



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
Τμήμα Μελετών



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Αρ. πρωτ.: 2756
Αθήνα, 23.05.2017

Ταχ. Δ/ση: Λεωφόρος Κηφισίας 7
Τ.Κ. – Πόλη: 115 23 Αθήνα
Πληροφορίες: Π. Μπαράκου
Τηλέφωνο: 213 2124 741
eMail: eaadhsy@eaadhsy.gr
Τηλ. Κέντρο: 213 2124 700
Fax: 213 2124 777
Ιστότοπος: www.eaadhsy.gr ή www.hsppa.gr

Προς: ΩΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΠΟΔΕΚΤΩΝ

(μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου)

ΠΕΔΜΕΔΕ
Αρ. Πρ.: 2126. Ημερ. 23-5-2017
Πρόεδρος
Γεν. Γραμ.

ΘΕΜΑ: «Διευκρινίσεις επί της Κατευθυντήριας Οδηγίας 12, ως προς τα Γραμμάτια Σύστασης Χρηματικής Παρακαταθήκης».

Σχετ: Η Κατευθυντήρια Οδηγία 12 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Αναφορικά με την Κατευθυντήρια Οδηγία 12 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και τα γραμμάτια Σύστασης Παρακαταθήκης, σας αναφέρουμε τα ακόλουθα:

Η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων, στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων της, εξέδωσε, το Δεκέμβριο 2015, την Κατευθυντήρια Οδηγία 12 με θέμα "Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής και Καλής Εκτέλεσης" που εκδίδονται από Πιστωτικά Ιδρύματα ή από το Ε.Τ.Α.Α.-Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε.. Τα εν λόγω υποδείγματα αφορούν στις εγγυήσεις που οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά τη διενέργεια των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων, δεν αποτελούν κανονιστική πράξη με δεσμευτική ισχύ, αλλά ενσωματώνουν τυποποιημένες τις κανονιστικές απαιτήσεις σε ενιαίο κείμενο διευκολύνοντας τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς στο έργο της σύνταξής τους. Η εν λόγω Κατευθυντήρια Οδηγία πρόκειται να επικαιροποιηθεί βάσει του ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου και ειδικότερα των οριζόμενων στις διατάξεις του ν. 4412/2016.

Ειδικότερα, το άρθρο 72 παρ. 3 του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζει: "3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέλη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με

γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.

Επισημαίνεται ότι η Κατευθυντήρια Οδηγία 12 με θέμα “Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής και Καλής Εκτέλεσης” της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων αφορά σε υποδείγματα εγγυητικών επιστολών (συμμετοχής και καλής εκτέλεσης) που εκδίδονται από Πιστωτικά Ιδρύματα ή από το Ε.Τ.Α.Α.-Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. και όχι από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων. Τα γραμμάτια σύστασης χρηματικής παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, για την παροχή εγγυήσεων συμμετοχής και καλής εκτέλεσης (εγγυοδοτική παρακαταθήκη) συστήνονται σύμφωνα με την ειδική νομοθεσία που διέπει αυτό και ειδικότερα βάσει του άρθρου 4 του π.δ της 30 Δεκεμβρίου 1926/3 Ιανουαρίου 1927 (“Περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων”). Ως προς το ειδικότερο ζήτημα της μη αναφοράς στο Γραμμάτιο των όρων ότι “η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται της ένστασης διζήσεως”, επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με τη Γνωμοδότηση 34/1992 του ΝΣΚ, στις εγγυοδοτικές παρακαταθήκες εκ της φύσεως δεν μπορεί να τεθεί τέτοιος όρος. Σχετικά πρότυπα/υποδείγματα δελτίων σύστασης χρηματικών εγγυοδοτικών παρακαταθηκών υπάρχουν στον ιστότοπο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων.

Με εντολή Προέδρου
Ο Γενικός Διευθυντής

Θεόδωρος Σαρρής

Συνημμένο: Γνωμοδότηση 34/1992 ΝΣΚ/Γ' Τμήμα.

Εσωτερική Διανομή:

1. Γραφείο Προέδρου
2. Γραφείο Διεθνών Σχέσεων
3. Γραφείο Νομικού Συμβούλου
4. Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Συμβάσεων
5. Διεύθυνση Βάσεων Δεδομένων και Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων
6. Διεύθυνση Διοικητικής και Οικονομικής Υποστήριξης
7. Διεύθυνση Νομικών Υπηρεσιών
8. Διεύθυνση Συντονισμού και Ελέγχου
9. Περιφερειακό Γραφείο Θεσσαλονίκης

