

Αριθμός ατομικής γνωμοδότησεως 269/2014

Αριθμός πρωτοκόλλου εγγράφου ερωτήματος: Γ31/Π/33/1911/2014 Ι.Κ.Α.-
Ε.Τ.Α.Μ. διευθύνσεως προμηθειών / τμήματος προγραμματισμού και προδιαγραφών.

Θέμα (περίληψη ερωτήματος): 1: Αν η Υπηρεσία (Δ/ση Προμηθειών και Χ.Υ.
του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ.) είναι αρμοδία μετά την έναρξη ισχύος του νόμου (ν.) 4238/14
(Φ.Ε.Κ. 38/Α/17.2.2014) να διενεργή διαγωνισμούς προμηθείας αγαθών και παροχής
υπηρεσιών για λογαριασμό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. 2: Αν, βάσει των διαλαμβανομένων στο ως
άνω έγγραφο νομικών διατάξεων, πρέπει να διαβιβασθούν στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. οι φάκελλοι
των εκκρεμών διαγωνιστικών διαδικασιών που (εξακολουθούν να) διενεργούνται από
το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. για λογαριασμό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., ώστε μετά και τη σύμφωνη γνώμη
των Δ.Υ.Πε. (διοικήσεων υγειονομικών περιφερειών), να συνεχισθούν και να
ολοκληρωθούν οι διαγωνιστικές διαδικασίες.

Ι. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Ι.Α. Στο ανωτέρω έγγραφο εκτίθενται τα εξής:

Ι.Α.α. Με τον ν.3918/2011 συνεστήθη ν.π.δ.δ. (νομικό πρόσωπο δημοσίου
δικαίου) με την επωνυμία ΕΘΝΙΚΟΣ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΓΕΙΑΣ
(Ε.Ο.Π.Υ.Υ.) του οποίου η έναρξη λειτουργίας ορίσθηκε σε έξι μήνες από τη δημοσίευσή
του. Στον ανωτέρω οργανισμό εντάχθηκαν με την έναρξη λειτουργίας του και οι
μονάδες υγείας του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ.. Σύμφωνα με το άρθρο 29 παρ. 1 «ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ.

αποτελεί καθολικό διάδοχο των εντάσσομένων φορέων και κλάδων και υπεισέρχεται στα δικαιώματα και υποχρεώσεις αυτών». Με το άρθρο 29 του ν.4038/2012 ωρίσθη ότι: 2.α. Στο τέλος της παραγράφου 1 του άρθρου 22 του ν.3918/2011 (Α' 31) προστίθενται εδάφια ως εξής: 'Εως την ολοκλήρωση του Οργανισμού και τη λειτουργία Υπηρεσίας Προμηθειών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., διαγωνισμοί προμηθείας αγαθών και παροχής υπηρεσιών διενεργούνται από το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. για λογαριασμό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. μετά από απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Μέχρι την κατά τα ανωτέρω ολοκλήρωση του Οργανισμού, το Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. είναι η αρμοδια αρχή για την ολοκλήρωση των διαδικασιών συνάψεως και εκτελέσεως των εκκρεμουσών συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών.

Ι.Α.β. Η διεύθυνση προμηθειών του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. στο χρονικό διάστημα που μεσολάβησε μέχρι σήμερα παρείχε τις υπηρεσίες της προκειμένου να προγραμματίζονται, διενεργούνται και κατακυρώνονται διαγωνιστικές διαδικασίες για λογαριασμό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., κατόπιν σχετικών αποφάσεων του Δ.Σ. του Ε.Ο.Π.Υ.Υ..

Ι.Α.γ. Δεδομένου όμως ότι α) με το άρθρο 10 του ν.4052/2012 (Φ.Ε.Κ. 41/Α'/1.3.12) η εποπτεία του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ανετέθη στο Υπουργείο Υγείας και β) σύμφωνα με τα άρθρα 1,2,3,5 και 6 του ν.3918/2011 διαδικασίες προγραμματισμού και διεξαγωγής διαγωνισμών προμηθείας κάθε φύσεως υλικού (ιατροτεχνολογικού ή μη) αλλά και παροχής υπηρεσιών για λογαριασμό των φορέων «... που ασκούν δραστηριότητες στους τομείς Υγείας ... και εποπτεύονται από τον Υπουργό Υγείας, από 1/1/2013 (σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 14 του ν.4052/12) διενεργούνται βάσει των ειδικών διατάξεων που αφορούν συνολικώς στον χώρο της υγείας, δεν υπάρχει πλέον η προϋπόθεση του νόμου «έως την ολοκλήρωση του Οργανισμού και τη λειτουργία Υπηρεσίας Προμηθειών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ....» και ως εκ τούτου δεν πρέπει να



υφίσταται και η απαίτηση για σχετικές ενέργειες της υπηρεσίας (διευθύνσεως προμηθειών του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ.).

Ι.Α.δ. Με τις παρ. 4 και 5 του άρθρου 21 του ν.4238/14 (Φ.Ε.Κ. 38/Α/17.2.14) ορίζονται τα εξής: 4. Οι πάσης φύσεως λειτουργικές δαπάνες των Κέντρων Υγείας και Περιφερειακών Ιατρείων αυτών καθώς και των Μονάδων Παροχής Υπηρεσιών Π.Φ.Υ. (πρωτοβαθμίου φροντίδος υγείας) που εντάσσονται στις Δ.Υ.Πε. (διοικήσεις υγειονομικών περιφερειών) και αποτελούν αποκεντρωμένες μονάδες αυτών σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος, βαρύνουν τις πιστώσεις του προϋπολογισμού των κλειστών - σφαιρικών προϋπολογισμών εσόδων - εξόδων των Δ.Υ.Πε.. Οι αντίστοιχες πιστώσεις που είναι εγγεγραμμένες στον προϋπολογισμό του Υπουργείου Υγείας καθώς και στον προϋπολογισμό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., για τον σκοπό αυτόν από 1/1/2015 μεταφέρονται και εγγράφονται στους προϋπολογισμούς των Δ.Υ.Πε.. Οι αρμόδιες υπηρεσίες των Δ.Υ.Πε. αναλαμβάνουν τη σύνταξη και εκτέλεση του προϋπολογισμού οικονομικού έτους 2015, λαμβάνοντας υπ' όψει ιδίως τα απολογιστικά στοιχεία των ανωτέρω μονάδων για τα έτη 2013 και 2014, την κατάρτιση του ετησίου προγράμματος προμηθειών και υπηρεσιών, τη διενέργεια των σχετικών διαγωνιστικών διαδικασιών για τη σύναψη των σχετικών συμβάσεων σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και την ευθύνη ενταλματοποιήσεως και εκκαθαρίσεως των δαπανών αυτών. 5. Για λόγους ευρύθμου λειτουργίας και διασφαλίσεως του δημοσίου συμφέροντος τα Κέντρα Υγείας, τα περιφερειακά Ιατρεία καθώς και οι μονάδες παροχής υπηρεσιών Π.Φ.Υ. που μεταφέρονται σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος και αποτελούν αποκεντρωμένες μονάδες των Δ.Υ.Πε. εξακολουθούν με την υφισταμένη διαδικασία έως και 31/12/2014 να εφοδιάζονται με πάσης φύσεως φαρμακευτικό, υγειονομικό και λοιπό υλικό καθώς και κάθε είδους παροχή υπηρεσιών αντιστοίχως από τα νοσοκομεία

διασυνδέσεως και τις υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Οι δαπάνες αυτές επιβαρύνουν τους προϋπολογισμούς των νοσοκομείων και του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., από τους οποίους εξεκολουθεί να διενεργείται η ενταλματοποίηση και η εκκαθάριση των δαπανών αυτών σύμφωνα με τα σχετικά παραστατικά που θα εκδοθούν έως την ως άνω αναφερομένη χρονοημερομηνία. Μετά από γνώμη των Δ.Υ.Πε. εκτελούνται κανονικώς υφιστάμενες συμβάσεις καθώς και τυχόν διαγωνιστικές διαδικασίες που βρίσκονται σε εξέλιξη, οι οποίες συνεχίζονται έως την ολοκλήρωσή τους.

