



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΥΠΟΥΡΓΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ
ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ**

Αριθμός Γνωμοδοτήσεως 5/2015

ΤΟ ΝΟΜΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΟΥ ΚΡΑΤΟΥΣ

Ε' ΤΜΗΜΑ

Συνεδρίαση της 20^{ης} Ιανουαρίου 2015

Σύνθεση:

Πρόεδρος : Μεταξία Ανδροβιτσανέα, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Μέλη: Ιωάννης –Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ., Βασιλική Πανταζή, Νικόλαος Δασκαλαντωνάκης, Γεώργιος Ανδρέου, Δημήτριος Αναστασόπουλος, Δημήτριος Μακαρονίδης και Αδαμαντία Καπετανάκη, Νομικοί Σύμβουλοι του Κράτους.

Εισηγήτρια: Βασιλική Παπαθεοδώρου, Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.

Αριθμός Ερωτήματος: Το με αριθμ. πρωτ. Υ4δ/Γ.Π.11475/6-3-2014 έγγραφο της Διεύθυνσης Ανάπτυξης Μονάδων Υγείας (Τμήμα Δ') της Γενικής Διεύθυνσης Υπηρεσιών Υγείας του Υπουργείου Υγείας, όπως συμπληρώθηκε με το με αριθμ πρωτ. Υ4δ/Γ.Π.51372/17-6-2014 έγγραφο της ως άνω Διεύθυνσης

Περίληψη Ερωτήματος: Ερωτάται αν, κατά την εξόφληση τιμολογίων που αφορούν διακομιδές ασθενών που πραγματοποιούνται με πλωτά μέσα του Λιμενικού Σώματος –Ελληνικής Ακτοφυλακής για λογαριασμό του Ε.Κ.Α.Β., παρακρατείται,

σύμφωνα με τη διάταξη της παρ.6 του άρθρου 24 του Ν.3864/2010, ποσοστό 2% επί του ποσού των τιμολογίων, μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και κάθε άλλου παρακρατούμενου ποσού υπέρ τρίτου, όπως ορίζεται στην υποπερίπτωση ββ' της περίπτωσης ε του άρθρου 3 του Ν.3580/2007.

I. Από το έγγραφο με το οποίο υποβλήθηκε το εξεταζόμενο ερώτημα και τα λοιπά στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Το Γραφείο Οικ. Διαχ. διακομιδών ασθενών του Εθνικού Κέντρου Άμεσης Βοήθειας (Ε.Κ.Α.Β.), με το με αριθμ. α.π.19802/29-6-2012 έγγραφό του, ενημέρωσε το Β' Τμήμα της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Λιμενικού Σώματος ότι, κατά την εξόφληση των τιμολογίων παροχής υπηρεσιών συνολικού ποσού 236.437,70 ευρώ, οι οποίες αφορούσαν διακομιδές ασθενών, που πραγματοποιήθηκαν με πλωτά σκάφη του Λιμενικού Σώματος κατά τα έτη 2011 και 2012, παρακρατήθηκε ποσοστό 2%, κατά τα οριζόμενα στην παρ.1 του άρθρου 77 του Ν.3918/2011.

2. Σε απάντηση του ως άνω εγγράφου, το Β' Τμήμα της Διεύθυνσης Χρηματικού -Ελέγχου δαπανών και ασφάλισης προσωπικού του Αρχηγείου Λιμενικού Σώματος -Ελληνικής Ακτοφυλακής, με το με αριθμ. πρωτ.: 362.8/12/26-7-2012 έγγραφό του, διατύπωσε την αντίθεσή του στην ως άνω παρακράτηση και υποστήριξε ότι « η διάθεση των επιχειρησιακών μέσων ΛΣ-ΕΛΑΚΤ, για λογαριασμό τρίτων με καταβολή χρηματικού ανταλλάγματος, ορίζεται σαφώς από τις διατάξεις του άρθρου 60 Ν.2935/01 (ΦΕΚ 162 Α) και των (α) και (β) σχετικών ΚΥΑ όπου σύμφωνα με το άρθρο 2 παραγρ. 2 εδάφ. α. «Οι περιπτώσεις που τα ανωτέρω μέσα και προσωπικό ΛΣ-ΕΛΑΚΤ θα διατίθενται σε τρίτους με καταβολή ανταλλάγματος είναι οι παρακάτω :

Α) Μεταφορά Ασθενών, μετά από προηγούμενη αίτηση του Εθνικού Κέντρου Άμεσης Βοήθειας (ΕΚΑΒ) ...”

