

Υποκατάσταση – Υπεργολαβία - Κατασκευαστική Κ/Ξ

Άρ. 164 Υποκατάσταση (1/6)

➤ αμιγώς εθνική ρύθμιση και διαφέρει και από την έννοια της υπεργολαβίας

- η οποία είναι νομιμότατη διαδικασία
- το κοινοτικό δίκαιο παρέχει κίνητρα γι' αυτή

➤ αντικατάσταση του αρχικού αναδόχου από άλλον ανάδοχο («εκχώρηση»)

➤ υποκρύπτει, στην ουσία, μια απευθείας ανάθεση

➤ προβλέπεται μόνο κατά το στάδιο εκτέλεσης του έργου, δηλαδή στο στάδιο που ακολουθεί την υπογραφή της σύμβασης μεταξύ του αναδόχου και του κυρίου του έργου, όχι, δε και κατά το στάδιο της Ανάθεσης

C-496/1999 succhi di frutta:

- η ΑΑ έχει δικαίωμά της να προβεί σε τέτοιες τροποποιήσεις, εφόσον θέσει **ρητό όρο στην διακήρυξη**
- Αν δεν προβλεφθεί, η μόνη λύση είναι η **διάλυση της σύμβασης και η επαναπροκήρυξή της** με την αλλοιωμένη μορφή

C-454/2006 Presstext:

- στοιχειοθετείται αλλοίωση του αντικειμένου της σύμβασης όταν τροποποιούνται ουσιώδεις όροι της σύμβασης ή δηλώνεται η βούληση των μερών να αναδιαπραγματευθούν ουσιώδεις όρους της σύμβασης αυτής

Άρ. 164 Υποκατάσταση (2/6)

Νέα διαδικασία έκδοσης Αποφάσεων υποκατάστασης (παρ.1)

Πλέον η ΠΑ – και αναλόγως της περίπτωσης υποκατάστασης - οφείλει να εκδώσει Διοικητικές πράξεις :

- Διαπιστωτική πράξη, στις περιπτώσεις ολικής ή μερικής διαδοχής του αρχικού αναδόχου, λόγω εταιρικής αναδιάρθρωσης και
- Εγκριτική απόφαση, σε περίπτωση που ο αρχικός ανάδοχος έχει περιέλθει σε κατάσταση αφερεγγυότητας, ιδίως στο πλαίσιο προπτωχευτικών ή πτωχευτικών διαδικασιών

Απαίτηση πλήρωσης κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και από τον νέο Ανάδοχο

Στην παρ. 1 Προστίθεται το εδάφιο: **«Για την έκδοση των ως άνω ελέγχεται αν ο νέος ανάδοχος πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που καθορίστηκαν με τη διακήρυξη του έργου»**

Υποκατάσταση (3/6)

Ευθύνη σε περίπτωση υποκατάστασης του Αναδόχου (παρ.2)

πρότερο καθεστώς

Όλες οι περιπτώσεις υποκατάστασης αντιμετωπίζονται με ενιαίο τρόπο, προβλέποντας μόνο κατ' εξαίρεση την απαλλαγή από την ευθύνη του αρχικού αναδόχου

νέο καθεστώς

Διάκριση της ευθύνης ανάλογα με την περίπτωση της υποκατάστασης

Υποκατάσταση (4/6)

Παράδειγμα :

Λόγος υποκατάστασης	Συνέπειες
ολική ή μερική διαδοχή λόγω εταιρικής αναδιάρθρωσης	απαλλαγή του κυρίου αναδόχου από την ευθύνη
αφερεγγυότητα του κυρίου αναδόχου	ακέραιη η ευθύνη του κυρίου αναδόχου(μαζί με τον υποκατάστατο) εις ολόκληρον προς τον κύριο του έργου, το προσωπικό του έργου, καθώς και οποιονδήποτε τρίτο

Άρ. 164 Υποκατάσταση (5/6)

Ειδικές ρυθμίσεις για Έργα **Εθνικού Επιπέδου** (παρ. 3)

Ο υποκατάστατος του
αναδόχου



- επέχει στο εξής θέση αναδόχου (με απαλλαγή της ευθύνης του αρχικού αναδόχου)
- αναλαμβάνει όλες τις ευθύνες για το σύνολο του έργου ή για τα τμήματα του έργου.