Ι.Β. Εν όψει των εκτεθέντων και του άρθρου 8 του αμέσως ειρημένου νόμου η Υπηρεσία προβληματίζεται περί την έννοια των ανωτέρω διατάξεων και απευθύνει τα εν θέματι ερωτήματα.

II. ΕΦΑΡΜΟΣΤΕΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ

Α. Αν.ν. (αναγκαστικός νόμος) 1846/1951 (Φ.Ε.Κ. 179, τ.Α'): Άρθρον 1:1. Ο παρών νόμος έχει ως σκοπόν την ασφάλισιν των εν τοις επομένοις (2-4) άρθροις αναφερομένων προσώπων εις περιπτώσιν ασθενείας, μητρότητος, αναπηρίας, ατυχήματος, γήρατος και ανεργίας ως και των μελών της οικογενείας αυτών εν περιπτώσει ασθενείας τούτων ή θανάτου του προστάτου αυτών ησφαλισμένου. 2. Η δια του παρόντος θεσπιζομένη ασφάλισις περιλαμβάνει ειδικώτερον τους ακολούθους κλάδους:

α) Τον κλάδον παροχών ασθενείας και μητρότητος εις χρήμα.

β) Τον κλάδον παροχών ασθενείας και μητρότητος εις είδος.

γ).....δ).....

Β. Π.Δ. 70/2007 (Φ.Ε.Κ. 64, τ. Α'): Άρθρον 2:2: α: Δημόσιες συμβάσεις είναι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιάς ή περισσότερων αναθετουσών αρχών και



έχουν ως αντικείμενο ... την προμήθεια προϊόντων... γ: «Δημόσιες συμβάσεις προμηθειών» είναι δημόσιες συμβάσεις ... οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την αγορά.....προϊόντων..... δ) «Δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» είναι δημόσιες συμβάσεις πλην των δημοσίων συμβάσεων έργων ή προμηθειών οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την παροχή των υπηρεσιών που αναφέρονται στο παράρτημα ΙΙ. 9: «Αναθέτουσες αρχές» είναι ... οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου Ως «οργανισμός δημοσίου δικαίου» νοείται κάθε οργανισμός α) ο οποίος έχει συσταθεί με συγκεκριμένο σκοπό την κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος οι οποίες δεν εμπίπτουν στον βιομηχανικό ή στον εμπορικό τομέα, β) ο οποίος έχει νομική προσωπικότητα και γ) η δραστηριότητα του οποίου χρηματοδοτείται κατά το μεγαλύτερο μέρος από το κράτος... ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ή η διαχείριση του οποίου υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς ή του οποίου περισσότερα από το ήμισυ των μελών του διοικητικού συμβουλίου διορίζεται από το κράτος Οι οργανισμοί και οι κατηγορίες οργανισμών δημοσίου δικαίου που πληρούν τα κριτήρια τα οποία απαριθμούνται στο δεύτερο εδάφιο - σημεία α), β) και γ) παρατίθενται στο παράρτημα ΙΙΙ. Άρθρον 78. Προσαρτώνται και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος του παρόντος τα παραρτήματα Ι έως και Χ τα οποία έχουν ως ακολούθως: ... Παράρτημα ΙΙΙ: ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΤΩΝ ΟΡΓΑΝΙΣΜΩΝ ΚΑΙ ΚΑΤΗΓΟΡΙΩΝ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΠΟΥ ΑΝΑΦΕΡΟΝΤΑΙ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 2 ΠΑΡΑΓΡΑΦΟ 9 ΔΕΥΤΕΡΟ ΕΔΑΦΙΟ: ΙV: ΣΤΗΝ ΕΛΛΑΔΑ: Κατηγορίες: α) δημόσιοι φορείς.....

Γ. Ν. 3580/2007 (Φ.Ε.Κ. Α 134): Άρθρο 1: 1. Συνιστάται στο Υπουργείο Υγείας επιτροπή προμηθειών υγείας (Ε.Π.Υ.) ως αυτοτελής δημοσία υπηρεσία με διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια υπαγομένη απ' ευθείας στον Υπουργό Υγείας... Άρθρο 9: 1. Στις διατάξεις του παρόντος νόμου υπάγονται οι προμήθειες και υπηρεσίες

... για την κάλυψη των αναγκών όλων των δημοσίων νομικών προσώπων και υπηρεσιών που λειτουργούν με την μορφή Ν.Π.Δ.Δ. ή Ν.Π.Ι.Δ. και εποπτεύονται από το Υπουργείο Υγείας. Άρθρο 3: «Αρμοδιότητες της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας»: Στις αρμοδιότητες της Ε.Π.Υ., η οποία έχει την ευθύνη του στρατηγικού και επιχειρησιακού σχεδιασμού του συστήματος προμηθειών στον Τομέα της Υγείας, ανήκουν ιδίως: (α) Η κατάρτιση, με τη σύμπραξη του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών, του προγράμματος προμηθειών και υπηρεσιών των νομικών προσώπων του άρθρου 9 παραγράφου 1 του παρόντος. (β) ο καθορισμός της προσήκουσας, κατά περίπτωση, διαγωνιστικής διαδικασίας, η σύνταξη προτύπων διακηρύξεων και συμβάσεων και η παρακολούθηση της εκτέλεσής των συμβάσεων αυτών κατ' εφαρμογήν των διατάξεων για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών του Δημοσίου της εθνικής και κοινοτικής νομοθεσίας ... (γ) Η σύνταξη ετησίου προϋπολογισμού δαπανών για την υλοποίηση του προγράμματος του εδαφίου α' της παρούσης παραγράφου. (δ) Η έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών προϊόντων και υπηρεσιών καθώς και των προτύπων ανά μονάδα αναφοράς αναλώσεως προϊόντος και αναγκών υπηρεσιών, που εκπονούνται από τον φορέα της παραγράφου 2 του άρθρου 6, σύμφωνα με τις διεθνείς πρακτικές εκτέλεσής των σχετικών διαδικασιών και λειτουργιών. Άρθρο 6: 1. α) Η διενέργεια των διαδικασιών δημοπρατήσεως για τις προμήθειες και την παροχή υπηρεσιών των φορέων του άρθρου 9 ανατίθενται: αα) για την προμήθεια προϊόντων της παραγράφου 1 και υπηρεσιών της παραγράφου 5 του άρθρου 10 του παρόντος στην Ανώνυμη Εταιρεία με την επωνυμία «Ινστιτούτο Φαρμακευτικής Έρευνας και Τεχνολογίας» (Ι.Φ.Ε.Τ.Α.Ε.) και ββ) για την προμήθεια προϊόντων της παραγράφου 2 και την παροχή υπηρεσιών της παραγράφου 4 του άρθρου 10 στην Ανώνυμη Εταιρεία με την επωνυμία «Δημοσία Επιχείρηση Ανεγέρσεως Νοσηλευτικών Μονάδων»