Ως εκ τούτου, η Υπηρεσία μας, παρέχει επιχειρησιακά μέσα και προσωπικό μόνον κατόπιν αιτήσεως και για αποκλειστικό σκοπό την μεταφορά ανθρώπων κατόπιν συνεκτιμήσεως των διαθέσιμων πόρων και των επιχειρησιακών αναγκών κατά περίπτωση.

Με δεδομένο ότι δεν υπάρχει σύμβαση προμήθειας ενώ εξ ορισμού το Λιμενικό Σώμα –Ελληνική Ακτοφυλακή , δεν θα μπορούσε να παρέχει υπηρεσίες υγείας, κατά την παροχή των πλωτών επιχειρησιακών μέσων και προσωπικού, φρονούμε ότι τα εκδοθέντα τιμολόγια δεν υπόκεινται στις διατάξεις των (γ) και (δ) σχετικών».

3. Το Γραφείο Ειδικού Λογαριασμού του Ε.Κ.Α.Β., με το με αριθμ. πρωτ. 41150/30-11-2012 έγγραφό του, και σε απάντηση του ως άνω εγγράφου, υποστήριξε ότι «στις περιπτώσεις που το Ε.Κ.Α.Β. ζητεί από το Υπουργείο Εμπορικής Ναυτιλίας τη διάθεση προσωπικού και μέσων για την αεροδιακομιδή ασθενών με καταβολή ανταλλάγματος, το οποίο προσδιορίζεται σύμφωνα με τον ισχύοντα Κανονισμό Αρχηγού Λιμενικού Σώματος –Ελληνικής Ακτοφυλακής, πρόκειται ουσιαστικά για απευθείας αναθέσεις παροχής υπηρεσιών κατά περίπτωση, οι οποίες ανεξαρτήτως της καταρτίσεως και υπογραφής αντίστοιχων συμβάσεων εμπεριέχουν τα στοιχεία αυτών, ώστε η τιμολογηθείσα αξία τους να μην εξαιρείται από την θεσμοθετημένη παρακράτηση σε ποσοστό 2% του Ν.3580/2007.

Συνακόλουθα, ορθά η αρμόδια υπηρεσία του Ε.Κ.Α.Β. ενήργησε την ανωτέρω παρακράτηση κατά την εξόφληση των τιμολογίων, που αναφέρονται στο με αρ. πρωτ. 19802/29-6-2012 έγγραφο της Δ/νσης Διοικητικών και Οικονομικών Υπηρεσιών, δεδομένου ότι εναρμονίζεται και με τις απόψεις των οργάνων δημοσιονομικού ελέγχου».

4. Το Β' Τμήμα της Διεύθυνσης Χρηματικού –Ελέγχου δαπανών ασφάλισης προσωπικού του Αρχηγείου Λιμενικού Σώματος –Ελληνικής Ακτοφυλακής, με το με αριθμ. πρωτ.: 362.6/2013/29-1-2013 έγγραφό του προς την 22^η Διεύθυνση του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, ζήτησε «την έκδοση οδηγιών/εγκυκλίων σχετικά με την διαδικασία δημοσιονομικής διαχείρισης του Ε.Κ.Α.Β. /Γρ. Ειδικού Λογαριασμού ως προς την επιστροφή ή μη, των αποδοθέντων κρατήσεων 2% που έγιναν επί τιμολογίων παροχής υπηρεσιών ΛΣ-ΕΛΑΚΤ προς τρίτους».

5. Η 20^η Διεύθυνση Προϋπολογισμού του Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, στην οποία, τελικά, διαβιβάσθηκε το ως άνω έγγραφο, με το με αριθμ. πρωτ. οικ.2/8722/ΔΠΓΚ/30-1-2014 έγγραφό της, διαβίβασε το ως άνω έγγραφο στο Τμήμα Εκτέλεσης Π/Υ και Ελέγχου Δαπανών της Διεύθυνσης Οικονομικής Διαχείρισης και Υπηρεσιών του Υπουργείου Υγείας και στο Γραφείο Ειδικού Λογαριασμού του Ε.Κ.Α.Β., με την παράκληση να απαντήσουν στην ερωτώσα υπηρεσία.



Κατόπιν των ανωτέρω, η ερωτώσα υπηρεσία υπέβαλε το εξεταζόμενο ερώτημα. Συμπληρωματικά, δε, με το με αριθμ. πρωτ. Υ4δ/Γ.Π.51372/17-6-2014 έγγραφό της, μας γνώρισε ότι ο αρμόδιος Επίτροπος του Ελεγκτικού Συνεδρίου θεωρεί τα σχετικά χρηματικά εντάλματα πληρωμής, εφόσον έχει γίνει παρακράτηση του ποσοστού 2%.

