**ΘΕΜΑ :** Προμήθεια ή υπηρεσία σε μικτή σύμβαση

Αρχή φόρμας

Ημ/νία υποβολής ***14/05/2021***

**Ερώτηση :**

Σε Περιφέρεια ως αναθέτουσα αρχή το Έργο διαγράμμισης οδικού δικτύου (290.000 € χωρίς ΦΠΑ), που περιλαμβάνει 120.000 € σε εργασίες στο οδόστρωμα και 170.000 € για υλικά διαγράμμισης. Πώς πρέπει να δημοπρατηθεί

* ως έργο ή
* ως προμήθεια και παροχή υπηρεσιών;

ήτοι να γίνει από υπηρεσία τεχνικών έργων ή από τμήμα προμηθειών ή μήπως το ορθό θα ήταν να σπάσει σε 2 διαδικασίες; Ευχαριστώ

**Απάντηση :**

**Καθήκοντα υπηρετούντος προσωπικού**

Κατά παγιωθείσα Νομολογία, σύμφωνα με την αρχή της οικονομικότητας, ως μερικότερης εκδήλωσης της γενικής αρχής της χρηστής δημοσιονομικής διαχείρισης, η οποία διέπει τη διαχείριση των δημόσιων οικονομικών και επιβάλλει την εκπλήρωση των σκοπών των ΟΤΑ με την κατά το δυνατόν ελάχιστη επιβάρυνση του προϋπολογισμού τους, υπηρεσίες που εμπίπτουν στα συνήθη καθήκοντα των υπαλλήλων τους δεν επιτρέπεται να ανατίθενται σε τρίτους.

**Στην προκειμένη περίπτωση θα διεξαχθεί σχετικός διαγωνισμός προμήθειας διαγράμμισης από τμήμα προμηθειών και οι εργασίες διαγράμμισης θα εκτελεσθούν από το αρμόδιο Τμήμα (Μηχανολογικού εξοπλισμού της ΔΤΕ).**

**Μη κάλυψη της ανωτέρω απαίτησης**

Εφόσον οι εν προκειμένω εργασίες δεν αποτελούν αντικείμενο – καθήκον του υπηρετούντος προσωπικού, κατ’ εξαίρεση, επιτρέπεται η ανάθεση τέτοιων υπηρεσιών σε τρίτους, όταν η διεκπεραίωσή τους απαιτεί είτε τη χρήση τεχνικών μέσων που δεν έχουν, είτε εξειδικευμένες γνώσεις και εμπειρία, που δεν διαθέτει το ήδη υπηρετούν προσωπικό τους και **βεβαιώνεται από τα όργανα της Αναθέτουσας Αρχής**. (Ενδεικτικά η ***379/2019 Πράξη του Ε’ Κλιμακίου* *ΕλΣυν,*** κατά την οποίαη Περιφερειακή Ενότητα ΧΧΧ της Περιφέρειας ΧΧΧ δεν διαθέτει μηχανήματα και εργατικό προσωπικό για την αντιμετώπιση βλαβών (έκτακτων ή μη) στο οδικό της δίκτυο και ως εκ τούτου αναθέτει μετά από διαγωνιστική διαδικασία τη συντήρησή του).

**Ορισμός «"Δημοσίου Έργου**"

Σύμφωνα με την [Απάντηση ΕΑΑΔΗΣΥ 5043/15.11.2016](https://dimosnet.gr/blog/laws/%CE%B5-%CE%B1-%CE%B1-%CE%B4%CE%B7-%CF%83%CF%85-504315-11-2016/)) το πδ 60/2007 το οποίο καταργήθηκε με τον νόμο 4412/16, προέβλεπε ότι **«"έργο**", νοείται το αποτέλεσμα ενός συνόλου οικοδομικών εργασιών ή εργασιών πολιτικού μηχανικού που **προορίζεται να πληροί αυτό καθαυτό μια οικονομική ή τεχνική λειτουργία**.». Ο νόμος 4412/16, με το δεύτερο εδάφιο του σημείο 7) της παρ. 1 του άρθρου 2, προσθέτει στον ορισμό αυτό, ότι «Η εκτέλεση των εργασιών του προηγούμενου εδαφίου **απαιτεί ιδίως την εφαρμογή μελέτης** κατά την έννοια του παρόντος, με **τη χρήση τεχνικών γνώσεων και μεθόδων και αφορά νέες κατασκευές,** επεκτάσεις, ανακαινίσεις, επισκευές - **συντηρήσεις** κατά τη λειτουργία, κατεδαφίσεις υποδομών, ιδίως στις κατηγορίες **οδοποιίας** κλπ. ……..

Παράλληλα πρέπει να τονισθεί ότι Έργο αποτελεί ένα σύνολο εργασιών το οποίο κατατείνει στην κατασκευή, επέκταση, ανακαίνιση, επισκευή, ή συντήρηση και στις κατεδαφίσεις υποδομών, στις κατηγορίες που αναφέρονται μεταξύ των οποίων και αυτή της οδοποιίας, απαιτεί, λόγω της πολυπλοκότητάς του, την εφαρμογή μίας μελέτης μέσω εξειδικευμένων τεχνικών γνώσεων και προορίζεται να επιτελεί αυτό καθ’ εαυτό μία οικονομική και τεχνική λειτουργία επιφέροντας ένα άρτιο και λειτουργικό αποτέλεσμα.

