



ΕΓΚΥΚΛΙΟΣ 12

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε.
ΓΕΝΙΚΗ ΓΡΑΜ. ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ & ΠΡΟΓ/ΤΟΣ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΟΘΕΤΙΚΟΥ ΣΥΝΤ/ΣΜΟΥ
& ΚΩΔ/ΣΗΣ (Δ17)

ΤΜΗΜΑ : α΄
Ταχ. Δ/ση : Χαρ. Τρικούπη 182
Ταχ. Κώδ. : 101 78 ΑΘΗΝΑ
Πληροφορίες :
TELEFAX : 210 64 64 392
Τηλέφωνο : 210 64 29 185
E-mail : ggded17@otenet.gr

Αθήνα, 6 – 6 - 2006
Αρ.Πρωτ. Δ17α΄/103/3/Φ. 5.1.4

ΠΡΟΣ: Τους Αποδέκτες του
Πίνακα Διανομής

ΚΟΙΝ : Δ/ση Δ17 (2)

ΘΕΜΑ : Αποδοχή της αριθμ. 137/2006 γνωμοδότησης για το επιτόκιο προκαταβολής στην κατασκευή των δημοσίων έργων.

Σας κοινοποιούμε κατωτέρω την αριθμ. 137/2006 γνωμοδότηση του Α΄ Τμήματος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, την οποία και αποδεχόμαστε.

Με τη γνωμοδότηση αυτή γίνεται δεκτό ότι το ύψος του επιτοκίου για τις χορηγούμενες στους αναδόχους δημοσίων έργων προκαταβολές, εξακολουθεί να ρυθμίζεται με την 248/3.7.95 Π.Υ.Σ. και ακολουθεί τη διακύμανση του επιτοκίου των εντόκων γραμματίων του Δημόσιου δωδεκάμηνης διάρκειας και μετά την έκδοσή της 2/51.557 /0026/10.0.01 απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών.

ΣΥΝΗΜΜΕΝΟ

Η αριθμ. 137/2006 γνωμοδότηση

Ο ΥΠΟΥΡΓΟΣ

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ

1. Γραφείο Υπουργού ΠΕΧΩΔΕ
2. Γραφείο Υφυπουργού ΠΕΧΩΔΕ
Κ. Ξανθόπουλου
3. Γραφείο κ. Γεν.Γραμματέα **ΓΓΔΕ**
4. Γραφείο κ.Γεν.Γραμματέα **ΓΓΣΔΕ**
5. Γραφεία κ.κ. Γεν. Δ/ντ΄ν της **ΓΓΔΕ**
6. Γραφείο Νομικού Συμβούλου της
ΓΓΔΕ, Χ.Τρικούπη 182
7. Νομικό Συμβούλιο του Κράτους
Ακαδημίας 68 –101 10 ΑΘΗΝΑ
- 8.Δ/ση Δ17(2)

Γ.ΣΟΥΦΛΙΑΣ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Η ΤΜΗΜΑΤΑΡΧΗΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

ΕΛ.ΝΙΚΟΛΟΥΤΣΟΠΟΥΛΟΥ



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ
ΓΡΑΦΕΙΟ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΟΥ
ΓΕΝΙΚΗΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΕΡΓΩΝ**

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 137/2006

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Τμήμα Α'

Συνεδρίαση 18-1-06

Σύνθεση

Πρόεδρος: Κων/νος Βολτής, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κράτους

Νομικοί Σύμβουλοι: Ηλίας Παπαδόπουλος, Θεόδωρος Ρεντζεπέρης, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Φώτιος Τάτσης, Νικηφόρος Κανιούρας, Χρήστος Παπαδόπουλος, Νικόλαος Μουδάτσος.

Εισηγητής: Θεόδωρος Ρεντζεπέρης.

Αριθμός ερωτήματος: Δ17α/328/10/Φ 5.1.4/18-11-05 της Δ/σης Νομοθετικού Συντονισμού και Κωδικοποίησης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Έργων.

Περίληψη ερωτήματος: Ερωτάται αν, μετά την έκδοση της 2/51557/0026/10-9-01 απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών (Φ.Ε.Κ. 1209/01, Β'), το επιτόκιο με το οποίο επιβαρύνονται οι χορηγούμενες προκαταβολές από τους φορείς στους οποίους εφαρμόζεται ο Ν. 1418/84, στους αναδόχους κατασκευής δημοσίων έργων, παραμένει σταθερό ή εξακολουθεί να ισχύει η 248/3-7-95 Π.Υ.Σ. (147 Α').

Επί του ερωτήματος αυτού το Α' Τμήμα του Ν. Σ. Κράτους γνωμοδότησε ως κατωτέρω:

I. α. Στο άρθρο 5 παρ. 11 του Ν. 1418/84 (Α' 23) όπως ισχύει μετά τη γενόμενη αναρίθμησή της κατόπιν της προσθήκης δύο παραγράφων με το άρθρο 1 του Ν. 2940/01 (Α' 180), αναγράφονται τα εξής: «Αν προβλέπεται από τη διακήρυξη, χορηγείται στον ανάδοχο προκαταβολή μέχρι το 15% του ολικού ποσού της σύμβασης. Για το ποσό αυτό βαρύνεται ο ανάδοχος με τόκο. Το ποσοστό του επιτοκίου καθορίζεται ειδικά με Κοινή Απόφαση Υπουργών Εθνικής Οικονομίας και Π.Ε.Χ.Ω.Δ.Ε. Η προκαταβολή καλύπτεται με εγγυητική επιστολή και η απόσβεση της γίνεται τμηματικά. Με Π/Δ ορίζεται ο σκοπός για τον οποίο δίνεται η προκαταβολή ή μέρος της, το ύψος της εγγυητικής επιστολής, ο τρόπος παρακολούθησης για τη χρησιμοποίηση της προκαταβολής, τα θέματα της τμηματικής απόσβεσης και τα θέματα της επιστροφής του τυχόν αναπόσβεστου μέρους της προκαταβολής μετά τη λύση ή τη λήξη της σύμβασης με οποιονδήποτε τρόπο και κάθε σχετική λεπτομέρεια. Η χορήγηση οποιασδήποτε προκαταβολής γίνεται μετά την εγκατάσταση εργοταξίου από τον ανάδοχο επιτόπου του έργου».

Η ανωτέρω παράγραφος έλαβε την ισχύουσα μορφή της μετά την αντικατάσταση του δεύτερου ημίσεως του τρίτου εδαφίου το οποίο όπως είχε στην αρχική του μορφή, όριζε ότι το ύψος του επιτοκίου καθορίζεται με Π.Υ.Σ. με το άρθρο 1 παρ. 44 του Ν. 2412/96 (Α' 123) και την προσθήκη του τελευταίου εδαφίου με το άρθρο 2 παρ. 7 του Ν. 2229/94 (Α' 138), ενώ τα προβλεπόμενα από το τέταρτο εδάφιο θέματα, ρυθμίστηκαν με το άρθρο 39 του Π.Δ. 609/85 (Α' 223).

β. Υπό την αρχικώς ισχύουσα ρύθμιση εκδόθηκε η 21/7-2-86 Π.Υ.Σ. με την οποία το ύψος του επιτοκίου ορίσθηκε σταθερό, ανερχόμενο σε 18,5% ετησίως. Η άνω Π.Υ.Σ. αντικαταστάθηκε με τη 248/3-7-95 (Π.Υ.Σ.) (147, α') στην οποία αναφέρεται ότι «Επανακαθορίζει το ύψος του επιτοκίου των προκαταβολών που χορηγούνται στους ανάδοχους εκτέλεσης δημοσίων έργων, σε ποσοστό ίσο με το επιτόκιο των εντόκων γραμματίων του Δημόσιου δωδεκάμηνης διάρκειας προσαυξημένο κατά 0.25 ποσοστιαίες μονάδες.

Από τη δημοσίευση αυτής της Πράξης παύει να ισχύει η αριθμ. 21/7-2-1986 Πράξη του.

Η ισχύς αυτής της Πράξης αρχίζει από τη δημοσίευση της στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

γ. Επισημαίνεται τέλος, ότι δεν εκδόθηκε νεότερη Π.Υ.Σ. ή Κοινή Απόφαση των Υπουργών Εθνικής Οικονομίας (ήδη Οικονομίας & Οικονομικών) και ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε., για επαναπροσδιορισμό του ύψους του επιτοκίου και του τρόπου υπολογισμού του, ενώ επί υποβληθέντος ερωτήματος το Γ' Τμήμα του Ν. Σ. Κράτους με την 670/95 γνωμοδότησή του δέχθηκε ότι: «το επιτόκιο με το οποίο επιβαρύνονται οι χορηγούμενες από το Δημόσιο προκαταβολές σε εργολήπτες δημοσίων έργων δεν είναι σταθερό, αλλά ακολουθεί τη διακύμανση του επιτοκίου των εντόκων γραμματίων του Δημοσίου δωδεκάμηνης διάρκειας...».

Η γνωμοδότηση αυτή έγινε αποδεκτή από τον Υπουργό ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. και κυκλοφόρησε υπό μορφή εγκυκλίου, κοινοποιηθείσα σε όλους τους ενδιαφερόμενους φορείς και υπηρεσίες και έκτοτε εφαρμοζόταν χωρίς προβλήματα.