II. 1. Στο άρθρο 3 και με τον τίτλο «Αρμοδιότητες της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας» του Ν.3580/2007 «Προμήθειες Φορέων εποπτευομένων από το Υπουργείο Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και άλλες διατάξεις» (Α' 134), ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Στις αρμοδιότητες της Ε.Π.Υ., η οποία έχει την ευθύνη του στρατηγικού και επιχειρησιακού σχεδιασμού του συστήματος προμηθειών στον Τομέα της Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, ανήκουν ιδίως:

(α) Η κατάρτιση, με τη σύμπραξη του Υπουργείου Οικονομίας και Οικονομικών, του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών των νομικών προσώπων του άρθρου 9 παράγραφος 1 του παρόντος. Στο Πρόγραμμα καθορίζονται κατά κωδικό αριθμό τα προϊόντα και οι υπηρεσίες του άρθρου 10 παράγραφοι 1, 2, 3, 4, 5 και 6 του παρόντος, των οποίων εγκρίνεται η προμήθεια ή η παροχή για το επόμενο έτος, η αποδεκτή τιμή μονάδας και η μέγιστη ποσότητα ανά κωδικό προϊόντος ή υπηρεσίας, οι χρόνοι και ο τρόπος παράδοσης των προϊόντων και παροχής υπηρεσιών, ο τρόπος πληρωμής και η διαδικασία πραγματοποίησης της προμήθειας του προϊόντος ή παροχής της υπηρεσίας. Επιπλέον, ο προσδιορισμός κάθε άλλου στοιχείου που η Επιτροπή κρίνει, σύμφωνα με τα διεθνή πρότυπα και τη συνολική διαχείριση ποιότητας προμηθειών, ότι είναι αναγκαίο για την αποτελεσματική υλοποίηση του προγράμματος, λαμβανομένων υπόψη και των προτάσεων που υποβάλλονται κατά τις διατάξεις του ν. 3527/2007 από τα ως άνω νομικά πρόσωπα και από τις Διοικητικές Υγειονομικές Περιφέρειες (Δ.Υ.ΠΕ.), καθώς και των διατάξεων για την προμήθεια φαρμάκων.

.....

(ε) Η Οικονομική Διαχείριση η οποία περιλαμβάνει:

.....

Στον προϋπολογισμό του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης εγγράφεται Ειδικός Κωδικός με την ονομασία "Κεφάλαιο Κοινωνικής και Ανθρωπιστικής Αντίληψης".

Κατά την εξόφληση των τιμολογίων των συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών υγείας από την αρμόδια Υπηρεσία της Επιτροπής, παρακρατείται επί του ποσού του τιμολογίου, μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και κάθε άλλου παρακρατούμενου ποσού υπέρ τρίτου, ποσοστό 2%, που περιέρχεται στον ανωτέρω Ειδικό Κωδικό. Ο τρόπος και η διαδικασία είσπραξης και απόδοσης στον Κρατικό Προϋπολογισμό της κράτησης, καθώς και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια, καθορίζεται με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης.

Τα διαθέσιμα ποσά του Κεφαλαίου Κοινωνικής και Ανθρωπιστικής Αντίληψης διατίθενται με αποφάσεις του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, κατόπιν εισηγήσεων των αρμόδιων Γενικών Διευθυντών, υπέρ των Οργανισμών Ψυχικής Υγείας, που εποπτεύονται από το Υπουργείο Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, για την κάλυψη των έκτακτων αναγκών τους, που δεν δύνανται να καλυφθούν από ίδιους πόρους των εν λόγω Οργανισμών...»

2. Κατ' εξουσιοδότηση της ως άνω διάταξης εκδόθηκε η με αριθμ. ΔΥ6α/οικ.36932/17-3-2009 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «Τρόπος και διαδικασία είσπραξης και απόδοσης παρακρατούμενου ποσοστού 2% κατά την εξόφληση των τιμολογίων των συμβάσεων των προμηθειών και υπηρεσιών υγείας (αρ.3 ν.3580/2007)» [Β' 545].

3. Στο άρθρο 9 του Ν.3580/2007 ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Στις διατάξεις του παρόντος νόμου υπάγονται οι προμήθειες και οι υπηρεσίες, όπως ειδικότερα ορίζονται στο επόμενο άρθρο για την κάλυψη των αναγκών όλων των δημόσιων νομικών προσώπων και υπηρεσιών, που λειτουργούν με τη μορφή Ν.Π.Δ.Δ. ή Ν.Π.Ι.Δ. και εποπτεύονται από το Υπουργείο Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης.....».

Στο άρθρο 10 του Ν.3580/2007 ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«.....»



