ΚΕΙΜΕΝΟ ΕΓΓΡΑΦΟΥ ΚΛΕΙΣΙΜΟ ΠΑΡΑΘΥΡΟΥ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗ ΕΚΤΥΠΩΣΗ

ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΕΓΓΡΑΦΟΥ

ΑΡΙΘ.: 41/04 Βλέπετε το πλήρες κείμενο
Είδος Εγγράφου: ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ ΕΛΛΗΝΙΚΩΝ ΔΙΚΑΣΤΗΡΙΩΝ
Αρχή έκδοσης: ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ (ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ) - Ι ΤΜΗΜΑ
ΦΕΚ:

Μέγεθος κειμένου: 33 KB

Πράξεως 41

Αριθμ.....

Συν/ση 6η/2.3.2004

Αριθμ. Πράξεως 41

Συν/ση 6η/2.3.2004

ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

ΤΜΗΜΑ Ι

Αποτελούμενο από τον Πρόεδρο του Τμήματος, Αντιπρόεδρο Γεώργιο-Σταύρο Κούρτη, τους Συμβούλους Ιωάννη Κωτσόπουλο και Ελένη Φώτη και τους Παρέδρους Νικόλαο Μηλιώνη και Ασημίνα Σακελλαρίου (Εισηγήτρια), οι οποίοι μετέχουν με συμβουλευτική ψήφο, συνεδρίασε στην αίθουσα διασκέψεων του Καταστήματός του, που βρίσκεται στην Αθήνα, σήμερα 2 Μαρτίου 2004, με την παρουσία της Γραμματέως του Δήμητρας Παρασκευοπούλου, για να αποφανθεί, ύστερα από σχετική διαφωνία που ανέκυψε μεταξύ του Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στο Υπουργείο Εθνικής Άμυνας και του Β΄ Παιδικού Σταθμού Δήμου Χαλανδρίου, αν πρέπει να θεωρηθούν τα 135, 136 και 137 χρηματικά εντάλματα πληρωμής, οικονομικού έτους 2003, ποσού 1.900 ευρώ έκαστο, του ως άνω νομικού προσώπου.

Αφού μελέτησε τα στοιχεία του φακέλου

και

έλαβε υπόψη

Την 13/26.1.2004 έγγραφη γνώμη του Αντεπιτρόπου της Επικρατείας στο Ελεγκτικό Συνέδριο ----------, σύμφωνα με την οποία τα επίμαχα χρηματικά εντάλματα δεν πρέπει να θεωρηθούν.

Σκέφθηκε κατά το νόμο

Ι. Ο Επίτροπος του Ελεγκτικού Συνεδρίου στο Υπουργείο Εθνικής Άμυνας, με την 56/20.11.2003 πράξη επιστροφής, αρνήθηκε τη θεώρηση των 135, 136 και 137, οικονομικού έτους 2003, χρηματικών ενταλμάτων πληρωμής του Β΄ Παιδικού Σταθμού Χαλανδρίου, ποσού 1.900 ευρώ έκαστο, που αφορούν στην καταβολή στις φερόμενες σ' αυτά ως δικαιούχους, αμοιβής έναντι παρασχεθεισών υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων του Παιδικού Σταθμού, με σύμβαση μίσθωσης έργου, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 6 του ν. 2527/1997. Τη θεώρηση των επίμαχων χρηματικών ενταλμάτων αρνήθηκε ο Επίτροπος με την αιτιολογία, ότι για τη σύναψη των εν λόγω συμβάσεων μίσθωσης έργου δεν τηρήθηκε η οριζόμενη από τις διατάξεις του άρθρου 37 του ν. 2072/1992 διαδικασία, αλλά αυτή του άρθρου 6 του ν. 2527/1997, και ότι σε κάθε περίπτωση, κατά παράβαση των τελευταίων διατάξεων, επιχειρείται με τις επίμαχες συμβάσεις η αντιμετώπιση παγίων και διαρκών αναγκών του ως άνω νομικού προσώπου. Στη συνέχεια, η Πρόεδρος του Β΄ Παιδικού Σταθμού, με το 288/1.12.2003 έγγραφό της, επανέφερε στον Επίτροπο για θεώρηση τα ως άνω χρηματικά εντάλματα, υποστηρίζοντας τη νομιμότητα των ενελλόμενων μ' αυτά δαπανών. Ο Επίτροπος όμως, ενέμεινε στις απόψεις του και γι' αυτό ανέκυψε διαφωνία, προς άρση της οποίας, νομίμως και αρμοδίως απευθύνεται, με την από 31.12.2003 έκθεσή του, στο Τμήμα αυτό, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 21 παρ. 1 του π.δ/τος 774/1980 και 139 του π.δ/τος 1225/1981, σε συνδυασμό με τη ΦΓ8/15686/8.7.2002 (ΦΕΚ 1242 Β΄) απόφαση της Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