διακηρύξεων, τη διενέργεια και την ολοκλήρωση των διαδικασιών δημοπρατήσεως και την εκτέλεση των συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών, ώστε να διασφαλίζεται η συμμόρφωση προς το πρόγραμμα προμηθειών, όπως αυτό καταρτίζεται από την Επιτροπή και τις εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις, ιδίως τα προεδρικά διατάγματα 394/1996 και 60/2007, όπως αυτά ισχύουν, για τη σύναψη συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών του Δημοσίου. 5. Η παράδοση των προμηθειών και η παροχή των υπηρεσιών και η παραλαβή / αποδοχή τους από τα νομικά πρόσωπα του άρθρου 9 του παρόντος γίνονται, αντιστοίχως, με μέριμνα και ευθύνη των προμηθευτών / παρόχων υπηρεσιών και των ως άνω νομικών προσώπων τμηματικώς ή συνολικώς, όπως ειδικότερα προβλέπεται στις κατ' ιδίαν συμβάσεις, 6. Οι φορείς της παραγράφου 1 του παρόντος άρθρου έχουν την ευθύνη παρακολουθήσεως της εκτελέσεως των συμβάσεων που συνάπτει η Ε.Π.Υ. για λογαριασμό των νομικών προσώπων του άρθρου 9 παραγράφου 1, της εκπληρώσεως των συμβατικών υποχρεώσεων των προμηθειών και των παροχών υπηρεσιών, ιδίως ως προς τη συμμόρφωση αυτών στους χρόνους παραδόσεως του προϊόντος ή παροχής της υπηρεσίας, τις συνθήκες μεταφοράς των προμηθευομένων ειδών, την ποιότητα και τους λοιπούς συμβατικούς όρους. Επίσης, παρακολουθούν τη διαχείριση των παραλαμβανομένων προμηθειών και των εκτελουμένων υπηρεσιών από τους φορείς, υπέρ των οποίων διενεργήθηκαν οι προμήθειες και παρέχονται οι υπηρεσίες, και αναφέρουν αμέσως, με έγγραφό τους προς την Ε.Π.Υ., κάθε παρέκκλιση από τη νόμιμη διαδικασία και κάθε πρόβλημα που ανακύπτει ως προς τη λειτουργία της αλυσίδος εφοδιασμού. 7. «Η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας με αιτιολογημένη απόφασή της, κατόπιν εγκρίσεως του Υπουργού Υγείας, δύναται να διενεργή διαγωνισμούς, που έχουν εγκριθή από το πρόγραμμα προμηθειών Υπηρεσιών Υγείας, με ενιαίες προδιαγραφές για τις ανάγκες των φορέων

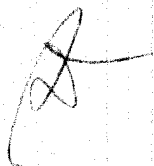


(Δ.ΕΠ.Α.ΝΟ.Μ. Α.Ε.). «Κατ' εξαίρεση οι διαδικασίες δημοπρατήσεως για την προμήθεια ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού δύνανται να διενεργούνται και από τους φορείς του άρθρου 7 του παρόντος, εφ' όσον ο Υπουργός Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης εγκρίνει το αίτημα του φορέα, ύστερα από θετική εισήγηση της οικείας Υγειονομικής Περιφέρειας (Υ.Πε.)». (το εντός « » εδάφιο προσετέθη με το άρθρο 22 παράγραφο 1 ν. 3868/2010, φ.ε.κ. Α, 129). «γ) Η .Ε.Π.Υ., οι Υ.Πε. όπως και τα νοσοκομεία και οι λοιποί εποπτευόμενοι από το Υπουργείο Υγείας κατά τα ανωτέρω φορείς δύνανται να προβαίνουν σε διεξαγωγή διαγωνισμών του άρθρου 10 του ν.3580/2007 με τη μέθοδο ηλεκτρονικών διαγωνισμών προμηθειών και υπηρεσιών καθώς και ηλεκτρονικών δημοπρασιών, όπως οι εκάστοτε ισχύουσες διατάξεις ορίζουν.» (η υποπαράγρ. Γ προσετέθη με το άρ. 24 παρ. 3 ν. 3846/2010, φ.ε.κ. Α, 66). 2. Η δημιουργία και η τήρηση Μητρώου Εγκεκριμένων Προϊόντων και Υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένου του καθορισμού των αποδεκτών τιμών αυτών, όπως επίσης Μητρώου Εγκεκριμένων Προμηθευτών και Παροχών Υπηρεσιών καθώς και η σύνταξη προδιαγραφών ανά προϊόν και υπηρεσία και προτύπων ανάλωσης / ανάγκης ανά μονάδα αναφοράς, ανατίθενται στην Ανώνυμη Εταιρεία με την επωνυμία «Ερευνητικό Κέντρο Βιολογικών Υλικών» (Ε.ΚΕ.Β.ΥΛ.Α.Ε.). Τα ως άνω Μητρώα και οι προδιαγραφές καθώς και οι τροποποιήσεις τους εγκρίνονται, μετά από εισήγηση της Επιτροπής, με αποφάσεις των Υπουργών Αναπτυξέως και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, που δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 3. Η Ε.ΚΕ.Β.ΥΛ. Α.Ε., σε συνεργασία με την Ι.Φ.Ε.Τ. Α.Ε. και τη Δ.ΕΠ.Α.ΝΟ.Μ. Α.Ε. υπό την εποπτεία της Επιτροπής, θεσπίζει σύστημα ελέγχου της ποιότητας των πραγματοποιούμενων προμηθειών και των παρεχομένων υπηρεσιών. 4. Οι εταιρείες Ι.Φ.Ε.Τ. Α.Ε., Δ.ΕΠ.Α.ΝΟ.Μ. Α.Ε. και Ε.ΚΕ.Β.ΥΛ. Α.Ε. συνεργάζονται, υπό την εποπτεία και καθοδήγηση της Επιτροπής, κατά τη σύνταξη των

ευθύνης του Υπουργείου Υγείας ή να αναθέτη κατ' εξαίρεση την πραγματοποίηση ενιαίων διαγωνισμών του προγράμματος προμηθειών υπηρεσιών υγείας στις Υ.Πε., για τις ανάγκες των φορέων ευθύνης τους, κατόπιν σχετικής εισηγήσεως της αρμοδίας Υ.Πε..». Η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας με αιτιολογημένη απόφασή της, κατόπιν εγκρίσεως του Υπουργού Υγείας, δύναται να αναθέσει, κατ' εξαίρεση σε φορέα του άρθρου 9, την ευθύνη διεξαγωγής διαγωνισμού για την πραγματοποίηση προμηθειών του φορέα αυτού ιδίως για υλικά καθαριότητας, ιατρικά αέρια, καύσιμα, τρόφιμα - ποτά, έντυπα - γραφική ύλη και υπηρεσίες εστίασεως και καθαριότητας. Με την απόφασή της η Ε.Π.Υ. καθορίζει το αντικείμενο της προμηθείας και τις προδιαγραφές του, τους όρους και την επιτροπή διεξαγωγής του εν λόγω διαγωνισμού (το έντός « » εδάφιο στην αρχή της αμέσως ως άνω παραγράφου προσετέθη με την παρ. 4 του άρθρου 24 του ανωτέρω ν. 3846/2010).

