**ΘΕΜΑ : Τεχνική επάρκεια AA στις Προγραμματικές συμβάσεις έργων και μελετών**

Ημερομηνία υποβολής **: *25/04/2024***

**Ερώτηση**

Σύμφωνα με το άρθρο 9 του Ν. 4782/2022 «Τεχνική επάρκεια αναθετουσών αρχών στις δημόσιες συμβάσεις έργων και μελετών - Τροποποίηση των παρ. 1 και 3, κατάργηση της παρ. 2 του άρθρου 44 του ν. 4412/2016»:

Καταργείται η παρ. 2 του άρθρου 44 του Ν. 4412/2016

Συνεπώς **καταργείται** και η προσθήκη στην παρ. 2 που είχε γίνει με τον Ν. 4674/2020 σύμφωνα με την οποία *«Ειδικά για τις τεχνικές υπηρεσίες των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης α΄ και β΄ βαθμού που δεν έχουν τεχνική επάρκεια ή έχουν τεχνική επάρκεια, αλλά καλούνται να υλοποιήσουν μελέτες και έργα, για τις ανάγκες των οποίων δεν έχουν το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό, μπορούν, ύστερα από βεβαίωση του Προϊσταμένου της οικείας τεχνικής υπηρεσίας ή, σε περίπτωση έλλειψης αυτού, ύστερα από βεβαίωση δημάρχου, να συνάπτουν προγραμματική σύμβαση κατά τις διατάξεις των άρθρων 12 και 44 του ν. 4412/2016 (Α΄ 147) με την Ελληνική Εταιρεία Τοπικής Ανάπτυξης και Αυτοδιοίκησης, τους Αναπτυξιακούς Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης’’*

Σύμφωνα λοιπόν με το άρθρο 9 του Ν. 4782/2021 το άρθρο 44 του Ν. 4412/2016 διαμορφώνεται ως εξής:

***Τεχνική επάρκεια αναθετουσών αρχών στις δημόσιες συμβάσεις έργων και μελετών***

*1.Οι αναθέτουσες αρχές που κρίνουν ότι δεν διαθέτουν τεχνική επάρκεια ή η τεχνική τους επάρκεια είναι ελλιπής, μπορούν ιδίως:*

*α) να συνάπτουν προγραμματικές συμβάσεις, κατά την έννοια της παρ. 6 του άρθρου 12, για τη διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης, την εποπτεία και την επίβλεψη δημόσιας σύμβασης έργου ή μελέτης*

Παρακαλούμε όπως μας γνωρίσετε **ποιο είναι το αρμόδιο όργανο (Δ.Σ. ,Ο.Ε., Δήμαρχος ή Προϊστάμενος Διεύθυνσης) που είναι αρμόδιο για να κρίνει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν διαθέτει την τεχνική επάρκεια και βάσει ποιάς διαδικασίας (λήψη απόφασης ή έκδοση βεβαίωσης)**

Τέλος παρακαλούμε όπως μας γνωρίσετε εάν οι προγραμματικές συμβάσεις με Αναπτυξιακούς Οργανισμούς T.A. που αφορούν εκτέλεση έργων και μελετών θα πρέπει να εγγράφονται στο Τεχνικό Πρόγραμμα του Δήμου.

**Απάντηση:**

**Ανάλυση Συνεπειών ρύθμισης**

Με το άρθρο 10 N. 4782/2021 τροποποιούνται οι **παρ. 1 και 2 του άρθρου 44** του ν.4412/2016 προκειμένου να προβλέπεται ότι οι ίδιες οι αναθέτουσες αρχές θα πρέπει να κρίνουν εάν διαθέτουν την απαραίτητη τεχνική επάρκεια ή εάν η τεχνική τους επάρκεια είναι ελλιπής, σχετικά με τις δημόσιες συμβάσεις έργων και μελετών, ενώ υπό το προηγούμενο καθεστώς ήταν απαραίτητη η έκδοση κοινής απόφασης του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών και του αρμόδιου καθ’ ύλην Υπουργού. Η υφιστάμενη διαδικασία έχει τύχει ελάχιστης εφαρμογής, καθώς έχει ενεργοποιηθεί μόνο αποσπασματικά, για μεμονωμένες αναθέτουσες αρχές, ενώ έχει δημιουργήσει ανυπέρβλητα εμπόδια στην εκτέλεση έργων από μικρές αναθέτουσες αρχές. Οι το άρθρο 44 με την ταυτόχρονη εισαγωγή του θεσμού της επίβλεψης από πιστοποιημένους φορείς του άρθρου 136 και 136α παρέχουν σε όλες τις αναθέτουσες αρχές την δυνατότητα εκτέλεσης έργων χωρίς ιδιαίτερο δημοσιονομικό κόστος. Προβλέπεται, περαιτέρω, ότι σε μία τέτοια περίπτωση όπου οι αναθέτουσες αρχές κρίνουν ότι δεν διαθέτουν την απαραίτητη τεχνική επάρκεια ή ότι η τεχνική τους επάρκεια είναι ελλιπής, θα μπορούν να συνάπτουν προγραμματικές συμβάσεις κατά την έννοια της παρ. 6 του άρθρου 12 , συμβάσεις παροχής τεχνικών υπηρεσιών κατά την έννοια του άρθρου 52 ή να υποστηρίζονται από την Εθνική Κεντρική Αρχή Αγορών της παρ. 1 α’ του άρθρου 41”

**Οι νέες διατάξεις περί Τεχνικής επάρκειας**

Με την τροποποίηση του άρθρου 44, **καταργείται η εξουσιοδοτική διάταξη για την έκδοση ΥΑ για τον καθορισμό των προϋποθέσεων τεχνικής επάρκειας** σε επίπεδο αναθέτουσας αρχής και σύμβασης, αλλά η σχετική κρίση επαφύεται στην ίδια την αναθέτουσα αρχή.

Σε κάθε περίπτωση το άρθρο 44 θα πρέπει να εξετασθεί με τα άρθρα 136, 136 Α,183 και 183 Α του νέου νόμου.

Με την τροποποίηση απαλείφεται η προϋφιστάμενη παρ. 1, με την οποία τίθεται ο κανόνας ότι η αναθέτουσα αρχή που προτίθεται να προβεί σε σύναψη δημόσιας σύμβασης έργου ή μελέτης **οφείλει η ίδια να διαθέτει την ελάχιστη κατά περίπτωση τεχνική επάρκεια**, προσδιοριζόμενη κατ’ αρχήν από την **ύπαρξη τεχνικής υπηρεσίας** που «διαθέτει ελάχιστη στελέχωση που περιλαμβάνει, ιδίως, τον **ελάχιστο αριθμό προσωπικού της και τα προσόντα αυτών (ειδικότητες, εμπειρία κ.λ.π.)**, σύμφωνα με την απόφαση του επόμενου εδαφίου προκειμένου να μπορεί να ανταποκριθεί επαρκώς στα/στις προς ανάθεση έργα/μελέτες, ανάλογα με την εκτιμώμενη αξία, το είδος, την κατηγορία τους, το μέγεθος και την πολυπλοκότητά τους».

Για την εφαρμογή της ως άνω, προϋφιστάμενης, πρόβλεψης, απαιτείται η

* έκδοση Κοινής Απόφασης του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, (η οποία, κατά τα οριζόμενα στην ως άνω παράγραφο όφειλε να εκδοθεί εντός εξαμήνου από τη δημοσίευση του ν. 4412/2016), **για τον καθορισμό της ελάχιστης στελέχωσης και των ειδικότερων προδιαγραφών της απαιτούμενης κατά περίπτωση επάρκειας, ανά αξία, είδος κατηγορία και πολυπλοκότητα σύμβασης,**
* βάσει της οποίας **θα κριθεί** εάν ορισμένη αναθέτουσα αρχή διαθέτει ή μη την ικανότητα να προβεί στην ανάθεση και εκτέλεση δημόσιας σύμβασης έργου ή μελέτης.
* Σε περίπτωση δε, που η αναθέτουσα αρχή δεν διαθέτει την κατά τα άνω τεχνική επάρκεια, προβλέπονται εναλλακτικές δυνατότητες τις οποίες μπορεί να αξιοποιήσει για την υλοποίηση των εν λόγω συμβάσεων.
* Ειδικότερα, «η εποπτεία και η επίβλεψη των δημοσίων συμβάσεων έργων ή μελετών αρμοδιότητάς της, διενεργούνται, με **προγραμματική σύμβαση από την τεχνική υπηρεσία** του εποπτεύοντος την αναθέτουσα αρχή φορέα ή της οικείας περιφέρειας ή από άλλη τεχνική υπηρεσία φορέων της Γενικής Κυβέρνησης της περίπτωσης β` της παρ.1 του άρθρου 14 του ν. 4270/2014 (Α` 143).»

**Ειδική ρύθμιση για τους ΟΤΑ α’ και β’ βαθμού**

Ήδη προστέθηκε στο άρθρο 44 ειδική ρύθμιση για τους ΟΤΑ α’ και β’ βαθμού (με το **άρ. 3 του ν. 4674/2020** (ΦΕΚ Α 53). Οι τελευταίοι δύνανται να συνάπτουν προγραμματική σύμβαση κατά τις διατάξεις των άρθρων 12 και 44 του ν. 4412/2016,

* + με την Ελληνική Εταιρεία Τοπικής Ανάπτυξης και Αυτοδιοίκησης,
  + τους Αναπτυξιακούς Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης,
  + τα Δίκτυα Δήμων,
  + τον Οργανισμό Ανάπτυξης Κρήτης ΑΕ και
  + τη Μονάδα Οργάνωσης Διαχείρισης ΑΕ (ΜΟΔ ΑΕ),

εφόσον οι εν λόγω φορείς διαθέτουν **τεχνικές υπηρεσίες με την απαιτούμενη τεχνική επάρκεια**.

Σημειώνεται ότι για την προσφυγή στην ανωτέρω διαδικασία απαιτείται

* **Βεβαίωση του Προϊσταμένου** ή σε περίπτωση έλλειψης αυτού,
* **Βεβαίωση Δημάρχου** για τη διαπίστωση της έλλειψης της απαιτούμενης κατά περίπτωση τεχνικής επάρκειας.