



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΑΙΓΑΙΟΥ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ Δ/ΚΟΥ - ΟΙΚ/ΚΟΥ ΝΟΤΙΟΥ ΑΙΓΑΙΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ Ν. ΚΥΚΛΑΔΩΝ**

Ταχ. Δ/ση: Επτανήσου 35

Ταχ. Κώδικας : 84100 - Ερμούπολη

Πληροφορίες: Α. Δαφνά

Πληροφορίες: Α. Κοντοχρήστου

Τηλέφωνο : 22813 60245

FAX : 22810 85090

e-mail: a.kontoxristou@apdaigaiou.gov.gr

Πειραιάς, 24/02/2017

Α.Π.: 11505

Θέμα: Ακύρωση της υπ' αριθ. 1/2017 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Περιφερειακού Ταμείου Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου για σύναψη προγραμματικής σύμβασης.

ΑΠΟΦΑΣΗ

Ο Γενικός Γραμματέας Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 100, 190, 225 και 238 του ν.3852/2010 (Φ.Ε.Κ. 87/τ.Α'/07-06-2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύει.
2. Το Π.Δ. 143/2010 (Φ.Ε.Κ. 236/τ.Α'/27-12-2010) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου».
3. Τις διατάξεις του άρθρου 56, κεφ. Γ' του ν.4257/2014 (Φ.Ε.Κ. 93/τ.Α'/14-04-2014) «Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών» και του άρθρου 28 παρ. 1 του ν.4325/2015 (ΦΕΚ 47/τ.Α'/11-05-2015) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις».
4. Την υπ' αριθ. 01/2017 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Περιφερειακού Ταμείου Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου, η οποία μας διαβιβάστηκε με το υπ' αριθ. 97/01-02-2017 έγγραφο του Περιφερειακού Ταμείου Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου.
5. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 100 του ν. 3852/10, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει: «1α. Για τη μελέτη και εκτέλεση έργων και προγραμμάτων ανάπτυξης μιας περιοχής, καθώς και για την παροχή υπηρεσιών κάθε είδους, οι δήμοι, οι περιφέρειες, οι σύνδεσμοι δήμων, οι Περιφερειακές Ενώσεις Δήμων, η Κεντρική Ένωση Δήμων Ελλάδας και η Ένωση Περιφερειών, τα νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου, τα οποία συνιστούν ή στα οποία συμμετέχουν οι προαναφερόμενοι φορείς, καθώς και Ν.Π.Ι.Δ. στα οποία συμμετέχουν ή συνιστούν η Κεντρική Ένωση Δήμων Ελλάδας και η Ένωση Περιφερειών, οι δημοτικές επιχειρήσεις ύδρευσης και αποχέτευσης, οι επιχειρήσεις Ο.Τ.Α., σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, τα

δημοτικά και περιφερειακά ιδρύματα, καθώς και κοινωφελή ιδρύματα και κληροδοτήματα και τα ιδρύματα τριτοβάθμιας εκπαίδευσης, στα οποία περιλαμβάνονται και τα τεχνολογικά εκπαιδευτικά ιδρύματα, μπορούν να συνάπτουν προγραμματικές συμβάσεις με το Δημόσιο, μεταξύ τους ή και με φορείς του δημόσιου τομέα της παρ. 6 του άρθρου 1 του ν. 1256/1982, μεμονωμένα ή από κοινού... β. Στις προγραμματικές συμβάσεις επιτρέπεται και η συμμετοχή επιχειρήσεων των Ο.Τ.Α., σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, Κέντρων Επαγγελματικής Κατάρτισης (Κ.Ε.Κ.) με οποιαδήποτε νομική μορφή και αν λειτουργούν, των Περιφερειακών Ταμείων Ανάπτυξης, επιμελητηρίων, επιστημονικών φορέων δημοσίου δικαίου, Ερευνητικών Πανεπιστημιακών Ινστιτούτων (Ε.Π.Ι.), συνεταιρισμών, ενώσεων συνεταιρισμών και εργοδοτικών και εργατοϋπαλληλικών ενώσεων. Με απόφαση των Υπουργών Οικονομικών, Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας και Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης μπορεί να επιτρέπεται και η συμμετοχή τραπεζών και πιστωτικών ιδρυμάτων...».

6. Το γεγονός ότι σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1α του άρθρου 100 «Προγραμματικές Συμβάσεις» του ν. 3852/10 ορίζονται, με τρόπο περιοριστικό, οι φορείς που μπορεί να συνάπτουν τέτοιες συμβάσεις ενώ με τις διατάξεις της παρ. 1β, στις προγραμματικές συμβάσεις επιτρέπεται και η συμμετοχή, ως εκ τρίτου συμβαλλόμενων, συγκεκριμένων φορέων (Ελ.Σ Τμ Μειζ. Επταμελούς Σύνθ. 2769/2011, 171/2009 Τμ. VII, υπ' αριθ. 32339/2-10-15 έγγραφο ΥΠ.ΕΣ.).

7. Το γεγονός ότι απαιτούνται τουλάχιστον δύο (2) κύριοι συμβαλλόμενοι της παρ. 1α του άρθρου 100 «Προγραμματικές Συμβάσεις» του ν. 3852/10 ενώ οι αποκλειστικοί συμβαλλόμενοι της εν λόγω προγραμματικής σύμβασης είναι η Περιφέρεια Νοτίου Αιγαίου, ο Σύνδεσμος Ελληνικών Τουριστικών Επιχειρήσεων (ΣΕΤΕ) και το Περιφερειακό Ταμείο Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου.

8. Το γεγονός ότι το Περιφερειακό Ταμείο Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου ανήκει στην περίπτωση 1β του άρθρου 100 του ν. 3852/10 και μπορεί να συμμετέχει σε προγραμματική σύμβαση μόνο ως εκ τρίτου συμβαλλόμενος.

9. Το γεγονός ότι το Περιφερειακό Ταμείο Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου δεν μπορεί να συμμετέχει στην εν λόγω προγραμματική σύμβαση, καθώς περιορίζεται αποκλειστικά στη χρηματοδότηση, κατά το μεγαλύτερο μέρος, της σύμβασης αυτής και η συμμετοχή του δεν αποτελεί τεχνική υποστήριξη της περιφέρειας, για την εφαρμογή προγράμματος που έχει αναθέσει στο Ταμείο η Περιφέρεια. Περαιτέρω, η εν λόγω χρηματοδότηση δε συνάδει με τους υπόλοιπους σκοπούς του Περιφερειακού Ταμείου, όπως αυτοί ορίζονται στις διατάξεις του άρθρου 190 του ν. 3852/10, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

10. Το γεγονός ότι από το Καταστατικό του Σωματείου «Σύνδεσμος Ελληνικών Τουριστικών Επιχειρήσεων», όπως τροποποιήθηκε από την 23η Τακτική Γενική Συνέλευση της 28.05.2015 και διατίθεται στην ιστοσελίδα του, δεν προκύπτει ότι ο εν λόγω φορέας περιλαμβάνεται στους φορείς του άρθρου 100 (είτε της περ. α είτε της περ. β της παρ. 1 είτε στις υπόλοιπες περιπτώσεις του άρθρου 100) του ν. 3852/10 που μπορούν να συνάπτουν ή να συμμετέχουν σε προγραμματικές συμβάσεις, δεδομένου ότι πρόκειται για Σωματείο.