Στη διάταξη του άρθρου 3 του Π.Δ. της 30/12/3.1.1927 "περί συστάσεως και αποδόσεως παρακαταθηκών και καταθέσεων παρά τω Ταμείω Παρακαταθηκών και Δανείων, ορίζεται ότι οι υποχρεωτικές παρακαταθήκες διακρίνονται σε: α) δικαστικές, β) εγγυοδοτικές και γ) διοικητικές. Στη διάταξη του άρθρου 4 του αυτού Π.Δ/τος γίνεται λόγος για τις εγγυοδοτικές παρακαταθήκες, που μπορεί να συσταθούν από μετρητά ή τίτλους όταν προβλέπονται από διατάξεις νόμων ή διοικητικών αρχών για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος και ενδεικτικά αναφέρονται σ' αυτό, περιπτώσεις συστάσεως εγγυοδοτικής παρακαταθήκης όπως π.χ. "Αι κατά τον νόμον υπέρ του Δημοσίου εγγυήσεις διά καταθέσεως μετρητών ή χρηματικών τίτλων παρά προμηθευτών του Δημοσίου, μισθωτών δημοσίων κτημάτων ή νομημάτων ή δημοσίας υπηρεσίας ή επιχειρήσεως δια την ακριβήν εκτέλεσιν των ανειλημμένων έναντι του Δημοσίου υποχρεώσεων....." (άρθρ. 4 αριθμ. 3).

Στη διάταξη του άρθρου 6 του αυτού Π.Δ. ορίζεται ότι "Εκούσια κατάθεσις είναι η άνευ προηγουμένης υποχρεώσεως εκ νόμου δικαστικής ή διοικητικής διαταγής ή αποφάσεως ή προς τον σκοπόν εγγυήσεως ή εκπληρώσεως οφειλής ή όρου παρακατάθεσις μετρητών ή χρηματικών τίτλων υπό οιασδήποτε προσώπου νομικού ή φυσικού ικανού προς δικαιοπραξίαν....."

Στη διάταξη του άρθρου 7 του αυτού Π.Δ. ορίζεται ότι "ο προτιθέμενος να συστήσει παρακαταθήκην οιασδήποτε κατηγορίας συμπληρώνει έντυπον δελτίον, χρησιμεύμενον αυτώ υπό της υπηρεσίας....." και στη διάταξη του άρθρου 9 εδ. α του αυτού Π.Δ. ορίζεται ότι "επί τη βάση του κατά το άρθρο 7 δελτίου..... και επί τη εις

των τομίων παραδώσει των εις παρακαταθήκην διδομένων μετρητών...
 ο λαβών Ταμίας εκδίδει εις χρέωσιν του ανάλογον γραμμάτιον συστά-
 σως Παρακαταθήκης

Από τον συνδυασμό των πιο πάνω διατάξεων προκύπτει σαφώς ότι με την κατάθεση εγγυήσεως στο Τ.Π. και ΔΑΝΕΙΩΝ καταρτίζεται εγγυοδοτική παρακαταθήκη, σύμβαση δηλαδή που α) είναι αυτοτελής και έχει σαν περιεχόμενο την εξασφάλιση που παρέχεται με μετρητά ή χρεώγραφα κ.α. από ένα πρόσωπο για την καλή εκπλήρωση των καθηκόντων του ή από τον οφειλέτη για την εκπλήρωση των υποχρεώσεών του (εγγυοδοσία) και διαφέρει της εγγυήσεως, της ανάληψης δηλαδή από τον εγγυητή της υποχρεώσεως απέναντι στο δανειστή, να εκπληρώσει την παροχή του πρωτοφειλέτου, αν δεν το κάνει ο τελευταίος. (Ορ. ΓΕΩΡΓΙΑΔΗ - ΣΤΑΘΟΠΟΥΛΟΥ ΑΣ σελ. 368, ΖΕΠΟΣ ειδ. Ενοχ. Δικ. σελ. 534) και β) στην οποία οφειλέτης είναι ο θεματοφύλακας και στην περίπτωση το Τ.Π. και Δανείων και δανειστής ο παρακαταθέτης (ορ. Ζέπος Ειδ. Ενοχ. Δικ. σελ. 431) και ως εκ τούτου δεν νοείται άσκηση από το Τ.Π. και Δανείων της ένστασης διζήσεως, άρνηση δηλαδή καταβολής της οφειλής, μέχρις ότου ο δανειστής προβεί σε αναγκαστική εκτέλεση κατά του πρωτοφειλέτου και αυτή καταστεί ατελέσφορος, και κατ'ακολουθίαν και παραίτηση από το δικαίωμα διζήσεως, το οποίο παρέχεται από το νόμο μόνο στον εγγυητή.

Περαιτέρω οι διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ.173/90 "Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου" επιβάλλουν στον πρόμηθευτή να καταθέσει εγγυήσεις για την συμμετοχή του στο διαγωνισμό (παρ. 1), για την καλή εκτέλεση της σύμβασης (παρ. 2) και για την καταβολή της προ-καταβολής (παρ. 3). Οι εγγυήσεις αυτές "υποχρεωτικά συντάσσονται στην Ελληνική γλώσσα και εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα ή άλλα

υλικά πρόσωπα που έχουν κατά νόμο το δικαίωμα αυτό και λειτουργούν νόμιμα στην Ελλάδα". Πρέπει δε απαραίτητα να περιλαμβάνουν ανεξάρτητα από το όργανο που τις εκδίδει και τον τύπο που περιβάλλονται και τα ακόλουθα:

(1) ημερομηνία έκδοσης, (2) εκδότης, (3) υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, (4) αριθμό εγγύησης, (5) ποσό που καλύπτει η εγγύηση, (6) πλήρη επωνυμία και διεύθυνση του προμηθευτή υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, (7) αριθμό σχετικής σύμβασης και τα προς προμήθεια υλικά, (8) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και διζήσεως, (9) το ποσό της εγγύησης τηρείται στη διάθεση της υπηρεσίας που έχει συνάψει τη σύμβαση και ότι θα καταβληθεί ολικά ή μερικά χωρίς καμία από μέρος του εκδότη αντίρρηση ή ένσταση και χωρίς να ερευνηθεί το βάσιμο ή μη της απαίτησης, μέσα σε τρεις (3) ημέρες από απλής έγγραφης ειδοποίησης, (10) σε περίπτωση κατάπτωσης της εγγύησης, το ποσόν της κατάπτωσης υπόκειται σε πάγιο τέλος χαρτοσήμου, (11) ημερομηνία λήξης της ισχύος της εγγύησης (ο χρόνος ισχύος της εγγύησης πρέπει να είναι μεγαλύτερος από τον συμβατικό χρόνο φόρτωσης ή παράδοσης, κατά τον χρόνο που με βάση τη σύμβαση ο αγοραστής υποχρεούται να παραλάβει τα υλικά πλέον δύο (2) μήνες, (12) ο εκδότης της εγγύησης υποχρεούται να προβεί στην παράταση της ισχύος της εγγύησης ύστερα από απλό έγγραφο της υπηρεσίας που διενεργεί τον διαγωνισμό. Το σχετικό αίτημα πρέπει να γίνει πριν από την ημερομηνία λήξης της εγγύησης.

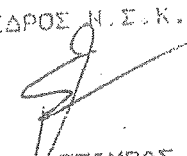
Από τις πιο πάνω διατάξεις σαφώς προκύπτει ότι ο όρος εγγύηση χρησιμοποιείται στο πιο πάνω διάταγμα με την έννοια των

άρθρων 847 επ. Α.Κ., και όχι με την έννοια της εγγυοδοσίας, που αποτελεί η εγγυοδοτική παρακαταθήκη, η οποία ως εκ της φύσεως της όπως αναπτύχθηκε πιά πάνω δεν μπορεί να περιέχει τον όρο ότι " η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτά, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και διζήσεως."

Εξάλλου σαφής διαχωρισμός μεταξύ εγγυοδοτικής επιστολής Τραπεζής και εγγυοδοτικής παρακαταθήκης γίνεται τόσο στο Ν.Δ. 1266/72 "περί εκτελέσεως των Δημοσίων Έργων" άρθρο 5 παρ. 1, όσο και στο Π.Δ 609/85 "κατασκευή δημοσίων έργων" άρθρο 27 παρ. 6 τα οποία ορίζουν ότι "Αι απαιτούμεναι δια την ανάληψη και κατασκευήν του έργου εγγυήσεις παρέχονται είτε διά γραμματίου παρακαταθέσεως προς τον σκοπόν αυτόν εις το Τ.Π. & Δανείων του αντιστοίχου χρηματικού ποσού ή αντιστοίχου αξίας χρεωγράφων είτε δι εγγυητικής επιστολής μίας των αναγνωριζομένων προς τούτο Τραπεζών ή το ΤΣΜΕΔΕ ή άλλων πιστωτικών οργανισμών εχόντων κατά νόμο το δικαίωμα τούτο....." (αρθ.5 παρ.1) και ότι "οι εγγυήσεις καλής εκτέλεσης παρέχονται με εγγυοδοτικές επιστολές Τραπεζών που λειτουργούν νόμιμα στην Ελλάδα ή του ΤΣΜΕΔΕ. Μπορεί επίσης να παρέχονται και με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων για παρακατάθεση σ αυτό του αντιστοίχου χρηματικού ποσού ή χρεωγράφων που προβλέπεται η τέτοια χρήση τους" (αρθρ. 27 παρ. 6 Π.Δ. 609/85).

Από όσα αναπτύχθηκαν πιά πάνω είναι φανερό ότι στις εγγυοδοτικές παρακαταθήκες δεν μπορεί να τεθεί όρος ότι το Τ.Π. και Δανείων παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως.

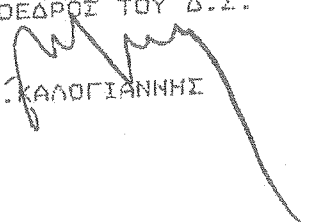
Ο ΠΑΡΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.


ΝΙΚ. ΚΑΤΣΙΜΠΑΣ
36 10 239


ΕΞΕΦΡΗΘΗ
ΑΘΗΝΑ 24 / 1 / 1992
Ο ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ Ν.Σ.Κ.


Ε. ΣΑΡΑΚΗΝΟΣ

ΕΓΚΡΙΝΕΤΑΙ
ΑΘΗΝΑ / / 1992
Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ Δ.Σ.


Π. ΚΑΛΟΓΙΑΝΝΗΣ