Δ. Ν.3918/2011 (Φ.Ε.Κ. 31, τ.Α') : Κεφάλαιο Α' («σύστημα προμηθειών υγείας»): Άρθρο 1:1. Στις διατάξεις του παρόντος κεφαλαίου, με την επιφύλαξη των διατάξεων του π.δ. 60/2007, υπάγονται οι συμβάσεις προμηθειών ... και των Ν.Π.Δ.Δ. που ασκούν δραστηριότητες στους τομείς υγείας και ... και εποπτεύονται από τον υπουργό υγείας..... Άρθρο 15 («Εναρξη ισχύος»): «1. Η ισχύς των διατάξεων των άρθρων 1,2,3,4,5,6,11 και 12 του ν.3918/2011 αρχίζει από 1.1.2016. Η ισχύς των άρθρων 8,9 και 10 αρχίζει με την έγκριση του Συνολικού Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών, έτους 2016.». [Η παράγραφος 1, όπως είχε συμπληρωθεί με την παρ. 7 άρθρου 66 Ν.3984/2011, Φ.Ε.Κ. Α 150 και αντικατασταθή με το άρθρο 14 παρ. 2 Ν. 4052/2012, Φ.Ε.Κ. Α, 41 και με το άρθρο τέταρτο παρ. 1 Ν.4118/2013, Φ.Ε.Κ. Α, 32/2013, αντικατεστάθη εν νέου ως άνω με την παρ. 2 του άρθρου 36 του Ν.4238/2014]. Άρθρο 17: 1.Συνιστάται νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.)

με την επωνυμία εθνικός οργανισμός παροχής υπηρεσιών υγείας (εφ' εξής Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ή οργανισμός) ... το οποίο αποτελεί φορέα κοινωνικής ασφάλισης, τελεί υπό την εποπτεία του υπουργού υγείας... (η φράση «αποτελεί φορέα κοινωνικής ασφάλισης» προσετέθη με τον ν. 3984/2011 άρθρο 72 παρ. 2 (φ.ε.κ. 150, τ.Α'), η φράση «τελεί υπό την εποπτεία του υπουργού υγείας» ετέθη (εις αντικατάστασιν της προϊσχύουσας) με τον ν.4052/2012 άρθρον 10 παράγρ. 1 (Φ.Ε.Κ. 41, τ.Α') και το υπουργείο Υγείας και κοινωνικής αλληλεγγύης μετωνομάσθη σε υπουργείο υγείας δυνάμει του π.δ. 85/2012 (Φ.Ε.Κ. 141/21.6.2012, τ.Α'). Η έναρξη λειτουργίας του οργανισμού ορίζεται έξι μήνες μετά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου. 2. Στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. μεταφέρονται και εντάσσονται ως υπηρεσίες, αρμοδιότητες και προσωπικόν ο κλάδος υγείας του ιδρύματος κοινωνικών ασφαλίσεων - ενιαίου ταμείου ασφαλίσεως μισθωτών (Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ.). ... Άρθρο 18: 1. Σκοπός του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. είναι α) η παροχή υπηρεσιών υγείας στους εν ενεργεία ασφαλισμένους και συνταξιούχους των μεταφερομένων φορέων και κλάδων και στα προστατευόμενα μέλη των οικογενειών τους σύμφωνα με τα οριζόμενα από τον προβλεπόμενο στο άρθρο 30 ενιαίο κανονισμό παροχών υγείας. Άρθρο 22 («αρμοδιότητες του διοικητικού συμβουλίου»): 1. Οι αρμοδιότητες του Δ.Σ. είναι οι εξής:..... ι: Εξετάζει και αποφασίζει για την περαίωση των κατά την έναρξη λειτουργίας του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. εκκρεμών υποθέσεων των εντασσομένων φορέων. Εως την ολοκλήρωση του οργανισμού και τη λειτουργία υπηρεσίας προμηθειών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. διαγωνισμοί προμηθείας αγαθών και παροχών υπηρεσιών διενεργούνται από το Ι.Κ.Α.-Ε.Τ.Α.Μ. για λογαριασμό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. μετά από απόφαση του διοικητικού συμβουλίου του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Μέχρι την κατά τα ανωτέρω ολοκλήρωση του οργανισμού το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. είναι η αρμοδία αρχή για την ολοκλήρωση των διαδικασιών συνάψεως και εκτελέσεως των συμβάσεων προμηθειών που εκκρεμούν. Οι κατά τα

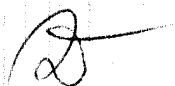


ανωτέρω πράξεις του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. που διενηργήθησαν από 2/9/2011 έως τη δημοσίευση του παρόντος θεωρούνται έγκυρες [τα δύο τελευταία εδάφια προσετέθησαν με την παρ. 2 άρ. 29 του ν. 4038/2012 (Φ.Ε.Κ. Α' 14/2.2.2912)]. 2. «Με απόφαση του Δ.Σ., μετά από εισήγηση του Προέδρου, μπορεί να μεταβιβάζονται αρμοδιότητές του στον Πρόεδρο, στον Αντιπρόεδρο ή σε άλλα μέλη του Δ.Σ. καθώς και σε προϊσταμένους Γενικών Διευθύνσεων ή Περιφερειακών Υπηρεσιών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.».

Άρθρο 23:1. Οι υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. διακρίνονται σε κεντρικές και περιφερειακές: Α [ως ισχύει μετά την αντικατάστασή της δυνάμει της παραγράφου 6 άρθρου 72 ν.3984/2011 (Φ.Ε.Κ. Α' 150) και της παρ. 6 άρθρου 13 ν.4052/2012 (Φ.Ε.Κ. 41/1.3.2012, τ.Α')]: Η κεντρική υπηρεσία διαρθρώνεται ως εξής: 1: Γενική διεύθυνση διαχείρισης και αγοράς υπηρεσιών υγείας, 2: Γενική Διεύθυνση σχεδιασμού και αναπτύξεως υπηρεσιών υγείας, 3....Η γενική διεύθυνση διαχείρισης και αγοράς υπηρεσιών υγείας συγκροτείται από τις ακόλουθες υπηρεσιακές μονάδες: α....β....γ.....δ....ε. Διεύθυνση προμηθειών..... Άρθρο 25 («αρμοδιότητες των οργανικών μονάδων της κεντρικής υπηρεσίας»): 1: Η γενική διεύθυνση διαχείρισης και αγοράς υπηρεσιών υγείας διαρθρώνεται στις ακόλουθες οργανικές μονάδες: α:.....β:.....γ:.....δ:.... ε (ως ετροποποιήθη με την παρ. 7 άρθρου 13 ν.4052/12): Διεύθυνση προμηθειών: Η διεύθυνση προμηθειών έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: α.Την κατάρτιση ετησίων προγραμμάτων προμηθειών για τον εφοδιασμό όλων των μονάδων του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. σε εξοπλισμό, έντυπα, υλικά, υπηρεσίες. β. ...γ. Την διενέργεια της διαδικασίας των διαγωνισμών για την προμήθεια των παραπάνω ... και την μέριμνα για την κατάρτιση και την υπογραφή των σχετικών συμβάσεων σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία. ... Άρθρο 29: 1. Ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ. αποτελεί καθολικόν διάδοχο των εντασσομένων φορέων και υπεισέρχεται στα δικαιώματα και στις

