



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ – ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΑΣ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ**

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

**Λάρισα: 22 -05-2018
Αριθμ. Πρωτ.: 6882/66035**

Ταχ. Δ/ση: Σωκράτους 111
Ταχ. Κώδικας: 41336
Πληροφορίες: Ε.Σχινά
Τηλέφωνο: 2413-503576
FAX: 2413-503557

ΘΕΜΑ: « Ακύρωση της υπ’ αριθμ. 199/2018 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Λαρισαίων»

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 65, 225 και 238 του ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ 87/Α’/7-6-2010) όπως ισχύουν.
2. Τις διατάξεις του άρθρου 100 του Ν.3852/2010 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
3. Τις διατάξεις του άρθ. 28 και 28 Α, του Ν. 4325/15 (ΦΕΚ 47/11.05.2015 τεύχος Α’) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις», όπως συμπληρώθηκε με το άρθ. 24, του Ν.4368/2016 (ΦΕΚ 21/21-2-2016) «Μέτρα για την επιτάχυνση του κυβερνητικού έργου και άλλες διατάξεις».
4. Την υπ’αριθ.13917/15-5-2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ υπ’αριθ.250/26-5-2017/ΥΟΔΔ) περί διορισμού Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας- Στερεάς Ελλάδας.
5. Το με αριθμό 138/2010 Προεδρικό Διάταγμα «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας» (ΦΕΚ 231/τ.Α’/27-12-2010).
6. Την με αριθ.οικ. 6983/85785/1-6-2017 απόφασή μας, περί « Παροχής εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων “Με εντολή Συντονιστή” του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας (Α.Δ.Θ.Σ.Α.) στον Προϊστάμενο ή στην Προϊσταμένη της Γενικής Διευθύνσεως Εσωτερικής Λειτουργίας και στους Προϊσταμένους ή στις Προϊσταμένες Διευθύνσεων και Τμημάτων της ανωτέρω Γενικής Διευθύνσεως».

7. Την υπ αριθμ. **199/22-3-2018** απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Λαρισαίων περί «Έγκριση σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου Λαρισαίων και της ‘ΕΓΝΑΤΙΑΣ ΟΔΟΥ ΑΕ’» (ΑΔΑ ΩΣΟΒΩΛΞ-ΣΔΖ) (πρωτ.ΑΔΘΣΤΕ 4973/47436/29-3-2018).
8. Το υπ’αριθμ. 16425/4-5-2018 (πρωτ. ΑΔΘΣΤΕ 6882/66035/**8-5-2018**) απαντητικό έγγραφο του Δήμου Λαρισαίων στο υπ’αριθμ. 4973/47436/27-4-2018 έγγραφό μας.

Σύμφωνα με την παρ.2,2 της υπ’αριθ.7666/ΕΓΚ.11/7-2-0 ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α, την παρ.3, του άρθ.225, του Ν.3852/2010 όπως τροποποιήθηκε με το άρθ.6,παρ.12, του Ν.4071/2012 και τις αποφάσεις ΣτΕ 1530/2006, 2482/2001 « Σε περίπτωση που λείπουν κάποια από τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για τον έλεγχο και ζητηθεί η αποστολή ή συμπλήρωσή τους, η αποκλειστική τριανταήμερη προθεσμία άρχεται από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης»