5. Στις συμβάσεις υπηρεσιών του παρόντος νόμου υπάγονται οι υπηρεσίες που ανήκουν στις κατηγορίες:

.....
δ) Εξειδικευμένων μεταφορών (π.χ. αίματος – παραγώγων αίματος – μοσχευμάτων κ.λ.π.)».

4. Στο άρθρο 24 του Ν.3846/2010 «Εγγυήσεις για την εργασιακή ασφάλεια και άλλες διατάξεις» (Α' 66) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής :

«6. Ποσοστό 2% επί των τιμολογίων των συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών υγείας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν. 3580/2007 (ΦΕΚ 134 Α'), καθώς και της υπ' αριθμ. ΔΥ6α/οικ36932/17.3.2009 κοινής υπουργικής απόφασης (ΦΕΚ 545 Β'), παρακρατείται και αποδίδεται από τους φορείς που εκτελούν τις σχετικές συμβάσεις».

5. Στο άρθρο 15 του Ν.3918/2011 «Διαρθρωτικές αλλαγές στο σύστημα υγείας και άλλες διατάξεις» (Α' 31), όπως αυτό συμπληρώθηκε, αντικαταστάθηκε και ισχύει σήμερα, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«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.....».

6. Στο άρθρο 77 του Ν.3918/2011, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 3 του άρθρου 9 του Ν.4272/2014 (Α' 145),ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Από την πάροδο της προθεσμίας της παρ. 1 του άρθρου 15 του παρόντος καταργούνται τα άρθρα 1 έως 14 του ν. 3580/2007 (ΦΕΚ 134 Α'), όπως και κάθε αντίθετη στο παρόν γενική ή ειδική διάταξη νόμου. «Εξαιρούνται οι διατάξεις περί του Κεφαλαίου Κοινωνικής και Ανθρωπιστικής Αντίληψης του τετάρτου εδαφίου της περίπτωσης εε του άρθρου 3 του ν. 3580/2007 (Α 134) και των εδαφίων πέμπτου, έκτου, εβδόμου και ογδόου.....»

7. Στο άρθρο 31 του Ν.2072/1992 «Ρύθμιση επαγγέλματος ειδικού τεχνικού προθετικών και ορθωτικών κατασκευών και λοιπών ειδών αποκατάστασης και άλλες διατάξεις» (Α' 125) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Τα ασφαλιστικά ταμεία υποχρεούνται να καταβάλλουν τις δαπάνες μεταφοράς των βαρέως ασθενών ασφαλισμένων τους που μεταφέρονται με αεροπορικό ή άλλο μέσο.

.....

2. Η διαδικασία, ο τρόπος, οι φορείς και οι λοιπές λεπτομέρειες για την πραγματοποίηση των μεταφορών βαρέων περιστατικών θα καθορισθούν με απόφαση του Υπουργού Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων...».

8. Κατ' εξουσιοδότηση της ως άνω διάταξης εκδόθηκε η με αριθμ. Υ4β/οικ.9239/20-9-1994 απόφαση Υπουργού Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων «Διαδικασία, τρόπος, φορείς και άλλες λεπτομέρειες για τη μεταφορά με αεροπορικά ή πλωτά μέσα, βαριά ασθενών σε νοσηλευτικά ιδρύματα» (Β' 727).

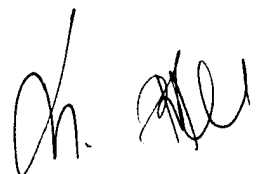
Στην ως άνω απόφαση ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Α) Αναθέτουμε στο Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας, το ΕΚΑΒ, την αρμοδιότητα διεξαγωγής των απαιτούμενων ενεργειών, για τη διακομιδή βαριά ασθενών από διάφορα διαμερίσματα της χώρας σε Νοσηλευτικά Ιδρύματα ή την μεταφορά γιατρών για παροχή πρώτων βοηθειών, εφόσον τούτο κρίνεται αναγκαίο, στον τόπο όπου βρίσκονται οι βαριά ασθενείς με ναυλωμένα αεροπορικά ή πλωτά μέσα ή τη μεταφορά μοσχευμάτων ή αίματος κ.λ.π. εφόσον τούτο κρίνεται αναγκαίο από την ιατρική υπηρεσία του ΕΚΑΒ, μετά από συνεννόηση με τον αναγγέλλοντα».

9. Κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 60 του Ν.2935/2001 «Προσωπικό Λιμενικού Σώματος και άλλες διατάξεις» (Α' 162) εκδόθηκε η με αριθμ. 1329.1/53/02/14-11-2002 απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών – Εμπορικής Ναυτιλίας «Έγκριση Κανονισμού Αρχηγού Λιμενικού Σώματος, που αφορά τους όρους διάθεσης των μέσων και το είδος των παρεχόμενων υπηρεσιών από το Λ.Σ. σε τρίτους» (Β' 1482).

α. Στο άρθρο 2 της ως άνω κοινής υπουργικής απόφασης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Επιτρέπεται η δωρεάν διάθεση του προσωπικού ΛΣ και των μέσων αυτού (χερσαίων, πλωτών, εναέριων) προς παροχή υπηρεσιών για κοινωφελείς σκοπούς και στις περιπτώσεις αντιμετώπισης εκτάκτων αναγκών ανωτέρας βίας (π.χ. ναυάγια-σεισμοί-πλημμύρες-πυρκαϊές σε πλοία κ.λπ.).



2. Οι περιπτώσεις που τα ανωτέρω μέσα και το προσωπικό ΛΣ θα διατίθενται σε τρίτους με καταβολή ανταλλάγματος είναι οι παρακάτω:

α. Μεταφορά ασθενών, μετά από προηγούμενη αίτηση του Εθνικού Κέντρου Άμεσης Βοήθειας (ΕΚΑΒ).....».

β. Στο άρθρο 3 της ως άνω κοινής υπουργικής απόφασης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Την διάθεση του προσωπικού ΛΣ, προς παροχή υπηρεσιών σε τρίτους, αρμόδια να εγκρίνει είναι η Διεύθυνση Προσωπικού ΛΣ (ΥΕΝ/ΔΠΛΣ).

2. Την διάθεση των χερσαίων, πλωτών και εναερίων μέσων του ΛΣ, αρμόδια να εγκρίνει είναι η Διεύθυνση Επιχειρησιακών Μέσων και Ειδικών Μονάδων ΛΣ (ΥΕΝ/ΔΕΜΕΜ), ή ο αρμόδιος κατά περιοχή Διευθυντής της Περιφερειακής Διοίκησης.

.....
5. Σε περιπτώσεις επειγόντων και εκτάκτων περιστατικών, η αίτηση μπορεί να υποβληθεί κατ' αρχήν τηλεφωνικά και στη συνέχεια να ακολουθεί υποβολή εγγράφου αιτήματος για έγκριση.

6. Η έγκριση χορηγείται εγγράφως από την αρμόδια Υπηρεσία, στην οποία θα αναγράφεται, πλην των άλλων και το προβλεπόμενο κατά περίπτωση κόστος διάθεσης προσωπικού ή μέσων, που θα χρησιμοποιηθούν.....».

γ. Στο άρθρο 4 της ως άνω κοινής υπουργικής απόφασης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«.....

2. Το κόστος καλύπτει τα λειτουργικά έξοδα και αποτελεί την βάση για τον προσδιορισμό της τιμολόγησης διάθεσης μέσων και κάθε παρεχόμενης υπηρεσίας από το προσωπικό ΛΣ.

3. Για την κοστολόγηση της διάθεσης των μέσων ΛΣ λαμβάνονται υπόψη οι αποσβέσεις, το κόστος λειτουργίας, το κόστος συντήρησης και το κόστος του προσωπικού επάνδρωσης αυτών.

4. Με τον όρο τιμολόγηση εννοούμε τον καθορισμό της τιμής σύμφωνα με το επόμενο άρθρο.....».

10. Στο άρθρο 41 του Ν.Δ. 496/1974 «Περί Λογιστικού των Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου» (Α' 204) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Πάσα σύμβασις δια λογαριασμόν του ν.π., έχουσα αντικείμενον άνω των 10.000 δραχμών ή δημιουργούσα υποχρεώσεις διαρκείας, εφ' όσον δεν ορίζεται άλλως, υποβάλλεται εις τον τύπον του ιδιωτικού εγγράφου..... Η πρότασις καταρτίσεως συμβάσεως και η αποδοχή αυτής δύναται να γίνουν και δι' ιδιαίτερων εγγράφων.

Η εκ της μη τηρήσεως του τύπου της εγγράφου αποδοχής ακυρότης, αίρεται εν περιπτώσει εκπληρώσεως της συμβάσεως».

Το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε σε δύο χιλιάδες πεντακόσια (2.500) ευρώ με τη με αριθμ. οικ.2/42053/0094/26-7-2002 απόφαση Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών (Β' 1033).

III. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ερμηνευόμενες αυτοτελώς και σε συνδυασμό μεταξύ τους, συνάγονται οι ακόλουθες παραδοχές:

1. Με τη διάταξη της υποπερίπτωσης ββ' της περίπτωσης ε του άρθρου 3 του Ν.3580/2007 (όπως αναριθμήθηκε η υποπερ. εε' της περ. ε με την παρ.1 του άρθρου 24 του Ν.3846/2010) θεσμοθετήθηκε το Κεφάλαιο Κοινωνικής και Ανθρωπιστικής Αντίληψης και εγγράφηκε στον Προϋπολογισμό του Υπουργείου Υγείας, ειδικός κωδικός με την ονομασία του Κεφαλαίου αυτού. Στον ως άνω κωδικό περιέρχεται ποσοστό 2% επί του ποσού των τιμολογίων, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στην ως άνω διάταξη, το οποίο παρακρατείται, κατά την εξόφληση των τιμολογίων αυτών, από τους φορείς που εκτελούν τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών υγείας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ.6 του άρθρου 24 του Ν.3846/2010.

2. Το Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας (Ε.Κ.Α.Β.), το οποίο λειτουργεί με τη μορφή του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (παρ.1 του άρθρου 7 του Ν.1579/1985), έχει ως σκοπό το συντονισμό της παροχής σε έκτακτες περιπτώσεις άμεσης βοήθειας και επείγουσας ιατρικής φροντίδας στους πολίτες, τη μεταφορά των πολιτών αυτών σε μονάδες παροχής υπηρεσιών υγείας (παρ.2 του άρθρου 7 του Ν.1579/1985), και την αποκλειστική αρμοδιότητα διεξαγωγής των απαιτούμενων ενεργειών για τη διακομιδή βαριά ασθενών με αεροπορικά ή πλωτά μέσα (Υ4β/ΟΙΚ.9239/20-7-1994 απόφαση Υπουργού Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων).

3. Στο πλαίσιο των ως άνω αρμοδιοτήτων του, το Ε.Κ.Α.Β., όταν κρίνεται αναγκαία από την ιατρική του υπηρεσία η διακομιδή βαριά ασθενούς σε Νοσηλευτικό

ίδρυμα, με τη διαδικασία που ορίζεται στην ανωτέρω υπουργική απόφαση, η μεταφορά, δε, αυτή μπορεί να πραγματοποιηθεί μόνο με μέσα που δε διαθέτει το ΕΚΑΒ (π.χ. πλωτά ή αεροπορικά μέσα), με αίτησή του, η οποία σε περιπτώσεις επειγόντων και εκτάκτων περιστατικών μπορεί να υποβληθεί κατ' αρχήν τηλεφωνικά, αλλά στη συνέχεια απαιτείται να υποβληθεί εγγράφως προς το Λιμενικό Σώμα - Ελληνική Ακτοφυλακή, ζητεί την παροχή των υπηρεσιών του με τη διάθεση του προσωπικού και των μέσων αυτού και με καταβολή σχετικού ανταλλάγματος. Η διάθεση του προσωπικού και των μέσων του Λιμενικού Σώματος εγκρίνεται από τις αρμόδιες υπηρεσίες του, στο σχετικό, δε, έγγραφο της έγκρισης αναγράφεται, πλην των άλλων και το προβλεπόμενο, κατά περίπτωση, κόστος διάθεσης προσωπικού ή μέσων που θα χρησιμοποιηθούν. Η τιμολόγηση της διάθεσης του προσωπικού και των μέσων του Λιμενικού Σώματος- Ελληνικής Ακτοφύλακας διαμορφώνεται κατά τα οριζόμενα στα άρθρα 4 και 5 του Κανονισμού Αρχηγού Λιμενικού Σώματος και το προσαρτημένο σ' αυτόν παράρτημα Δ', όπως αυτό έχει αναπροσαρμοστεί με τη με αριθμ. 1329.2/16/11/26-8-2011 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών - Προστασίας του Πολίτη «Έγκριση Κανονισμού Αρχηγού Λιμενικού Σώματος - Ελληνικής Ακτοφυλακής, που αφορά την αναπροσαρμογή κοστολόγησης διάθεσης μέσων και παροχής Υπηρεσιών από το Λ.Σ.-ΕΛΑΚΤ σε τρίτους» (Β' 2470).

4. Η ως άνω παρεχόμενη υπηρεσία από το Λιμενικό Σώμα- Ελληνική Ακτοφυλακή στο Ε.Κ.Α.Β. διέπεται από το κανονιστικό πλαίσιο που τίθεται με τις με αριθμ. Υ4β/οικ9239/20-9-1994 απόφαση Υπουργού Υγείας, Πρόνοιας και Κοινωνικών Ασφαλίσεων και με αριθμ. 1329.1/53/02/14-11-2002 απόφαση Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Εμπορικής Ναυτιλίας, έχει ως αντικείμενο την κατεπείγουσα διακομιδή βαριά ασθενούς και, επομένως, παρουσιάζει χαρακτηριστικά ειδικής υπηρεσίας.

5. Τέλος, από τη διάταξη του άρθρου 41 του Ν.Δ.496/1974 συνάγεται ότι ο τύπος του ιδιωτικού εγγράφου, όταν απαιτείται για τις καταρτιζόμενες για λογαριασμό ΝΠΔΔ συμβάσεις, είναι συστατικός και όχι αποδεικτικός, και για το λόγο αυτό η έλλειψή του καθιστά, κατά τα άρθρα 158 και 159 παρ. 1 του Α.Κ., άκυρη τη σύμβαση, αίρεται δε η ακυρότητα σε περίπτωση εκτελέσεως της σύμβασως, μόνο όταν για τη σύναψή της προηγήθηκε χωριστή έγγραφη πρόταση, χωρίς να επακολουθήσει και έγγραφη αποδοχή, όχι όμως και όταν δεν τηρήθηκε καθόλου ο

έγγραφος τύπος για την πρόταση και την αποδοχή (Α.Π. 766/2014, 1160/2013, 1057/2011).

6. Κατά τη γνώμη της πλειοψηφίας, που απαρτίστηκε από την Πρόεδρο του Τμήματος, Αντιπρόεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους Μεταξία Ανδροβιτσανέα, τον Αντιπρόεδρο του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους Ιωάννη – Κωνσταντίνο Χαλκιά και τους Νομικούς Συμβούλους του Κράτους Βασιλική Πανταζή, Δημήτριο Αναστασόπουλο και Δημήτριο Μακαρονίδη (ψηφοί πέντε -5) :

6.1. Με τις διατάξεις του Α' Κεφαλαίου (άρθρα 1-16) του Ν.3918/2011 θεσπίστηκε ένα νέο σύστημα προμηθειών υγείας. Στο άρθρο 77 του Ν.3918/2011 προβλέφθηκε ότι από την πάροδο της προθεσμίας της παρ.1 του άρθρου 15 του νόμου αυτού (η οποία σύμφωνα με τα προεκτεθέντα λήγει την 1-1-2016), καταργούνται τα άρθρα 1 έως 14 του Ν.3580/2007, διατηρούνται, όμως, σε ισχύ οι διατάξεις περί του Κεφαλαίου Κοινωνικής και Ανθρωπιστικής Αντίληψης του τετάρτου, πέμπτου, έκτου, έβδομου και όγδοου εδαφίου της περίπτωσης ββ' της περίπτωσης ε του άρθρου 3 του Ν.3580/2007.

6.2. Επομένως, η ρύθμιση της υποπερίπτωσης ββ' της περίπτωσης ε του άρθρου 3 του Ν.3580/2007 καταλαμβάνει όλες τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών υγείας και όχι μόνο τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών υγείας που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των άρθρων 9 και 10 του Ν.3580/2007, και για το λόγο αυτό διατηρείται σε ισχύ και μετά την κατάργηση των άρθρων 1 έως 14 του Ν.3580/2007 .

6.3. Οι συμβάσεις που έχουν αντικείμενο την παροχή της ως άνω υπηρεσίας από το Λιμενικό Σώμα –Ελληνική Ακτοφυλακή στο ΕΚΑΒ υπάγονται, ως εκ του αντικειμένου τους, στην κατηγορία των συμβάσεων υπηρεσιών υγείας, κατά την έννοια της υποπερίπτωσης ββ της περίπτωσης ε του άρθρου 3 του Ν.3580/2007. Η παραδοχή αυτή ενισχύεται και από τα οριζόμενα στην παρ.5 του άρθρου 10 του Ν.3580/2007, σύμφωνα με τα οποία, στις συμβάσεις υπηρεσιών υγείας, οι οποίες υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των άρθρων 9 και 10 του Ν.3580/2007, υπάγονται οι υπηρεσίες που ανήκουν στις κατηγορίες εξειδικευμένων μεταφορών. Περαιτέρω, οι ως άνω συμβάσεις παροχής υπηρεσιών, οι οποίες δεν προκύπτει από το διδόμενο ιστορικό ότι έχουν περιληφθεί στο Πρόγραμμα Προμηθειών και Υπηρεσιών του άρθρου 3 του Ν.3580/2007, δεν υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των άρθρων 9 και



10 του Ν.3580/2007 (πρβλ ΣΕ (Ασφ) 32/2010, 301/2009) υπάγονται, όμως, σύμφωνα με τα προαναφερθέντα, στις εν γένει συμβάσεις υπηρεσιών υγείας.