11. Το γεγονός ότι ο ΣΕΤΕ, ακόμα κι αν μπορούσε να είναι συμμετέχων στην παρούσα προγραμματική σύμβαση, καθίσταται κατ' ουσίαν μοναδικός αντισυμβαλλόμενος της Περιφέρειας Νοτίου Αιγαίου και φορέας υλοποίησης του αντικειμένου της σύμβασης, εφόσον υλοποιεί το σύνολο του φυσικού αντικειμένου και των δράσεών της, με εξαίρεση την άνευ κόστους δράση 12 «Ενέργειες Προώθησης Β2Β», όπως προκύπτει από το άρθρο 4 «Αντικείμενο της Σύμβασης» και το άρθρο 8 «Δικαιώματα και υποχρεώσεις των συμβαλλόμενων», ενώ η Περιφέρεια Νοτίου Αιγαίου και το Περιφερειακό Ταμείο Ανάπτυξης επιχορηγούν εμμέσως το Σωματείο, όπως προκύπτει από το άρθρο 6 «Πόροι – εκταμίευση των πόρων προς τους φορείς υλοποίησης» της προγραμματικής σύμβασης συνεισφέροντας η πρώτη συνολικά το ποσό των 270.780,80 € και το δεύτερο το ποσό των 400.000,00 €.
12. Το γεγονός ότι οι συμβαλλόμενοι του πρώτου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 100 πρέπει να έχουν ουσιαστική και όχι προσχηματική ή εικονική συμμετοχή και οι υποχρεώσεις τους δεν μπορεί να είναι γενικόλογες και αόριστες ενώ οι φορείς που προβλέπονται στο δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 100 συμμετέχουν ως τρίτοι και δεν αποτελούν κύριο συμβαλλόμενο της σύμβασης (Ελ.Σ VII Τμ. 69/2012, VI Τμ. 2225/2011, VII Τμ. 63/2008, 133/2008).
13. Το γεγονός ότι ο θεσμός των προγραμματικών συμβάσεων νομοθετήθηκε για την εξοικονόμηση και όχι τη διάθεση πόρων, πράγμα που σημαίνει ότι αυτές δεν είναι χρηματοδοτικός μηχανισμός ούτε μπορεί να λειτουργεί ως μηχανισμός απευθείας αναθέσεως έργων, προμηθειών κλπ και ως μέσω υποκατάστασης της διαγωνιστικής διαδικασίας (Ελ.Σ. VI Τμ. 2225/2011, αριθμ. 445/2003 και 19/2006 γνωμ. ΝΣΚ).
14. Απαραίτητη προϋπόθεση για τη νόμιμη σύναψη προγραμματικής σύμβασης είναι ο σκοπός, τον οποίο καλείται να εκπληρώσει, να μην είναι δυνατόν να επιτευχθεί με άλλο νόμιμο τρόπο ενώ δεν μπορεί να λειτουργεί ως ισοδύναμη ή εναλλακτική λύση με τις ειδικώς προβλεπόμενες από την κείμενη νομοθεσία διαδικασίες, διότι αυτό θα συνεπάγετο τη μετατροπή του θεσμού της προγραμματικής σύμβασης σε εργαλείο παράκαμψης των κείμενων διατάξεων (Ελ.Σ. απόφαση 198/2013 κλ. προλ. ελέγχου δαπανών VII Τμήματος, 289/2012 VI Τμήματος, 135/2013 πράξη του Ζ' Κλιμακίου, 2007/2014 Τμ. μειζ. Επταμελούς σύνθεσης).
15. Το αντικείμενο της σύμβασης θα έπρεπε να υλοποιηθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/16 και όχι υπό τη μορφή της προγραμματικής σύμβασης του άρθρου 100 του ν.3852/10, καθώς δεν εμπίπτει στις εξαιρέσεις του άρθρου 12 του Ν. 4412/16.
16. Το γεγονός ότι, κατά παράβαση της παρ. 2α του ν. άρθρου 100 του ν.3852/10, δεν αναφέρονται οι πόροι από τους οποίους θα καλυφθούν οι αναλαμβανόμενες οικονομικές υποχρεώσεις (στο άρθρο 6 της προγραμματικής σύμβασης δεν αναγράφεται ο Ειδικός Φορέας και ο Κ.Α.Ε. όσον αφορά την Περιφέρεια Νοτίου Αιγαίου).

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Ακυρώνουμε την υπ' αριθ. 1/2017 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Περιφερειακού Ταμείου Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου, με θέμα την έγκριση σύναψης Προγραμματικής Σύμβασης μεταξύ της Περιφέρειας Νοτίου Αιγαίου, του Συνδέσμου Ελληνικών Τουριστικών Επιχειρήσεων (ΣΕΤΕ) και του Περιφερειακού Ταμείου Ανάπτυξης Νοτίου Αιγαίου για την υλοποίηση του έργου «Εφαρμογή μέρους δράσεων ενταγμένων στο εγκεκριμένο τριετές σχέδιο τουριστικής προβολής της Περιφέρειας Νοτίου Αιγαίου στα έτη 2017 και 2018», για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας.

Κατά της απόφασης αυτής μπορεί να ασκηθεί προσφυγή εντός ενός (1) μηνός από την έκδοση ή την κοινοποίηση αυτής, στην Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του Ν. 3463/2006, που εδρεύει στα γραφεία της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου στην Επτανήσου 35 Ερμούπολη, και εξακολουθεί να υφίσταται μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Ελέγχου των Ο.Τ.Α.

**Ο ΑΣΚΩΝ ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ
ΓΕΝΙΚΟΥ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑ**

ΔΡ. ΝΙΚΟΣ ΘΕΟΔΩΡΙΔΗΣ

Κοινοποίηση: Π.Τ.Α. Νοτίου Αιγαίου