Σύμφωνα με την παρ.1^α, του άρθ.100, του Ν.3852/2010 όπως αντικαταστάθηκε από την παρ.9, του άρθ.8, του Ν.4071/2012: *«1.α. Για τη μελέτη και εκτέλεση έργων και προγραμμάτων ανάπτυξης μιας περιοχής, καθώς και για την παροχή υπηρεσιών και την υλοποίηση προμηθειών κάθε είδους, οι Δήμοι, οι Περιφέρειες... οι σύνδεσμοι Δήμων, τα δίκτυα Δήμων και Περιφερειών του άρθρου 101, οι Περιφερειακές Ενώσεις Δήμων, η Κεντρική Ένωση Δήμων Ελλάδας και η Ένωση Περιφερειών, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου τα οποία συνιστούν ή στα οποία συμμετέχουν οι προαναφερόμενοι φορείς, καθώς και Ν.Π.Ι.Δ. στα οποία συμμετέχουν ή συνιστούν η Κεντρική Ένωση Δήμων Ελλάδας και η Ένωση Περιφερειών, οι δημοτικές επιχειρήσεις ύδρευσης και αποχέτευσης, η Ένωση Δημοτικών Επιχειρήσεων Ύδρευσης Αποχέτευσης (Ε.Δ.Ε.Υ.Α.), οι επιχειρήσεις Ο.Τ.Α., σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, τα δημοτικά και περιφερειακά ιδρύματα, καθώς και κοινωφελή ιδρύματα και κληροδοτήματα και τα ιδρύματα τριτοβάθμιας εκπαίδευσης, στα οποία περιλαμβάνονται και τα τεχνολογικά εκπαιδευτικά ιδρύματα, μπορούν να συνάπτουν προγραμματικές συμβάσεις με το Δημόσιο, μεταξύ τους ή και με φορείς του δημόσιου τομέα της παρ. 6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982, μεμονωμένα ή από κοινού....»*

Επειδή σύμφωνα με την πάγια νομολογία , οι προγραμματικές συμβάσεις κατά το άρθρο 100 του ν. 3852/2010 , είναι διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες που θέτουν το γενικό πλαίσιο για την οργάνωση και διαχείριση δημοσίων υπηρεσιών και την άσκηση συγκεκριμένης κάθε φορά δραστηριότητας παρέχοντας τη δυνατότητα στους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) να συμβάλλονται με άλλα δημόσια νομικά πρόσωπα συνδυάζοντας ή αλληλοσυμπληρώνοντας τις αρμοδιότητες ή τα οικονομικοτεχνικά μέσα που διαθέτουν, προκειμένου να επιτευχθεί η εκπόνηση μελετών, η κατασκευή έργων ή η παροχή υπηρεσιών που εντάσσονται στο πλέγμα των αρμοδιοτήτων και των καταστατικών τους σκοπών. (Ε.Σ. VI Τμ. 25/2017, 2967/2014, 3236/2013, 390/2013). Κρίσιμο στοιχείο προσδιορισμού της έννοιας της προγραμματικής σύμβασης είναι ότι τα συμβαλ-

λόμενα μέρη εκκινούν από κοινή αφετηρία **συμπράττοντας κατά το δυνατόν ισόρροπα για την υλοποίηση προγραμμάτων ή υπηρεσιών και μελετών στο πλαίσιο κοινά εξυπηρετούμενου σκοπού τον οποίο είναι, εκ του νόμου, επιφορτισμένα να επιτελούν** (Ε.Σ. Τμ. Μειζ.Επτ.Συνθ. 2771/2011, 2770/2011, 2769/2011, VI Τμ. 2308/2014, 607/2012). Οι δε περιουσιακές μετακινήσεις μεταξύ των συμβαλλόμενων μερών περιορίζονται στην κάλυψη των απαραίτητων δαπανών για την υλοποίηση του συμβατικού αντικειμένου και **δεν έχουν το χαρακτήρα ανταλλάγματος ή αμοιβής για παρεχόμενες στο πλαίσιο της σύμβασης υπηρεσίες ή μελέτες, στοιχείο που απαντάται μόνο στις αμοτεροβαρείς συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας**, στις οποίες τα μέρη αποσκοπούν στην ικανοποίηση διαφορετικών συμφερόντων με τη λήψη παροχής και αντιπαροχής. Τα συμβαλλόμενα μέρη δεν εκκινούν από την ίδια αφετηρία συμφερόντων για την εκτέλεση κοινής αποστολής, σύμφωνα με το άρθρο 100, του Ν.3852/2010, αλλά το ένα ως αναθέτουσα αρχή που επιδιώκει εκτέλεσης υπηρεσίας εκ μέρους του άλλου **όταν στον προϋπολογισμό της Προγραμματικής σύμβασης περιλαμβάνεται Φόρος Προστιθέμενης Αξίας (ΦΠΑ)**, ο οποίος προβλέπεται μόνο στις εξ επαχθούς συμβάσεις παροχής υπηρεσιών και όχι όμως στις προγραμματικές συμβάσεις (την Πράξη 17/2017, VII Τμήματος του Ελ. Σ).