ΙΙ. Ο ν. 2527/1997 «Τροποποίηση και συμπλήρωση διατάξεων του ν. 2190/1994 και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ 206 Α΄) ορίζει στο άρθρο 6 ότι : «1. Για τη σύναψη σύμβασης μίσθωσης έργου από υπηρεσίες και νομικά πρόσωπα του δημόσιου τομέα με φυσικά πρόσωπα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 681 κ.ε. του Αστικού Κώδικα ή με άλλες ειδικές διατάξεις, απαιτείται η προηγούμενη έκδοση κοινής απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης και του κατά περίπτωση αρμόδιου υπουργού, με την οποία καθορίζεται ο αριθμός των προσώπων που θα απασχοληθούν, το συγκεκριμένο έργο που θα εκτελέσουν, το χρονικό διάστημα που απαιτείται για την ολική ή τμηματική παράδοση του έργου, το συνολικό ποσό της αμοιβής του αναδόχου, ο τόπος εκτέλεσης του έργου, καθώς και ότι το έργο δεν ανάγεται στον κύκλο των συνήθων καθηκόντων των υπαλλήλων του οικείου φορέα και αιτιολογία για τους λόγους που δεν μπορεί να εκτελεστεί από υπαλλήλους του. (...) Σύμβαση μίσθωσης έργου που καλύπτει πάγιες και διαρκείες ανάγκες είναι αυτοδικαίως και καθ' ολοκληρίαν άκυρη. 2. Για την έκδοση της κατά την προηγούμενη παράγραφο απόφασης, καθώς και για την προηγούμενη έγκριση, όπου αυτή προβλέπεται, κατά τις ισχύουσες διατάξεις, για τη σύναψη σύμβασης μίσθωσης έργου, απαιτείται βεβαίωση της νομικής υπηρεσίας ή νομικού συμβούλου της οικείας υπηρεσίας ή νομικού προσώπου του δημόσιου τομέα, ότι πρόκειται για γνήσια σύμβαση έργου που δεν υποκρύπτει εξαρτημένη εργασία (...) 6. Για συμβάσεις μίσθωσης έργου από τους Ο.Τ.Α. πρώτου και δεύτερου βαθμού και τα νομικά πρόσωπα την απόφαση της παρ. 1 εκδίδει ο Γενικός Γραμματέας της οικείας Περιφέρειας ή το υπ' αυτού εξουσιοδοτημένο όργανο». Εξάλλου, ν.