υποχρεώσεις αυτών. 2... 3. Οι συμβάσεις των εντασσομένων φορέων εξακολουθούν να ισχύουν έναντι του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Άρθρο 30: 1... 2. Οι παροχές ασθενοίας εις χρήμα που προβλέπονται από τους κανονισμούς παροχών των εντασσομένων στον οργανισμό κλάδων και φορέων υγείας των ασφαλιστικών οργανισμών εξακολουθούν να χορηγούνται από τους φορείς αυτούς. Άρθρο 77 («Καταργούμενες διατάξεις»): 1. Από την πάροδο της προθεσμίας της παρ. 1 του άρθρου 15 του παρόντος καταργούνται τα άρθρα 1 έως 14 του ν. 3580/2007 (Φ.Ε.Κ. 134Α') όπως και κάθε αντίθετη στο παρόν γενική ή ειδική διάταξη νόμου. Άρθρο 82. Η ισχύς του παρόντος άρχεται από της δημοσιεύσεώς του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως εκτός αν άλλως ορίζεται σε επί μέρους διατάξεις του.

Ε. Ν. 4238/2014 (Φ.Ε.Κ. 38/17.2.2014, τ.Α'): Άρθρο 1: 1. Το κράτος μεριμνά και εγγυάται την παροχή υπηρεσιών υγείας μέσω της πρωτοβαθμίου φροντίδος υγείας (Π.Φ.Υ.) στο σύνολο των πολιτών, 2. Στο Ε.Σ.Υ. (εθνικό σύστημα υγείας) συνιστάται πρωτοβάθμια εθνικό δίκτυο υγείας (Π.Ε.Δ.Υ.) που λειτουργεί στις διοικήσεις των υγειονομικών περιφερειών (Δ.Υ.Πε.) της Χώρας. Άρθρο 2: 3. Οι μονάδες παροχής υπηρεσιών Π.Φ.Υ. του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. μεταφέρονται και εντάσσονται στην οργανωτική δομή των Δ.Υ.Πε. ως αποκεντρωμένες μονάδες τους, εξαιρουμένων των φαρμακείων του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. τα οποία παραμένουν και λειτουργούν στον οργανισμό. Άρθρο 8: 1. Σκοπός του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. είναι: α) Η αγορά υπηρεσιών υγείας για τους ασφαλισμένους, τους συνταξιούχους και τα προστατευόμενα μέλη των οικογενειών τους, των μεταφερθέντων φορέων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον ενιαίο κανονισμό παροχών υγείας του οργανισμού ο οποίος έχει εγκριθεί με την υπ' αριθμ. Φ.90380/25916/3294 απόφαση (Β 2456) όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει κάθε φορά. Άρθρο 12: 1. Οι υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. διακρίνονται σε κεντρική υπηρεσία και σε περιφερειακές. Η




κεντρική υπηρεσία του οργανισμού διαρθρώνεται ως εξής: α) Γενική διεύθυνση οικονομικών υποθέσεων. β)...γ)...δ)... 2. .. Η γενική διεύθυνση οικονομικών υποθέσεων συγκροτείται από τις ακόλουθες υπηρεσιακές μονάδες: α) Διεύθυνση οικονομικών: Η διεύθυνση οικονομικών είναι αρμοδία ... για ...τις προμήθειες, β) Διεύθυνση συμβάσεων: Η Διεύθυνση συμβάσεων είναι αρμοδία για την κατάρτιση, την σύναψη και την διαχείριση συμβάσεων με τους παρόχους υγείας και την εισήγησή τους στο Δ.Σ. του Οργανισμού. 6. Με προεδρικό διάταγμα, μετά από πρόταση των Υπουργών α) Διοικητικής μεταρρυθμίσεως και ηλεκτρονικής Διακυβερνήσεως, β) Οικονομικών και γ) Υγείας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 20 του ν.2503/1997 (Α' 157) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 54 παρ. 6γ του ν.4178/2013 (Α' 174) καταρτίζεται οργανισμός μετά τη γνώμη του διοικητικού συμβουλίου του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Μέχρι την έκδοση του προεδρικού διατάγματος του οργανισμού το Δ.Σ. του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. κατανέμει με αποφάσεις του τις αρμοδιότητες των διευθύνσεων περαιτέρω, τοποθετεί και αναθέτει καθήκοντα στο υφιστάμενο προσωπικό του. Άρθρο 21: 5. Για λόγους ευρύθμου λειτουργίας και διασφαλίσεως του δημοσίου συμφέροντος τα κέντρα υγείας, τα περιφερειακά ιατρεία και οι μονάδες παροχής Π.Φ.Υ. ...εξακολουθούν ... έως και 31/12/2014 να εφοδιάζονται με πάσης φύσεως φαρμακευτικό, υγειονομικό και λοιπό υλικό καθώς και με κάθε είδους παροχή υπηρεσιών αντιστοίχως από τα νοσοκομεία διασυνδέσεως και από τις υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. (το πλήρες κείμενο της διατάξεως αναγράφεται ανωτέρω (παράγρ. Ι.Α.δ της παρούσης γνωμοδοτήσεως). Άρθρο 56. Η ισχύς του παρόντος άρχεται απο της δημοσιεύσεώς του στην εφημερίδα της κυβερνήσεως, εκτός από τις διατάξεις που ορίζουν άλλως.

III. ΕΡΜΗΝΕΙΑ

Από τις ως άνω διατάξεις (ερμηνευόμενες αυτοτελώς και συνδυαστικώς) συνάγονται τα εξής:

1. Δυνάμει του άρθρου 17 παρ. 1 του ν.3918/2011 συνεστήθη ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ. που αποτελεί ιδιαίτερον ιδρυματικής φύσεως ν.π.δ.δ. (νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου) δηλαδή ιδιαίτερον φορέα δικαιωμάτων και υποχρεώσεων με πλήρη διοικητικήν αυτοτέλειαν. Ο ειδικός σκοπός προς επιδίωξιν του οποίου συνεστήθη ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ως εθνικός ασφαλιστικός φορέας υγείας ήτο διττός: Η αγορά και η παροχή υπηρεσιών υγείας. Με τις διατάξεις του ν. 4238/2014 επιχειρείται αναδιοργάνωση της πρωτοβαθμίου φροντίδος υγείας (π.φ.υ.) με την δημιουργία καθολικού και ωλοκληρωμένου συστήματος π.φ.υ.. Ο ειρημένος γενικός μεταρρυθμιστικός σκοπός της νομοθετικής αυτής προσπάθειας εξειδικεύεται – μεταξύ των άλλων - και με την επικέντρωση του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. στην κυρία αποστολή του ως εθνικού ασφαλιστικού φορέως υγείας και την ενδυνάμωση του ρόλου του ως αγοραστού υπηρεσιών υγείας για τους ασφαλισμένους (εν ενεργεία και συνταξιούχους) και τα προστατευόμενα μέλη των οικογενειών των συμφώνως προς τις διατάξεις του ενιαίου κανονισμού παροχής υπηρεσιών (Ε.Κ.Π.Υ.) / Ε.Ο.Π.Υ.Υ. με ταυτόχρονη κατάργηση του διττού ως άνω ρόλου του: Βλ. σελίδες 1 και 2 της ανηρτημένης στο διαδίκτυο εισηγητικής (προς την Βουλή των Ελλήνων) εκθέσεως στο σχέδιο νόμου «πρωτοβάθμιο εθνικό δίκτυο υγείας, αλλαγή σκοπού Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και λοιπές διατάξεις».