Σύμφωνα με τις (α) *Ελ. Συν. Τμ. Μείζ. 609/2012* και (β) *Ελ. Συν. Τμ. 4 Απόφαση 2796/2012)* που πραγματεύονται με τον προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας Συμβάσεων που αφορούν σε εργασίες**Διαγράμμισης** επαρχιακού οδικού δικτύου, η οριζόντια και κάθετη σήμανση του οδικού δικτύου συνδέεται απόλυτα με το κύριο «πράγμα», που είναι το **οδικό δίκτυο**, καθώς εξασφαλίζει την επίτευξη του προορισμού του, που είναι η ασφαλής κυκλοφορία, χωρίς την ύπαρξη της οποίας αλλοιώνεται και αυτός ο ίδιος ο προορισμός του. **Ειδικά η οριζόντια σήμανση/ διαγράμμιση,** απορροφάται στο έδαφος, λόγω της φύσης του υλικού και αποτελεί κατασκευή συνδεόμενη  με το έδαφος, συνεπώς και το κριτήριο της σύνδεσης με το έδαφος είναι πρόσφορο για το χαρακτηρισμό της ως **δημοσίου έργου.** Ακόμη, η υλοποίηση των εργασιών διαγράμμισης προϋποθέτει τη **χρήση εξειδικευμένου τεχνικού προσωπικού και ανάλογων τεχνικών μέσων,** ειδικότερα απαιτείται καθαρισμός της περιοχής διαγράμμισης, διαγραμμιστικό μηχάνημα με ειδικευμένο χειριστή, συνεργείο χάραξης επί τόπου των απαιτούμενων διαγραμμίσεων, αγορά και μεταφορά επί τόπου των απαραίτητων υλικών ύστερα από έλεγχο της ποιότητάς τους, προφύλαξη των διαγραμμίσεων μέχρι τη στερεοποίηση του υλικού διαγραμμίσεως. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, **οι ανωτέρω εργασίες  στοιχειοθετούν την έννοια του δημοσίου έργου** του άρθρου 1 παρ. 3 του Κώδικα της νομοθεσίας των δημοσίων έργων, καθώς **για την εκτέλεσή τους απαιτείται η εφαρμογή ειδικών τεχνικών γνώσεων και μεθόδων και η χρησιμοποίηση εξειδικευμένου επιστημονικού ή τεχνικού** προσωπικού και ανάλογων τεχνικών μέσων και εγκαταστάσεων .

**Στην προκειμένη περίπτωση θα διεξαχθεί σχετικός διαγωνισμός Έργου από το Τμήμα Συντήρησης Συγκοινωνιακών Έργων της ΔΤΕ.**

**Περιπτωσιολογία**

Σύμβαση Δημοσίου έργου (με την [***Ελ. Συν. Κλιμ. Τμ. 7 Πράξη 125/2018***](https://4412.gr/blog/laws/%CF%80%CF%81%CE%AC%CE%BE%CE%B7-1252018-%CE%BA%CE%BB%CE%B9%CE%BC-%CF%84%CE%BC-7/)) κρίνεται ότι αποτελεί και η **Αποκατάσταση οδοστρωμάτων** καθόσον οι επίμαχες εργασίες περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙ του Προσαρτήματος Α΄ Ν. 4412/2016, κατατείνουν στην επισκευή - συντήρηση της δημοτικής οδοποιίας και η εκτέλεσή τους απαιτεί, λόγω της πολυπλοκότητάς τους εξειδικευμένες τεχνικές γνώσεις, οι οποίες αποτυπώθηκαν στην συνταχθείσα μελέτη της ΔΕΥΑ, που προηγήθηκε της ανάθεσής τους.

Ομοίως η ***Ελ. Συν. Κλιμ. Τμ. 7 Πράξη 133/2019*** κρίνει ότι οι εργασίες Επισκευής – συντήρησης οδών αποτελούν Σύμβαση «Δημοσίου Έργου», καθόσον αφορά σε εργασίες συντήρησης και επισκευής αγροτικής οδοποιίας για την ανάθεση των οποίων προηγήθηκε η σύνταξη μελέτης και για την εκτέλεσή τους απαιτούνται εξειδικευμένες τεχνικές γνώσεις μηχανικού που διαθέτουν εργοληπτικές επιχειρήσεις. Κατ’ αντιδιαστολή, το ίδιο Κλιμάκιο με την ***299/2017 Πράξη*** του κρίνει ότι οι Εργασίες βελτίωσης αγροτικών οδών Δημοτικής Ενότητας δεν εμπίπτουν στην έννοια του δημοσίου έργου ή των «τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών»: διότι πρόκειται για απλές εργασίες καθαρισμού των αγροτικών οδών, είναι συνήθεις και δεν απαιτούν ιδιαίτερες τεχνικές γνώσεις και μεθόδους ούτε εξειδικευμένο προσωπικό για τη διεκπεραίωσή τους, αλλά δύνανται να εκτελεστούν από επαγγελματίες χειριστές που διαθέτουν τα απαραίτητα μηχανήματα και τη συνήθη εμπειρία χρήσης τους, χωρίς ειδική τεχνική μελέτη.

Με εκτίμηση

***ΖΗΣΗΣ ΠΑΠΑΣΤΑΜΑΤΗΣ***

[***dimosies-symvaseis.gr***](http://dimosies-symvaseis.gr/)

email: ***zpapastamatis@gmail.com***