2072/1992 «Ρύθμιση επαγγέλματος ειδικού τεχνικού προθετικών και ορθωτικών κατασκευών ... και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 125 Α΄) ορίζει στο άρθρο 37 ότι: «Οι δημόσιες υπηρεσίες, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου (ν.π.δ.δ.) και οι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης (ο.τ.α.) επιτρέπεται να αναθέτουν με σύμβαση έργου, κατά τις διατάξεις του Αστικού Κώδικα, την εκτέλεση του έργου της καθαριότητας κτιριακών εγκαταστάσεων και των παραρτημάτων τους σε ειδικά συνεργεία καθαρισμού, εφόσον η αμοιβή του αναδόχου δεν υπερβαίνει την απαιτούμενη δαπάνη για την πλήρωση των κενών οργανικών θέσεων του οικείου κλάδου ή ειδικότητας. Αν δεν εκδηλωθεί ενδιαφέρον από εταιρείες ή επιχειρήσεις, επιτρέπεται η ανάθεση με σύμβαση έργου σε ιδιώτες επαγγελματίες». Από τις παραπάνω διατάξεις συνάγεται ότι προκειμένου ειδικά για τη σύναψη σύμβασης μίσθωσης έργου με αντικείμενο την καθαριότητα κτιριακών εγκαταστάσεων δημοσίων υπηρεσιών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, ο φορέας δύναται να επιλέξει μεταξύ της εφαρμογής της γενικής διάταξης του άρθρου 6 του ν. 2527/1997 και της ειδικής του άρθρου 37 του ν. 2072/1992, εφόσον συντρέχουν οι αναφερόμενες στις οικείες διατάξεις προϋποθέσεις. Ειδικότερα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 2527/1997, επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, στους ως άνω φορείς να συνάπτουν συμβάσεις μίσθωσης έργου με φυσικά πρόσωπα, εφόσον προηγουμένως εκδοθεί η προβλεπόμενη από τις διατάξεις των παραγράφων 1 και 6 του ως άνω άρθρου απόφαση, η οποία πρέπει, μεταξύ άλλων, να περιέχει ειδική αιτιολογία ως προς το ότι το εκτελούμενο έργο δεν ανάγεται στα συνήθη καθήκοντα των υπαλλήλων της υπηρεσίας ή του νομικού προσώπου που αναθέτει την εκτέλεση του έργου, καθώς και ότι δεν μπορεί να εκτελεστεί από αυτούς. Συνεπώς, σύμβαση μίσθωσης έργου που συνάπτεται, προκειμένου να καλυφθούν πάγιες και διαρκείς ανάγκες της οικείας, κατά περίπτωση υπηρεσίας ή νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου είναι αυτοδικαίως άκυρη και δεν παράγει, για το λόγο αυτό, έννομες συνέπειες (Ελ. Συν. Πράξη Ι Τμήματος 12/2003). Αντίστοιχα, ο ως άνω φορέας δύναται, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 37 του ν. 2072/1992, ν' αναθέτει με σύμβαση μίσθωσης έργου, κατά τις διατάξεις του αστικού κώδικα, σε ειδικά συνεργεία καθαρισμού το έργο της καθαριότητας των κτιριακών του εγκαταστάσεων, εφόσον υπάρχουν κενές οργανικές θέσεις στον οικείο κλάδο ή ειδικότητα του προσωπικού καθαριότητας και η αμοιβή του εργολάβου δεν υπερβαίνει τη δαπάνη για την πλήρωση των θέσεων αυτών. Ενόψει όλων αυτών συνάγεται, ότι το εφαρμοστέο νομικό καθεστώς για την σύναψη σύμβασης μίσθωσης έργου για την καθαριότητα των κτιριακών εγκαταστάσεων των δημοσίων υπηρεσιών, ν.π.δ.δ. και ο.τ.α., κρίνεται κατά περίπτωση, ανάλογα με τα πραγματικά περιστατικά, όπως αυτά προκύπτουν από τα συνοδεύοντα το επίμαχο χρηματικό ένταλμα δικαιολογητικά και τα οποία αιτιολογούν την προσφυγή στις συγκεκριμένες διατάξεις. Σε περίπτωση δε που η εν λόγω αναθέση έγινε κατ' επίκληση μιας εκ των παραπάνω διατάξεων, δηλαδή του άρθρου 6 του ν. 2527/1997 ή του άρθρου 37 του ν. 2072/1997, χωρίς να συντρέχουν οι αντίστοιχες προϋποθέσεις, όπως αυτές εκτέθηκαν παραπάνω, τότε η σύναψη της επίμαχης σύμβασης και κατ' αποτέλεσμα η εντελλόμενη μ' αυτή δαπάνη είναι μη νόμιμες (βλ. σχετ. Ελ.Συν. Πράξεις Ι Τμήματος 168 και 167/2003). Τέλος, ο Β΄ Παιδικός Σταθμός του Δήμου Χαλανδρίου, ο οποίος είναι νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου και την εποπτεία του οποίου έχει ο Δήμος Χαλανδρίου (άρθρο 1 του π.δ/τος 165/1973 (ΦΕΚ 178 Α΄), Π2β/5011/13.2.2998 απόφαση του Υπουργού Υγείας και Πρόνοιας (ΦΕΚ 237 Β΄) και 21946/25.5.1998 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Αττικής (ΦΕΚ 602 Β΄)), στις οργανικές του διατάξεις (21704/7.6.2000 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας

Αττικής, ΦΕΚ 753 Β΄) και ειδικότερα στο άρθρο 3 ορίζεται ότι : «Η οργανική σύνθεση, η διαβάθμιση κατά κατηγορίες κλάδου και βαθμούς έχει ως εξής : 1. (...) 3. ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ (...) Δύο (2) θέσεις κλάδου ΥΕ 16 Προσωπικού Καθαριότητας (καθαρίστριες).