2. Εκ των εφαρμοστέων ως άνω διατάξεων αλλά και εκ του συνόλου των διατάξεων οι οποίες αποτελούν το ισχύον νομικό πλαίσιο λειτουργίας του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. – και η αναγραφή των οποίων παραλείπεται δια λόγους οικονομίας - συνάγεται ότι η παροχή α) πληρεστέρας δημοσιονομικής και περιουσιακής αυτοτελείας και β) πλήρους διοικητικής αυτοτελείας του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. απετέλεσε σπουδαίους λόγους υποκινήσαντας



το νομοθετικόν ὄργανον να συστήσῃ τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ως φορέα της ειρημένης δραστηριότητος η οποία είναι αναγκαία για την επιδίωξη του εκτεθέντος σκοπού ο οποίος είχε ήδη ανατεθῆ σε άλλα νομικά πρόσωπα (δεδομένου ότι ἴδρυσις δημοσίου νομικῦ προσώπου μη ἔχοντος διοικητικὴν αυτοτέλειαν είναι αδιανόητος: Σπηλιωτόπουλος «εγχειρίδιο διοικητικῦ δικαίου» τόμος Ι ἕκτη ἐκδοσις παράγραφος 341). Η διοικητικὴ αυτοτέλεια των δημοσίων νομικῶν προσώπων ειδικῶν σκοπῶν συνίσταται στο ὅτι οι οικείες διατάξεις αναγνωρίζουν στα ὅργανα αυτῶν την αρμοδιότητα να ρυθμίζουν με αποφάσεις τους τα σχετικά με την δραστηριότητα των νομικῶν αυτῶν προσώπων θέματα: Σπηλιωτόπουλος ὅπου ανωτέρω.

3. Ο επιδιωκόμενος με τις εν λόγω διατάξεις σκοπός είναι (ως προς την διοικητικὴν ιδίως αυτοτέλεια) να ἔχη ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ἰδικά του διοικητικὰ ὅργανα αποτελούμενα μόνον ἀπὸ ἰδικό του προσωπικό, ἐξωπλισμένα με αποφασιστικὴς αρμοδιότητες και απολαύοντα ανεξαρτησίας ως προς την ἀσκηση των νομίμων δραστηριοτήτων των. Η πλήρης αὐτὴ διοικητικὴ αυτοτέλεια συνεπάγεται την συγκέντρωση της ευθύνης για την επιδίωξη των σκοπῶν του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και των σχετικῶν δραστηριοτήτων του. Τοιοῦτοτρόπως επιτυγχάνεται καταμερισμός και ἐξειδίκευσις των ευθυνῶν, ταχύτης λήψεως αποφάσεων και προσαρμογὴ στις ἐκάστοτε κρατούσες συνθήκες.

4. Επειδὴ με τις διατάξεις των ἀρθρων 8 και 12 του ν.4238/2014 επανακαθορίζονται – αντιστοιχῶς - ο σκοπός και η διοικητικὴ οργάνωσις του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., διὰ λόγους σαφηνείας της νομοθετήσεως θα ἔπρεπε ἐνδεχομένως να αναγραφούν στις ανωτέρω διατάξεις οι καταργούμενες με αὐτὴς ἀντίστοιχες του ν.3918/2011: Βλ. σελίδα 5 της ἀνηρτημένης στην «κοινοβουλευτικὴ διαφάνεια» ἀπὸ 5/2/2014 ἐκθέσεως της β' διευθύνσεως ἐπιστημονικῶν μελετῶν (τμήματος

νομοτεχνικής επεξεργασίας σχεδίων και προτάσεων νόμων) της Βουλής των Ελλήνων επί του νομοσχεδίου «πρωτοβάθμιο εθνικό δίκτυο υγείας, αλλαγή σκοπού Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και λοιπές διατάξεις».

5. Ο (προϊσχύσας του νυν ισχύοντος αν.ν. 1846/1951) νόμος 6298/1934 ακολουθών την κλασσική διαίρεση της κοινωνικής ασφαλίσεως, ως είχε διαμορφωθεί στις διάφορες νομοθεσίες και διεθνείς συμβάσεις, περιελάμβανεν όλες τις παροχές (συνεπεία) ασθενείας και μητρότητας, τόσον τις εις είδος όσον και τις εις χρήμα, εις ένα ενιαίον ασφαλιστικόν κλάδον, δοθέντος ότι όλες οι παροχές απέρρεαν από μίαν και την αυτήν ασφαλιστική περίπτωση. Αντιθέτως ο αν.ν. 1846/1951 ακολουθών την αγγλοσαξωνική παράδοση αφ' ενός και αφ' ετέρου την γενικώτερη αντίληψη της ουσιώδους ενότητος των υγειονομικών υπηρεσιών προλήψεως και θεραπείας και ότι είναι δυνατόν να λάβουν καθολικήν μορφήν - απηλλαγμένην ίσως της ασφαλιστικής (μορφής) – οι εις είδος παροχές εν σχέσει προς τις άλλες, εχώρισεν αυτόν τον (ενιαίο) κλάδο σε δύο κλάδους εκ των οποίων ο ένας περιλαμβάνει τις εις είδος και ο άλλος τις εις χρήμα παροχές. Στην εισηγητική του εν λόγω αναγκαστικού νόμου έκθεση ουδέν αναγράφεται περί των λόγων αυτού του χωρισμού ο οποίος αντιστοιχεί στην εξ επόψεως περιεχομένου διάκριση των παροχών της ασφαλίσεως ασθενείας. Εις είδος είναι οι παροχές α)τις οποίες το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. εχορήγει υπό μορφή υπηρεσιών και φροντίδων των ιδίων αυτού οργάνων ή άλλων μετά των οποίων είχε συμβληθή ως π.χ. ιατρική και νοσοκομειακή περίθαλψη (άρθρο 31 αν.ν. 1846/1951) και β) εκείνες που συνίσταντο σε αυτούσια υλικά αγαθά ως π.χ. φάρμακα. Εις χρήμα είναι όλες οι χορηγούμενες υπό μορφήν χρήματος, ως το επίδομα ασθενείας (άρ. 35 αν.ν. 1846/51), το επίδομα μητρότητας (άρ. 39 αν.ν. 1846/51), τα έξοδα κηδείας (άρ. 32 αν.ν.1846/51) ή οι αποτιμώμενες εις χρήμα παροχές. Είναι βεβαίως ενίστε δυνατή η χορήγηση μικτών

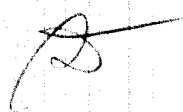


– και εις είδος και εις χρήμα - παροχών ως π.χ. ιατρικής ή νοσοκομειακής περιθάλψεως και επιδομάτων ασθενείας συγχρόνως: Περί τούτων Αντών. Πετρόγλου σε «δικαίον κοινωνικής ασφαλίσεως» (εκδόσεως του νομικού περιοδικού «επιθεώρησις δικαίου κοινωνικής ασφαλίσεως) τόμ. Α' σελ. 430.

6. Από την συνδυαστική ερμηνεία των διατάξεων των άρθρων 15 παρ. 1 [όπως ισχύει μετά την εκ νέου αντικατάστασή της δυνάμει του άρθρου 36 παραγράφου 2 του ν.4238/2014] και 77 του ν.3918/2011 συνάγεται ότι οι περί Ε.Π.Υ. διατάξεις των άρθρων 1 έως 14 του ν.3580/2007 θα εξακολουθήσουν να ισχύουν μέχρι 1/1/2016 οπότε έχει ορισθή η έναρξις ισχύος των διατάξεων των άρθρων 1 έως και 6, 11 και 12 του ν. 3918/2011, κατά ρητή δε νομοθετική πρόβλεψη στις διατάξεις του ν. 3580/2007 υπάγονται οι προμήθειες και οι υπηρεσίες για την κάλυψη των αναγκών (μεταξύ άλλων και) των ν.π.δ.δ. που εποπτεύονται από το υπουργείο υγείας (ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ. τελεί υπό την εποπτεία του υπουργού υγείας από 1-3-2012).

7. Στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ., ο οποίος ήρchiσε να λειτουργή από 2/9/2011, μετεφέρθη και ενετάχθη αμέσως – καθ' υπηρεσίες, αρμοδιότητες και προσωπικόν - ο κλάδος υγείας του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. καθ' όσον αφεώρα στις εις είδος παροχές ασθενείας για τις οποίες οι ασφαλισμένοι και συνταξιούχοι του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. ενετάχθησαν από 1/1/2012 στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. (σχετικό το υπό στοιχεία Γ55/888 από 28/12/2011 γενικό έγγραφο του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ανηρητημένο στον διαδικτυακό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. ιστότοπο). Ο Ε.Ο.Π.Υ.Υ. από της ενάρξεως λειτουργίας του υπεισήλθε - με τις υπηρεσίες και το προσωπικό του - ως καθολικός διάδοχος στις αρμοδιότητες, στα δικαιώματα και στις υποχρεώσεις του ανωτέρω κλάδου του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. ο οποίος μετεφέρθη και ενετάχθη στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. διοικητικώς, οργανωτικώς και οικονομικώς και οι συμβάσεις του οποίου εξακολουθούν να ισχύουν έναντι του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Από 2/9/2011 αποτελούν οφειλές του

Ε.Ο.Π.Υ.Υ. οι εκ συμβάσεων (συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών) οφειλές του ανωτέρω κλάδου του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. ο οποίος μετεφέρθη και ενετάχθη στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ., καθ' όσον ο κλάδος αυτός έπαυσε από 2/9/2011 να ανήκη στο Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ.. Ο ιδρυτικός του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. νόμος (3918/11) δεν είχε προβλέψει υπηρεσίαν προμηθειών. Δια του άρθρου 29 (παρ. 2) του ν.4038/12 ωρίσθη ότι έως της ολοκληρώσεως του οργανισμού και της (ενάρξεως) λειτουργίας υπηρεσίας προμηθειών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. α) οι διαγωνισμοί προμηθείας αγαθών και παροχής υπηρεσιών διενεργούνται από το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. δια λογαριασμόν του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. κατόπιν αποφάσεως του διοικητικού συμβουλίου του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και β) το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. είναι η αρμοδια αρχή δια την ολοκλήρωση των διαδικασιών συνάψεως και εκτελέσεως των εκκρεμουσών συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών. Δια του άρθρου 13 του ν. 4052/12 συνεστήθη διεύθυνση προμηθειών στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. η οποία α) ήρχισε να λειτουργή και β) μέχρι της σιωπηράς καταργήσεώς της δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 12 του ν.4238/2014 είχε - μεταξύ άλλων και - την αρμοδιότητα διενεργείας της διαδικασίας των διαγωνισμών προμηθειών εφοδιασμού όλων των μονάδων του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. με εξοπλισμόν, έντυπα, υλικά και υπηρεσίες και δια την κατάρτιση και την υπογραφή των σχετικών συμβάσεων (συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών) κατά την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία: Ad hoc υπ' αριθμ. 26/2013 γνωμοδότηση του Ν.Σ.Κ.. Εκ της συνδυαστικής - γραμματικής, λογικής και τελολογικής - ερμηνείας των διατάξεων της παραγρ. 2 του άρθρου 29 του ν. 4038/2012, των παραγρ. 6 και 7 του άρθρου 13 του ν. 4052/2012 και του άρθρου 12 του ν. 4238/2014 συνάγεται ότι από της ενάρξεως λειτουργίας της υπηρεσίας (διευθύνσεως) προμηθειών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και δυνάμει του νόμου (αυτοδικαίως και άνευ άλλου τινος) η Υπηρεσία 1) απώλεσε την αρμοδιότητα δια α) την διενέργεια

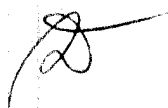


(έναρξη, συνέχιση, ολοκλήρωση και εν γένει διαχείριση) των διαδικασιών των προμηθειών εφοδιασμού του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. με εξοπλισμόν, έντυπα, υλικά και υπηρεσίες, β) την κατάρτιση, υπογραφή, διαχείριση και εκτέλεση συμβάσεων [συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων α) προμηθειών και β) υπηρεσιών] αφορωσών στις αμέσως ως άνω διαδικασίες και γ) την άσκηση δικαιωμάτων και την εκπλήρωση υποχρεώσεων εκ των αμέσως ανωτέρω διαδικασιών και συμβάσεων και 2) ως εκ τούτου ώφειλε να διαβιβάση στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. τους φακέλλους των εκκρεμών διαγωνιστικών διαδικασιών. Ηδη δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 12 του ν. 4238/14 (οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται εν συνδυασμῶ προς αυτές του ν. 3580/2007) η μέριμνα για τις προμήθειες (αγαθών και υπηρεσιών) και η μέριμνα για την εκτέλεση των συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών (πλην των συμβάσεων που συνάπτονται με τους παρόχους υγείας) του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. περιήλθεν από 17/2/2014 στη διεύθυνση οικονομικών της γενικής διευθύνσεως οικονομικών υποθέσεων της κεντρικής υπηρεσίας του Ε.Ο.Π.Υ.Υ.. Η κατάρτιση, σύναψη και διαχείριση όλων των συμβάσεων (συμπεριλαμβανομένων και των συμβάσεων εφοδιασμού του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. με εξοπλισμόν, υλικά, έντυπα και υπηρεσίες) που συνάπτονται με παρόχους υγείας ανήκει στην αρμοδιότητα της διευθύνσεως συμβάσεων της γενικής διευθύνσεως οικονομικών υποθέσεων της κεντρικής υπηρεσίας του Ε.Ο.Π.Υ.Υ., οι αφαιρεθείσες δε – κατ' εφαρμογήν των συνδυαζομένων διατάξεων των άρθρων 29 (παραγρ. 2) του ν. 4038/2012 και 13 του ν. 4052/2012 - από τη διεύθυνση προμηθειών του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. αρμοδιότητες δεν ανετέθησαν σε αυτήν εκ νέου, αλλ' αντιθέτως - με δέδομένη την κατάργηση της διευθύνσεως προμηθειών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. - εδόθησαν στις αναφερθείσες υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. δυνάμει του άρθρου 12 παρ. 2 περιπτώσεων α και β του ν.4238/2014. Αντίθετος ερμηνευτική εκδοχή (περί εκ νέου αναθέσεως των εν

λόγω αρμοδιοτήτων στην διεύθυνση προμηθειών του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ.) από ουδεμιάν διάταξη της κειμένης νομοθεσίας (ούτε από τις εκτιθέμενες στο έγγραφο του ερωτήματος διατάξεις του ν. 4238/2014) δύναται να συναχθή.