II. α. Από τα υπάρχοντα όμως στον υπηρεσιακό φάκελο στοιχεία προκύπτει ότι πρόσφατα ανέκυψαν προβληματισμοί σχετικά με τη διατήρηση σε ισχύ της προαναφερθείσας Π.Υ.Σ., μετά την έκδοση της 2/51557/0026/10-9-01 απόφασης και αυτό προκάλεσε την υποβολή του υπό εξέταση ερωτήματος επί του οποίου επισημαίνονται τα πιο κάτω:

Στο άρθρο 84 του Ν. 2362/95 (Α' 247) αναγράφεται ότι: «Επιτρέπεται η χορήγηση προκαταβολής με την υπογραφή της σύμβασης προμήθειας προϊόντων, παροχής υπηρεσιών ή εκτέλεσης έργων, εφόσον προβλέπεται απ' αυτήν και τις ισχύουσες διατάξεις, μέχρι ποσοστού πενήντα τοις εκατό (50%) της συμβατικής αξίας.

Η προκαταβολή είναι έντοκη και χορηγείται με την κατάθεση ισόποσης εγγυητικής επιστολής σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις.

Με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών καθορίζεται το ύψος του επιτοκίου».

β. Κατ' εξουσιοδότηση του τελευταίου εδαφίου του πιο πάνω άρθρου εκδόθηκε η προ ολίγου αναφερθείσα απόφαση του Υφυπουργού Οικονομικών στην οποία διαλαμβάνονται τα εξής:

Ο ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ

Έχοντας υπόψη:

1) Τις διατάξεις του άρθρου 84 του Ν. 2362/95 "Περί Δημοσίου Λογιστικού, ελέγχου των δαπανών του Κράτους κ.λπ" (ΦΕΚ 247/95 Τ.Α') σύμφωνα με τις οποίες επιβάλλεται το έντοκο της προκαταβολής και

2) Την αρ. 248/3-7-95 πράξη του Υπουργικού Συμβουλίου επανακαθορισμού του επιτοκίου των προκαταβολών που χορηγούνται στους αναδόχους εκτέλεσης δημοσίων έργων.

3) Την υπ' αριθ. 2037288/808/0026/30-5-1996 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών.

4) Την ανάγκη προσδιορισμού του χρόνου κατά τον οποίο θα υπολογίζεται το ύψος του επιτοκίου των χορηγουμένων προκαταβολών.

5) Την αρ. 1029386/441/A0006/2000 κοινή απόφαση του Πρωθυπουργού και

του Υπουργού Οικονομικών για την ανάθεση αρμοδιοτήτων, αποφασίζουμε:

Καθορίζουμε το ύψος του επιτοκίου των προκαταβολών που δίδονται από το Δημόσιο για προμήθεια προϊόντων, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, οι διαδικασίες πραγματοποίησης των οποίων διέπονται από τις διατάξεις του Ν. 2362/95, σε ποσοστό ίσο με το επιτόκιο των εντόκων γραμματίων του Δημοσίου δωδεκάμηνης διάρκειας προσαυξημένο κατά 0,25 ποσοστιαίες μονάδες.

Το ύψος του επιτοκίου είναι το ισχύον κατά τον χρόνο έκδοσης του σχετικού χρηματικού εντάλματος ή της επιταγής και παραμένει σταθερό μέχρι την εξάντληση του ποσού της χορηγηθείσης προκαταβολής.

Η υπ' αριθμ. 2037288/808/0026/30-5-1996 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών ανακαλείται.

Η ισχύς της απόφασης αυτής αρχίζει από την ημερομηνία δημοσίευσής της στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης».

III. α. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις προκύπτει κατά την προσήκουσα στο Τμήμα άποψη, απαρτισθείσα από τους Νομικούς Συμβούλους, Ηλία Παπαδόπουλο, Θεόδωρο Ρεντζεπέρη, Δημήτριο Αναστασόπουλο, Νικηφόρο Κανιούρα, Χρήστο Παπαδόπουλο και Νικόλαο

Μουδάτσο (ψήφοι 6), ότι ο νομοθέτης ρύθμισε τα θέματα που αφορούν στις χορηγούμενες προκαταβολές στους αναδόχους κατασκευής δημοσίων έργων, κατά τρόπο διαφορετικό από αυτόν των λοιπών συμβάσεων των οποίων γίνεται μνεία στο άρθρο 84 του Ν. 2362/95, τόσο ως προς το ύψος της δυνάμενης να χορηγηθεί προκαταβολής, όσο και ως προς τον τρόπο προσδιορισμού του επιτοκίου με το οποίο επιβαρύνονται, αλλά και τη διαδικασία της σταδιακής απόσβεσης τους, η διάταξη δε, του Ν. 1418/84, ως όλως ειδική, δεν καταργήθηκε από τη μεταγενέστερη αλλά γενική διάταξη του Ν. 2362/95.

Τούτο συνάγεται άλλωστε και από το γεγονός ότι ήδη, σε σχέση με τη δυνατότητα προσδιορισμού του επιτοκίου στις χορηγούμενες στους αναδόχους κατασκευής δημοσίων έργων προκαταβολές, ισχύει η μεταγενέστερη του Ν. 2362/95 διάταξη του άρθρου 1 παρ. 44 του Ν. 2412/96, η οποία ενσωματώθηκε στο Ν. 1418/84 και η μη έκδοση μέχρι τώρα της δυνάμενης να εκδοθεί Κ.Υ.Α. δεν καθιστά την διάταξη αυτή ανενεργή αλλά σημαίνει ότι δεν κρίθηκε αναγκαίος ο επανακαθορισμός του ύψους του επιτοκίου και ως εκ τούτου εξακολουθεί να ισχύει η προβλεπόμενη στη 248/3-7-95 Π.Υ.Σ. ρύθμιση.

β. Εξάλλου και από την προαναφερθείσα απόφαση του (Υφ) υπουργού Οικονομικών προκύπτει ότι εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση μόνο του άρθρου 84 του Ν. 2362/95 στην οποία άλλωστε και (μόνο) βρίσκεται έρεισμα, ενώ με τη μνεία της 248/3-7-95 Π.Υ.Σ. στο σκεπτικό της δεν συνάγεται πρόθεση ή δυνατότητα κατάργησής της και η σκέψη αυτή ενισχύεται από το ότι με την ίδια απόφαση καταργείται ρητά η προηγουμένως ισχύουσα και τα ίδια θέματα ρυθμίζουσα 2037288/808/0026/30-5-95 απόφαση του ίδιου Υπουργού, της οποίας επίσης γίνεται μνεία στο σκεπτικό της.

Συνεπώς, το Α' Τμήμα γνωμοδοτεί (κατά πλειοψηφία), ότι η προσήκουσα απάντηση επί του τιθέμενου ερωτήματος είναι ότι το ύψος του επιτοκίου για τις χορηγούμενες στους αναδόχους κατασκευής δημοσίων έργων προκαταβολές, εξακολουθεί να ρυθμίζεται με την 248/3-7-95 Π.Υ.Σ. και ακολουθεί τη διακύμανση του επιτοκίου των εντόκων γραμματίων του

Δημοσίου δωδεκάμηνης διάρκειας και μετά την έκδοσή της 2/51.557/0026/10-9-01 απόφασης του Υφυπουργού Οικονομικών.

IV. Κατά τη γνώμη της μειοψηφίας, που υποστήριξαν ο Πρόεδρος του Τμήματος, Κωνσταντίνος Βολτής και ο Νομικός Σύμβουλος Φώτιος Τάτσης, για το ύψος του επιτοκίου στις προκαταβολές επί συμβάσεων προμήθειας προϊόντων, παροχής υπηρεσιών ή εκτέλεσης έργων, προβλέπεται ενιαία ρύθμιση στην απόφαση 2/51557/0026/10.9.2001 του Υφυπουργού Οικονομικών. Η απόφαση αυτή έχει υπόψη και κάνει ρητή μεία στην προηγούμενη αυτής πράξη 248/3.7.1995 του Υπουργικού Συμβουλίου, η οποία αφορά στο επιτόκιο προκαταβολών, που χορηγούνται στους αναδόχους εκτέλεσης δημόσιων έργων. Με περαιτέρω δεδομένα ότι κατά περιεχόμενο οι ρυθμίσεις συμπίπτουν, ότι με την τελευταία σκοπείται στο πλαίσιο του δημόσιου λογιστικού ενιαία αντιμετώπιση των έντοκων προκαταβολών που χορηγεί το Δημόσιο και ότι δεν έχει εκδοθεί μεταγενέστερη δύναμη της ειδικής εξουσιοδότησης του άρθρου 5 του ν. 1418/1984, όπως ισχύει μετά το ν. 2940/2001, κοινή απόφαση των Υπουργών Εθνικής Οικονομίας και Υ.Π.Ε.Χ.Ω.Δ.Ε. για το ποσοστό του τόκου επί προκαταβολής προς ανάδοχο δημόσιου έργου, η οποία αποτελεί πράγματι ειδική ρύθμιση που υπερισχύει της ανωτέρω γενικής ρύθμισης, δεν συντρέχει νόμιμος λόγος επίκλησης και εφαρμογής της ανωτέρω πράξης 248/3.7.1995

Αθήνα

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος του Α' Τμήματος

Ο Εισηγητής

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΒΟΛΤΗΣ

Κράτους

Αντιπρόεδρος Ν. Σ. Κράτους

ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΡΕΝΤΖΕΠΕΡΗΣ

Νομικός Σύμβουλος Ν. Σ.