ΙΙΙ. Στην προκειμένη περίπτωση, από όλα ανεξαιρέτως τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής : Το Διοικητικό Συμβούλιο του Β΄ Παιδικού Σταθμού του Δήμου Χαλανδρίου, με την 26/28.8.2003 απόφασή του ενέκρινε την κατάρτιση συμβάσεων μίσθωσης έργου, μεταξύ των οποίων και τριών συμβάσεων με προσωπικό καθαριότητας, σύμφωνα με το άρθρο 6 του ν. 2527/1997, την οποία (απόφαση) ενέκρινε στη συνέχεια ο Γενικός Γραμματέας Περιφέρειας Αττικής με την 60835/28.11.2003 απόφασή του. Περαιτέρω, η Πρόεδρος του ως άνω νομικού προσώπου, με την 260/1.9.2003 απόφασή της ανέθεσε με σύμβαση έργου στις ----------, ---------- και ----------, φερόμενες ως δικαιούχοι των επίμαχων χρηματικών ενταλμάτων, τον καθαρισμό αιθουσών, λοιπών βοηθητικών χώρων και του περιβάλλοντος χώρου του Παιδικού Σταθμού, για το χρονικό διάστημα από 1.9.2003 έως 31.5.2004, έναντι συνολικής αμοιβής 10.270 ευρώ για έκαστη συμβαλλόμενη, καταβλητέας τμηματικά σε δόσεις, ανάλογα με την πρόοδο του έργου και την ίδια ημέρα (1.9.2003) υπέγραψε ως νόμιμη εκπρόσωπος του νομικού προσώπου τις οικείες συμβάσεις με τις ως άνω αντισυμβαλλόμενες. Σύμφωνα όμως με όσα εκτέθηκαν στην προηγούμενη σκέψη, η σύναψη των επίμαχων συμβάσεων είναι μη νόμιμη, καθόσον το έργο της καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων του Β΄ Παιδικού Σταθμού ανάγεται, όπως προκύπτει από τις οργανικές του διατάξεις, στον κύκλο των καθηκόντων των υπαλλήλων αυτού, θέσεις οι οποίες δεν έχουν πληρωθεί με την πρόσληψη τακτικού προσωπικού (βλ. σχετ. την 26/2003 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Β΄ Παιδικού Σταθμού). Περαιτέρω, οι ανάγκες που επέβαλαν την ανάθεση αυτή δεν είναι έκτακτες και ασυνήθεις, αλλά πάγιες και διαρκείς. Συνεπώς, για το λόγο που βάσιμα προβάλλει ο Επίτροπος, οι συναφθείσες συμβάσεις μίσθωσης έργου μεταξύ του Β΄ Παιδικού Σταθμού και των φερόμενων ως δικαιούχων των επίμαχων χρηματικών ενταλμάτων είναι άκυρες κατά ρητή διατύπωση του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 6 του ν. 2527/1997 και οι εντελλόμενες με βάση αυτές δαπάνες είναι μη νόμιμες. Περαιτέρω, όμως, το Τμήμα κρίνει, εν όψει και της ως άνω έγκρισης του Γεν. Γραμματέα Περιφέρειας Αττικής, ότι οι επίμαχες συμβάσεις δεν καταρτίσθηκαν με σκοπό την καταστρατήγηση των κειμένων διατάξεων, αλλά διότι το ως άνω νομικό πρόσωπο πλανήθηκε συγγνωστά ως προς το εφαρμοστέο δίκαιο και δεν προσέφυγε, ενώ είχε τη σχετική δυνατότητα, λόγω της ύπαρξης των κενών οργανικών θέσεων του προσωπικού καθαριότητας, στην εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 37 του ν. 2072/1992, τηρώντας και τις λοιπές προϋποθέσεις που ορίζονται σ’ αυτή. Συνακόλουθα, το Τμήμα κρίνει ότι τα επίμαχα χρηματικά εντάλματα, καθώς και όσα θα εκδοθούν για την πληρωμή των δαπανών που έχουν αναληφθεί με τις καταρτισθείσες συμβάσεις έργου μέχρι τη λήξη αυτών (31.5.2004), θα έπρεπε να θεωρηθούν λόγω συγγνωστής πλάνης των αρμοδίων οργάνων, πλην όμως, αυτά δεν μπορούν να θεωρηθούν λόγω λήξης του οικονομικού έτους 2003, σε βάρος των πιστώσεων του οποίου έχουν εκδοθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Αποφαίνεται ότι τα 135, 136 και 137 χρηματικά εντάλματα πληρωμής του Β΄ Παιδικού Σταθμού Δήμου Χαλανδρίου, οικονομικού έτους 2003, ποσού 1.900 ευρώ έκαστο, δεν πρέπει να θεωρηθούν, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο σκεπτικό.

Εκδόθηκε την 5.4.2004

Σ.Ν. /prx./tm1.04/0013.ε

© Νομοτέλεια, Ηπείρου 13, Αθήνα, τηλ. 210 8227952, fax 210 8843339, support@nomotelia.gr