Επειδή εν προκειμένω:

- στο άρθρο 2 της υπό κρίση σύμβασης, όπου περιγράφεται ως συμβατικό αντικείμενο της σύμβασης « η υλοποίηση από μέρους της ΕΓΝΑΤΙΑΣ ΟΔΟΥ όλων των ενεργειών ωρίμανσης με στόχο την υλοποίηση των κάτωθι έργων Α) Υλοποίηση όλων των απαραίτητων ενεργειών για την μελέτη και κατασκευή έργων οδοποιίας στην πόλη της Λάρισας Β) αναβάθμιση του δικτύου Ηλεκτροφωτισμού του Δήμου Λαρισαίων».

-στο άρθρο 3 της υπό κρίση σύμβασης, όπου περιγράφονται τα δικαιώματα και οι υποχρεώσεις των συμβαλλομένων « ο Δήμος Λαρισαίων αναλαμβάνει να εκτελεί την οικονομική διαχείριση και καταβολή των αναγκαίων πόρων, όπως αναφέρονται στο άρθρο 4 της παρούσας»

-στο άρθρο 4 της υπό κρίση σύμβασης, όπου περιγράφονται τα χρηματικά ποσά και οι πόροι της σύμβασης αναφέρεται: « Η αμοιβή του Φορέα Υλοποίησης για τις παρεχόμενες υπηρεσίες ανέρχεται σε 5% του συμβατικού ποσού εφόσον τούτο είναι μικρότερο ή ίσο του προεκτιμώμενου προϋπολογισμού του συνόλου του κόστους του έργου (μελέτες & κατασκευή) και θα βαρύνει τον ΚΑ 00.6737.40008 του προϋπολογισμού εξόδων του Δήμου (2.993.000*5% είναι <ή = του 149.650€ πλέον ΦΠΑ)».

- στο υπ' αριθμ. 16425/4-5-2018 απαντητικό έγγραφο του Δήμου Λαρισαίων διευκρινίζεται ότι : « η αμοιβή της ΕΓΝΑΤΙΑΣ ΑΕ αφορά το σύνολο των υπηρεσιών που θα προσφέρει και αφορά όλες τις ενέργειες για την ωρίμανση και την υλοποίηση των αναφερόμενων στην προγραμματική σύμβαση έργων, ως να ήταν η Διεύθυνση τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Λαρισαίων» και επισυνάπτε-

ται βεβαίωση εγγραφής πιστώσεων στον προϋπολογισμό έτους 2018 στον κωδικό 00.6737.40008 'ΚΟΣΤΟΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΟΡΕΑ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ (ΕΓΝΑΤΙΑ ΟΔΟ ΑΕ) ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΙΚΗΣ'.

Η σύναψη της προγραμματικής με τα προαναφερόμενα άρθρα και το προοίμιο αυτής είναι μη νόμιμη διότι αποτελεί κατ' ορθό νομικό χαρακτηρισμό εξ επαχθούς αιτίας σύμβαση παροχής υπηρεσιών και απευθείας ανάθεση υπηρεσιών, καθότι οι συμβαλλόμενοι δεν συμπράττουν ισορροπα για την υλοποίηση του συμβατικού αντικειμένου, αλλά ο Δήμος Λαρισαίων απλώς αναθέτει στην ΕΓΝΑΤΙΑ ΟΔΟ ΑΕ την εκτέλεση του συμβατικού αντικειμένου έναντι αμοιβής.

Για τους παραπάνω λόγους:

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Ακυρώνουμε την υπ αριθμ. 199/22-3-2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Λαρισαίων περί «Έγκριση σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ του Δήμου Λαρισαίων και της 'ΕΓΝΑΤΙΑΣ ΟΔΟΥ ΑΕ'» .

Κατά της ανωτέρω απόφασης μπορεί να ασκηθεί προσφυγή ενώπιον της επιτροπής του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006 από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

**Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ – ΣΤΕΡΕΑΣ ΕΛΛΑΔΑΣ**

Κοινοποίηση:

Δήμος Λαρισαίων

(με αυτοματοποιημένο e-mail από την εφαρμογή του προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ)

Εσωτ. Διαν.: Χρον. Αρχείο

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΝΤΙΤΟΡΑΣ