



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Γ Ν Ω Μ Ο Δ Ο Τ Η Σ Η ΥΠ' ΑΡΙΘΜ. 203 /2014

ΤΟΥ ΝΟΜΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Ε' ΤΜΗΜΑΤΟΣ

Συνεδρίαση της 3^{ης} Ιουνίου 2014

Σύνθεση

Πρόεδρος : Ιωάννης Τρίαντος , Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη : Ανδρέας Χαρλαύτης, Μεταξία Ανδροβιτσάνεα , Βασιλική Πανταζή, Γεώργιος Ανδρέου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, και Αδαμαντία Καπετανάκη Νομικοί Σύμβουλοι του Ν.Σ.Κ.

Εισηγητής : Θεόδωρος Ράπτης , Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθ. Ερωτ. : Το υπ' αριθμ. Φ. 093/5054/Σ.1341/7-4-2014 έγγραφο του ΥΕΘΑ /ΓΔΑΕΕ /ΔΑΠΚΣ /ΓΕΠΣΠΑ .

Περίληψη Ερωτήματος : Ζητείται η κατ' άρθρο 66 παρ. 2 ΠΔ 284/1989 γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ. σχετικά με τη νομιμότητα της 4^{ης} τροποποίησης της Σύμβασης 034Α/03, που αφορά την προμήθεια από την εταιρεία «NH INDUSTRIES» ή «NHI», δέκα έξι (16) μεταφορικών ελικοπτέρων (Ε/Π), τεσσάρων (4) ελικοπτέρων ειδικών αποστολών τύπου NH-90 και τεσσάρων (4) υγειονομικών συλλογών για τις ανάγκες του ΓΕΣ.

Επί του παραπάνω ερωτήματος το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους γνωμοδότησε ως εξής :

Ι. Α. Στο Π.Δ. 284/1989 (Α' 133) που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 50 του Ν.Δ. 721/1970 (Α' 251) και ισχύει εν προκειμένω εν όψει του ότι η Σύμβαση υπεγράφη στις 29-8-2003, ορίζονται τα εξής:

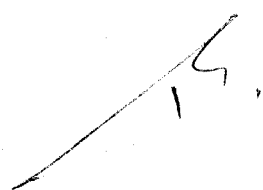
Άρθρο 1 : « Με το παρόν Προεδρικό Διάταγμα ρυθμίζονται αποκλειστικά οι μέθοδοι και οι διαδικασίες προμηθειών εργολαβιών, εργασιών και παροχής υπηρεσιών που πραγματοποιούνται στο εξωτερικό και στο εσωτερικό της Χώρας , με τη φροντίδα του Υπουργείου Εθνικής Άμυνας για την ικανοποίηση των κάθε φύσεως αναγκών του.....» .

Άρθρο 17 παρ. 1 . « 1. Στη Γενική Διεύθυνση Εξοπλισμών και στα Γενικά Επιτελεία των Κλάδων των Ενόπλων Δυνάμεων , με απόφαση του Γενικού Διευθυντή της Γ.Δ.Ε. και των Αρχηγών των Κλάδων αντίστοιχα , συγκροτείται Κεντρική Γνωμοδοτική Επιτροπή Προμηθειών (Κ.Γ.Ε.Π.)2.....3.....4...5. Η Κεντρική Γνωμοδοτική Επιτροπή Προμηθειών έχει την αρμοδιότητα να κρίνει και να γνωμοδοτήσει εγγράφως για τις παρακάτω κατηγορίες προμηθειών που υπάγονται στην αρμοδιότητα της Γενικής Διεύθυνσης Εξοπλισμών και των Γενικών Επιτελείων και των οποίων το συνολικό ύψος κάθε δαπάνης υπερβαίνει το χρηματικό όριο των διαγωνισμών που γίνονται με έγγραφες ενσφραγιστες προσφορές : α..... β. για την τροποποίηση των όρων σύμβασης στις περιπτώσεις που ορίζονται στο άρθρο 66 του παρόντος .γ...δ....ε....ζ...».

Άρθρο 66 παρ. 1 . « Τροποποίηση όρων σύμβασης μετά την υπογραφή της δεν επιτρέπεται, εκτός από τις παρακάτω περιπτώσεις για τις οποίες κρίνει και αποφασίζει χωρίς βλάβη των συμφερόντων του Δημοσίου εκείνος που έχει την οικονομική εξουσία ή δικαιοδοσία και συγκεκριμένα :

(α)της μεταβολής των συμβατικών προθεσμιών, χρόνου παράδοσης ή αντικατάστασης των υπό προμήθεια υλικών ή εργασιών που κρίθηκαν ακατάλληλες.

(β)της παραλαβής υλικού με έκπτωση τιμής, με σύγχρονο προσδιορισμό του ποσοστού της για παραδόσεις υλικού, κατά παρέκκλιση των όρων της σύμβασης και εκτός των επιτρεπόμενων ορίων ανοχής παρεκτροπών του προμηθευτή.



(γ)της απαλλαγής προμηθευτή από την παράδοση υπολοίπου, που δεν υπερβαίνει το δέκα τοις εκατό της συμβατικής ποσότητας υλικών, λόγω ειδικών συνθηκών, με επιβολή ή όχι προστίμου σ' αυτόν. .

Παρ. 2. «Πρόταση διάλυσης σύμβασης με κοινή συγκατάθεση των συμβαλλομένων ή απαλλαγής του προμηθευτή από την παράδοση υπολοίπου, που υπερβαίνει το δέκα τοις εκατό της συνολικής προμήθειας ή αύξησης συμβατικής τιμής ή τροποποίησης άλλης θεμελιώδους διάταξης της σύμβασης συνοδεύεται και από γνωμοδότηση των Νομικών υπηρεσιών Διοίκησης για λήψη σχετικής απόφασης. Ως θεμελιώδεις διατάξεις, κατ' αρχήν θεωρούνται εκείνες που δεν περιλαμβάνονται στις περιπτώσεις της παρ. 1 του παρόντος άρθρου και σε κάθε περίπτωση οι αναφερόμενες σε αντικείμενο της σύμβασης των οποίων η τροποποίηση προκαλεί βλάβη στα συμφέροντα του Δημοσίου.

3.....».

Β. Από την ερμηνεία την ως άνω δημόσιας τάξεως διατάξεων, προκύπτει ότι, όταν πρόκειται για τροποποίηση όρων σύμβασης που αφορούν τις περιπτώσεις της παρ. 1 του άρθρου 66 του π.δ. 284/1989 το Ν.Σ.Κ. δεν έχει γνωμοδοτική αρμοδιότητα εφ' όσον κατά την ανέλεγκτη κρίση της αρμόδιας Υπηρεσίας από την τροποποίηση δεν προκαλείται βλάβη στα συμφέροντα του Δημοσίου.

II. Από τα στοιχεία του φακέλου, που αναφέρονται στο έγγραφο του ερωτήματος, καθώς και στο με αριθμ. Φ. 093/6844/Σ.1830/12-5-2014 συμπληρωματικό, προκύπτουν τα εξής:

Στις 29-8-2003 υπογράφηκε μεταξύ του Ελληνικού Δημοσίου και της εταιρείας με την επωνυμία «NH INDUSTRIES» η με αριθμ. 034^Α/03 Σύμβαση για την προμήθεια δέκα έξη (16) μεταφορικών ελικοπτέρων (Ε/Π), τεσσάρων (4) ελικοπτέρων (Ε/Π) ειδικών αποστολών τύπου NH-90, τεσσάρων (4) υγειονομικών συλλογών και πλήρους σειράς ανταλλακτικών και βιβλιογραφίας για τις ανάγκες του ΓΕΣ, συνολικού ποσού 657.523.069 ευρώ. Στη συνέχεια στις 29-9-2003 υπογράφηκε η πρώτη τροποποίηση της σύμβασης που αφορούσε στο χρονικό προσδιορισμό της υποβολής των τελικών συμβάσεων συμπαραγωγής εκ μέρους του προμηθευτή. Στις 20-10-2008 υπογράφηκε η δεύτερη τροποποίηση που αφορούσε στην οριστική

διαμόρφωση των Ε/Π . Στις 5-8-2010 υπογράφηκε η τρίτη τροποποίηση που αφορούσε στην αποδοχή αποκλίσεων στις τεχνικές προδιαγραφές των τεσσάρων (4) ελικοπτέρων, στη μετατόπιση του χρονοδιαγράμματος παραδόσεων και στη μείωση του συμβατικού τμήματος κατά 70.030.540 ευρώ . Από τον Δεκέμβριο του 2010 μέχρι σήμερα έχουν παραδοθεί η πρώτη και η δεύτερη παρτίδα ανταλλακτικών, οι σταθμοί εδάφους και τα επτά (7) ελικόπτερα ενώ έχει παρασχεθεί και το μεγαλύτερο μέρος της προβλεπόμενης εκπαίδευσης και της τεχνικής βιβλιογραφίας. Με βάση το άρθρο 23 της Σύμβασης ο Προμηθευτής έχει τη δυνατότητα να ζητήσει τη τροποποίηση της εφόσον υπάρχει έγγραφη συμφωνία του Αγοραστή. Πράγματι και κατ' εφαρμογή της διάταξης αυτής ο Προμηθευτής ζήτησε και τέταρτη τροποποίηση σε μία σειρά τεχνικών όρων και προϋποθέσεων, καθώς και στο χρονοδιάγραμμα των παραδόσεων, χωρίς μεταβολή του συμβατικού τμήματος. Με βάση το με αριθμ. Φ. 093/6844/Σ.1830/12-5-2014 έγγραφο του Υ.ΕΘ.Α. /ΓΔΑΕΕ/ ΔΑΠΚΣ/ ΤΕΠΣΠΑ, καθώς και από το από 19-9-2013 πρακτικό εισήγησης της αρμόδιας επιτροπής διαπραγματεύσεων, το με αριθμ. Φ.093/90/515889/Σ.1238/24-10-2013 έγγραφο του ΓΕΣ/Δνση Αεροπορίας Στρατού την με αριθμ. 90/2013 γνωμοδότηση της Κεντρικής Γνωμοδοτικής Επιτροπής Προμηθειών της ΓΔΑΕΕ και από το με αριθμ. Φ.093/5045/Σ.1341/7-4-2014 έγγραφο του Υ.ΕΘ.Α./ΓΔΑΕΕ προκύπτει σαφώς ότι η προτεινόμενη τροποποίηση αφορά όρους της Σύμβασης που υπάγονται στις περιπτώσεις της παρ. 1 του άρθρου 66 του π.δ. 284/1989 (μεταβολή χρόνου παράδοσης των υπό προμήθεια υλικών), είναι αποδεκτή από τον επιχειρησιακό φορέα (ΓΕΣ), καθώς και από την αρμόδια υπηρεσία προμηθειών (ΓΔΑΕΕ), οι όροι της δε είναι προς όφελος των συμφερόντων του Δημοσίου, η υλοποίησή τους είναι απαραίτητη για την κάλυψη των επιχειρησιακών αναγκών του ΓΕΣ και δεν προκαλείται αύξηση του συμβατικού τμήματος και κατά συνέπεια το Ν.Σ.Κ. δεν έχει αρμοδιότητα να γνωμοδοτήσει.

III. Εν όψει των ανωτέρω , το Ε' τμήμα του Ν.Σ.Κ. αποφαινεται ομοφώνως ότι για την 4^η τροποποίηση της με αριθμ. 034^Α/03 Σύμβασης το Νομικό Συμβούλιο του Κράτους δεν έχει γνωμοδοτική αρμοδιότητα, δεδομένου ότι δεν προκύπτει βλάβη στα συμφέροντα του Ελληνικού

Δημοσίου και οι προτεινόμενες τροποποιήσεις αφορούν όρους της Σύμβασης, που υπάγονται στις περιπτώσεις της παρ.1 του άρθρου 66 του π.δ. 284/1989 .

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα 12- 6-2014

Ο Πρόεδρος του Ε΄ Τμήματος Ν.Σ.Κ.


ΙΩΑΝΝΗΣ Γ. ΤΡΙΑΝΤΟΠΟΥΛΟΣ

ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.

Ο Εισηγητής


ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΑΝ. ΡΑΠΤΗΣ

ΠΑΡΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.