**ΑΥΤΟΔΙΚΑΙΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗ ΕΡΓΟΥ"**

Ημ/νία υποβολής ***08/11/2021***

**Ερώτηση**

«Έχουμε μία δημόσια σύμβαση έργου (αναπαλαίωση δημοτικού ακινήτου), η οποία έχει συναφθεί στις 23-1-2007.

Από την υπηρεσία έχει βεβαιωθεί η ολοκλήρωση του φυσικού αντικειμένου του έργου ήδη από 20-12-2010, όμως ουδέποτε υπήρξε οποιαδήποτε παραλαβή του έργου (οριστική, προσωρινή), εξαιτίας διαφωνιών ανάμεσα στον εργολάβο και τον Δήμο ως προς την προσήκουσα εκτέλεσή του.

Τελικές πιστοποιήσεις δεν έχουν υποβληθεί.

Μπορεί να γίνει αυτοδίκαιη παραλαβή του έργου με βάση τη διαδικασία των άρ. 172 § 2, σε συνδ. με το άρ. 171 § 1 Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν από 1-9-2021 με τα άρ. 85 και 86 Ν.4782/2021, ή μήπως το έργο αυτό υπάγεται στις μεταβατικές διατάξεις του άρ. 376 § 2 Ν. 4412/2016, με αποτέλεσμα να εφαρμόζεται το καθεστώς που υπήρχε κατά το χρόνο σύναψης της σύμβασης;

Οι επιφυλάξεις έχουν να κάνουν με το γεγονός ότι: ·

σύμφωνα με το άρ. 142 § 1β Ν. 4782/2021, η ισχύς των εν λόγω διατάξεων (άρ. 171 και 172 όπως τροποποιούνται) άρχεται από 1-9-2021, χωρίς να υπάρχει διαφοροποίηση ως προς το χρόνο σύναψης της σύμβασης από το γράμμα του νόμου

· οι συγκεκριμένες διατάξεις του Ν. 4782/2021 (άρ. 85 και 86) είναι όχι μόνο μεταγενέστερες, αλλά και ειδικότερες του άρ. 376 Ν. 4412/2016

· το άρ. 376 § 2 εδ. γ΄ Ν. 4412/2016, στο οποίο στηρίζεται η άποψη ότι το έργο υπάγεται στις μεταβατικές διατάξεις του άρ. 376 § 2 Ν. 4412/2016, ρυθμίζει τον τρόπο εκτέλεσης των δημοσίων συμβάσεων π

**Απάντηση:**

* Tο άρθρο 172 « Παραλαβή - Εξουσιοδοτική διάταξη» αντικαταστάθηκε με το [άρθρο 86](javascript:open_article_link(788735,'86')) Ν.[4782/2021](javascript:open_links(677180,788735)) (ΦΕΚ Α` 36) , **έναρξη ισχύος δε του εν λόγω άρθρου ορίσθηκε (σύμφωνα με το άρθρο 142 παρ.β1 του αυτού νόμου) η 1η.9.2021.**
* Κατά πάγια νομολογία, **τα συμβατικά τεύχη διενέργειας του διαγωνισμού αποτελούν το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, που δεσμεύει την ίδια την αρχή που τον διενεργεί**, καθώς και ότι από αυτό παρέπεται ότι δεν μπορεί να απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς περισσότερα από όσα απαιτούνται από την Διακήρυξη (ενδεικτικά Ολ ΣτΕ 1819/2020).
* Σύμφωνα με το 2339 / 16/04/2021 έγγραφο ΕΑΑΔΗΣΥ (ΑΔΑ: 6Α0ΗΟΗΤΒ-6Α0), για όλες τις ως άνω διατάξεις, για τις οποίες δεν υπάρχει ρητή μεταβατική διάταξη, επισημαίνεται ότι, για ζητήματα διαχρονικού δικαίου, ως προς την εφαρμογή των νέων ρυθμίσεων, ήτοι αν καταλαμβάνουν και εκκρεμείς διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, οι οποίες έχουν εκκινήσει πριν από τις 9/3/2021 ή ήδη συναφθείσες, κατά την ως άνω ημερομηνία συμβάσεις (εφόσον πρόκειται για διατάξεις που αφορούν στην εκτέλεση) αναμένεται η παροχή οδηγιών και κατευθύνσεων, μέσω σχετικής εγκυκλίου, από τα καθ ́ ύλην αρμόδια Υπουργεία.
* Σύμφωνα με την Απάντηση στο Ερώτημα 3 - 3ο Πρακτικό της Ομάδας Εργασίας που συγκροτήθηκε με την με αριθ. πρωτ. 74177/22.03.2021 απόφαση του ΓΓΥ του ΥΠΟΜΕ (ΑΔΑ: Ψ4ΜΙ465ΞΘΞ-ΗΣΤ), *«Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας* ***δεν είναι εφικτό να μεταβάλλεται άνευ άλλου τινός το πλαίσιο που έχει γνωστοποιηθεί με τα συμβατικά τεύχη για την εκπλήρωση της παροχής του αναδόχου με μονομερή απόφαση της αναθέτουσας αρχής».***

Λαμβανομένων υπόψιν των ανωτέρω, στην εν λόγω περίπτωση έργου διαφαίνεται ότι η προσωρινή και οριστική παραλαβή που έχει περαιωθεί πριν την 01.09.2021, θα συντελεσθεί σύμφωνα με τις διατάξεις πριν την εφαρμογή του νέου (τροποποιημένου) άρθρου 172 του Ν.4782, συνεπώς με τα διαλαμβανόμενα στα Άρθρα 170 («Προσωρινή Παραλαβή») και 172 («Οριστική Παραλαβή»).

Σε κάθε περίπτωση, σε σχέση με την εφαρμοσιμότητα των εν λόγω διατάξεων αναμένεται η παροχή σχετικών οδηγιών είτε από την ΕΑΑΔΗΣΥ είτε από την ανωτέρω Ομάδα Εργασίας σε επόμενο Πρακτικό.