6.4 Στη συγκεκριμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, μετά από αιτήματα του Ε.Κ.Α.Β., τα οποία υποβλήθηκαν εγγράφως, ζητήθηκε από το Λιμενικό Σώμα-Ελληνική Ακτοφυλακή η παροχή των υπηρεσιών του με διάθεση προσωπικού και πλωτών μέσων για τη διακομιδή βαριά ασθενών. Η παροχή των υπηρεσιών αυτών εγκρίθηκε από τα αρμόδια όργανα του Λιμενικού Σώματος – Ελληνικής Ακτοφυλακής, οι διακομιδές αυτές πραγματοποιήθηκαν και επομένως οι σχετικές συμβάσεις θεωρούνται ότι εγκύτως έχουν καταρτισθεί, σύμφωνα με τις ως άνω παραδοχές.

6.5 Οι συμβάσεις αυτές, ως εκ του αντικειμένου τους, ανήκουν στην κατηγορία των εν γένει συμβάσεων υπηρεσιών υγείας, και, επομένως, κατά την εξόφληση των τιμολογίων που τις αφορά, το Ε.Κ.Α.Β. ορθά παρακράτησε, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ.6 του άρθρου 24 του Ν.3846/2010, ποσοστό 2%, επί του ποσού των τιμολογίων, μετά την αφαίρεση του ΦΠΑ και κάθε άλλου παρακρατούμενου ποσού υπέρ τρίτου, όπως ορίζεται στην υποπερίπτωση ββ της περίπτωσης ε του άρθρου 3 του Ν.3580/2007.

7. Κατά τη γνώμη της μειοψηφίας, που απαρτίστηκε από τους Νομικούς Συμβούλους του Κράτους Νικόλαο Δασκαλαντωνάκη, Γεώργιο Ανδρέου και Αδαμαντία Καπετανάκη (ψήφοι τρεις-3), η προβλεπόμενη από τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 6 του ν. 3864/2010, του άρθρου 3 του ν. 3580/2007 και της υπ' αριθ. ΔΥ6α/οικ. 36932/17-3-2009 κοινής υπουργικής απόφασης παρακράτηση ποσοστού 2% επί των τιμολογίων των συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών υγείας αφορά, κατά τη ρητή πρόβλεψη των ανωτέρω διατάξεων, τις συμβάσεις προμηθειών και παροχής υπηρεσιών υγείας του άρθρου 3 του ν. 3580/2007, δηλ. τις συμβάσεις των ανωτέρω αντικειμένων, οι οποίες καταρτίζονται και εκτελούνται κατ' εφαρμογή των διατάξεων για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών του Δημοσίου της εθνικής και της ενωσιακής νομοθεσίας και για τις οποίες προβλέφθηκε, από το ανωτέρω άρθρο 3, αρμοδιότητα της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας (ασχέτως μεταγενεστέρων μεταβολών της αρμοδιότητας αυτής). Επομένως, η προβλεπόμενη από την υπ' αριθ. 1329.1/53/02/14-11-2002 κοινή υπουργική απόφαση διάθεση προσωπικού και μέσων του Λιμενικού Σώματος για μεταφορά ασθενών, κατ' αίτηση του ΕΚΑΒ και με

καταβολή ανταλλάγματος, δεν υπόκειται σε παρακράτηση ποσοστού 2% επί του καταβαλλομένου ανταλλάγματος, αφού δεν διέπεται από την εθνική και την ενωσιακή νομοθεσία περί προμηθειών και υπηρεσιών του Δημοσίου και δεν υπάγεται ούτε υπαγόταν στις αρμοδιότητες της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας, και επομένως δεν αποτελεί σύμβαση παροχής υπηρεσιών υγείας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 3 του ν. 3580/2007.

Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, στο ερώτημα που έχει τεθεί, το Ε' Τμήμα του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους, γνωμοδοτεί, κατά πλειοψηφία, ότι κατά την εξόφληση τιμολογίων που αφορούν διακομιδές ασθενών που πραγματοποιούνται με πλωτά μέσα του Λιμενικού Σώματος –Ελληνικής Ακτοφυλακής για λογαριασμό του Ε.Κ.Α.Β. παρακρατείται, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ.6 του άρθρου 24 του Ν.3846/2010, ποσοστό 2% επί του ποσού των τιμολογίων, μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και κάθε άλλου παρακρατούμενου ποσού υπέρ τρίτου, όπως ορίζεται στην υποπερίπτωση ββ' της περίπτωσης ε του άρθρου 3 του Ν.3580/2007.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 9 / 2 / 2015

Η Πρόεδρος του Τμήματος

Μεταξία Ανδροβιτσανέα

Αντιπρόεδρος Ν.Σ.Κ.

Η Εισηγήτρια

Βασιλική Παπαθεοδώρου

Πάρεδρος Ν.Σ.Κ.