8. Σημειωτέον ότι η χρήση της φράσεως «με την υφισταμένη διαδικασία» στην παράγραφο 5 του άρθρου 21 του ν. 4238/2014 δεν αποσκοπεί στη συνέχιση της - εκτεθείσης στην παράγραφο Ι.Α.β της παρούσης γνωμοδότησεως - παροχής υπηρεσιών εκ μέρους της Υπηρεσίας παρά την καθ' ύλην αναρμοδιότητά της, αλλά να εξακολουθήσει μέχρι 31-12-2014 α) ο εφοδιασμός των αποκεντρωμένων μονάδων των Δ.Υ.Πε. με πάσης φύσεως υλικά και υπηρεσίες και β) η παροχή υπηρεσιών προς τις αποκεντρωμένες αυτές μονάδες από τα νοσοκομεία διασυνδέσεως και από τις υπηρεσίες του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. με τη νόμιμη (ως είναι αυτονόητον) διαδικασία. Διά τούτο και η ίδια διάταξη ορίζει ότι η έκδοσις των οικείων ενταλμάτων πληρωμής και η εκκαθάρισις των δαπανών γίνονται από τα εν λόγω νοσοκομεία και από τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. που βαρύνονται με τις σχετικές δαπάνες (εφοδιασμού με υλικά και παροχής υπηρεσιών). Αν ο νόμος εσκόπει να γίνεται ο ρηθείς εφοδιασμός (με υλικά και υπηρεσίες) από υπηρεσίες (όργανα) και άλλων (εκτός των ειρημένων εις την ερμηνευομένην διάταξιν νοσοκομείων διασυνδέσεως και Ε.Ο.Π.Υ.Υ.) νομικών προσώπων (ως το Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ.), κλάδοι των οποίων έχουν μεταφερθή και ενταχθή εις τον Ε.Ο.Π.Υ.Υ., θα το είχαν ορίσει ρητώς.

9. Κατά την αρχήν της νομιμότητος οι ενέργειες της δημοσίας διοικήσεως πρέπει είτε να είναι σύμφωνες προς τους κανόνες δικαίου που θεσπίζονται με πράξεις του νομοθετικού οργάνου και τους τυπικώς ανωτέρους ή ισοδυνάμους προς αυτούς είτε να τελούν εν αρμονία προς αυτούς. Στην ελληνική έννομη τάξη τα άρθρα 26 (παρ. 2), 43, 50, 82, 83 και 95 (παρ. 1) του Συντάγματος (Σ.τ.Ε. 8721/1992 & 2987/1994)



καθιερώνουν την αρχή της νομιμότητας με την έννοια αυτή χωρίς εξαίρεση και σμνεπώς η δημοσία διοίκηση δεν δύναται νομίμως να προβαίνει σε νομικές πράξεις (δηλαδή στην έκδοση διοικητικών πράξεων & στη σύναψη συμβάσεων) και σε υλικές ενέργειες, παρά μόνον βάσει αρμοδιότητας παρεχομένης από τις διατάξεις του Συντάγματος, του ευρωπαϊκού κοινοτικού δικαίου, διεθνών συμβάσεων, νομοθετικών ή κανονιστικών πράξεων (Σ.τ.Ε. 790/1986, 807, 2868/1987, 5755/1996 και Επ. Σπηλιωτοπούλου «εγχειρίδιο διοικητικού δικαίου» έκδοση έτους 2000 παρ. 74). Αναρμοδίως καθ' ύλην εκδιδόμενη διοικητική πράξη πάσχει ακυρότητα - ως εκ της παραβίασεως της αρχής της νομιμότητας της διοικητικής δράσεως - η οποία συνιστά λόγον ακυρώσεως της κατ' άρθρον 48 (περίπτωση 1) π.δ. 18/1989 (φ.ε.κ. Α, 2): Σ.τ.Ε. 4936/1995, 2123/1994, σχετ. Σ.τ.Ε. 1602/1987, 2006/1965 κ.ά., Επ. Σπηλιωτόπουλος όπου ανωτέρω παράγραφοι 132 και επόμεν..

10. Από της ενάρξεως λειτουργίας της υπηρεσίας (διευθύνσεως) προμηθειών του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. (δηλαδή από 2/2/2012) και μετέπειτα είναι μη νόμιμη (λόγω καθ' ύλην αναρμοδιότητας) η έκδοση διοικητικών πράξεων, η σύναψη συμβάσεων και η πραγματοποίηση υλικών ενεργειών εκ μέρους της Υπηρεσίας προς α) διενέργειαν (έναρξη, συνέχιση, ολοκλήρωση και εν γένει διαχείριση) οιασδήποτε διαδικασίας διαγωνισμού προμηθειών εφοδιασμού του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. με εξοπλισμόν, έντυπα, υλικά και υπηρεσίες, β) εκτέλεση και διαχείριση συμβάσεων προμηθειών και συμβάσεων υπηρεσιών αφορωσών στις αμέσως προεκτεθείσες διαδικασίες και γ) άσκηση δικαιωμάτων και εκπλήρωση υποχρεώσεων εκ των εν λόγω διαδικασιών και συμβάσεων. Προς αποκατάστασιν της τρωθείσης νομιμότητας εκ της συνεχίσεως διενεργείας τοιούτων διαγωνισμών από την Υπηρεσία όχι μόνον μετά τις 2/2/2012 αλλά και μετά τις 17/2/2014, η Υπηρεσία οφείλει α) να απόσχη κάθε ενεργείας σχετικής με

την αμέσως ανωτέρω δράση της και β) να διαβιβάση στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. τους οικείους φακέλλους τους οποίους κατέχει.

IV. ΑΠΑΝΤΗΣΗ

Βάσει των εκτεθέντων, επί του ερωτήματος προσήκει η εξής απάντηση: Η διεύθυνση προμηθειών του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. τόσο από 2/2/2012 και εντεύθεν όσον και από 17/2/2014 και μετέπειτα στερείται καθ' ύλην αρμοδιότητος να διενεργή διαγωνισμούς προμηθείας αγαθών και παροχής υπηρεσιών για λογαριασμό του Ε.Ο.Π.Υ.Υ. και επομένως οφείλει να διαβιβάση στον Ε.Ο.Π.Υ.Υ. τους φακέλλους των εκκρεμών διαγωνιστικών διαδικασιών τους οποίους κατέχει.-

Ο πρόεδρος του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους



Αντώνης Παπαγεωργίου