Με την Απόφαση έγκρισης της
υποκατάστασης με απαλλαγή
καθορίζονται



- το τμήμα της εργολαβίας για το οποίο ισχύει η υποκατάσταση,
- η πιστοποίηση μετά την οποία οι πληρωμές θα διενεργούνται στον νέο ανάδοχο,
- οι εγγυήσεις του νέου αναδόχου κλπ.

Υποκατάσταση (6/6)

Κατάργηση προτέρων διατάξεων

```
graph TD; A[Κατάργηση προτέρων διατάξεων] --> B[παρ. 3 (Διαδικασίες για την έγκριση της απαλλαγής από την ευθύνη του κυρίου αναδόχου)]; A --> C[παρ. 4 (Ρύθμιση περίπτωσης αίτησης υποκατάστασης από μέλος αναδόχου Κ/Ξ)]; A --> D[παρ. 5 (επιβολή τυχόν πειθαρχικών ποινών, στις περιπτώσεις υποκατάστασης του αναδόχου)];
```

παρ. 3 (Διαδικασίες για την έγκριση της απαλλαγής από την ευθύνη του κυρίου αναδόχου)

παρ. 4 (Ρύθμιση περίπτωσης αίτησης υποκατάστασης από μέλος αναδόχου Κ/Ξ)

παρ. 5 (επιβολή τυχόν πειθαρχικών ποινών, στις περιπτώσεις υποκατάστασης του αναδόχου)

ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΙΑ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΕΚΤΕΛΕΣΗ - ΕΓΚΕΚΡΙΜΕΝΟΣ ΥΠΕΡΓΟΛΑΒΟΣ - ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Κ/Ξ (ΆΡ. 165)

ΠΡΟΣΟΧΗ :

Εφαρμόζεται και σε συμβάσεις που συνάφθηκαν πριν την
έναρξη ισχύος του (άρθρο 140 παρ. 5 ν. 4782/2021)

Άρ. 165 Υπεργολαβία κατά την εκτέλεση - Εγκεκριμένος υπεργολάβος

Κοινοτικό δίκαιο

- Οι υπεργολάβοι να είναι εν τοις πράγμασι ανεξάρτητες (τρίτες) σε σχέση με τις συμμετέχουσες στο διαγωνισμό επιχειρήσεις που τις υποδεικνύουν (Ενίσχυση ΜΜΕ)
- η δε οικονομική δραστηριότητα της μιας δεν ασκείται αποκλειστικά μέσω της αποκλειστικής δραστηριότητας της άλλης

Τροποποίηση παρ. 1 :



παύει ο περιορισμός στο ποσοστό, επί του ποσού της αξίας της σύμβασης, το οποίο θα πρέπει να διατηρεί ο ανάδοχος του έργου, (το οποίο στην προϋσχύουσα ρύθμιση είναι 70%)

Αρμοδιότητα έγκρισης της σύμβασης υπεργολαβίας

- πλέον στην ΠΑ (όχι στον Κτ'Ε ή στον φορέα κατασκευής)
- καταργείται η υποχρέωση της ΔΥ να κινήσει τη διαδικασία έκπτωσης του αναδόχου εφόσον, εν τέλει, δεν συναφθεί η υπεργολαβική σύμβαση.

Διαφοροποίηση ως προς την υποχρέωση προσκόμισης της υπεργολαβικής σύμβασης (παρ.3)

Προ Ν. 4782/21	υποχρέωση προσκόμισης της υπεργολαβικής σύμβασης σε κάθε περίπτωση πριν από την υπογραφή της σύμβασης.
Πλέον	Ο ανάδοχος υποχρεούται, να προσκομίσει την υπεργολαβική σύμβαση κατά την υπογραφή της σύμβασης εκτέλεσης, ➤μόνο, εφόσον προκύπτει υποχρέωση από τα τεύχη του διαγωνισμού ή ➤αν ο ίδιος πρότεινε συγκεκριμένους υπεργολάβους κατά την υποβολή της προσφοράς του

Κατάργηση υποχρέωσης της ΔΥ για κίνηση διαδικασίας έκπτωσης

Προ Ν. 4782/21	Υποχρέωση της ΔΥ κίνησης διαδικασίας έκπτωσης του αναδόχου, εφόσον δεν συναφθεί εν τέλει η υπεργολαβική σύμβαση (<i>τελευταίο εδάφιο παρ.1 άρ. 168</i>)
Πλέον	Η εν λόγω υποχρέωση καταργείται

Επανέρχεται η δυνατότητα σύστασης Κατασκευαστικής Κ/Ξ

Όροι (παρ. 4)

- σύμφωνα με τους οποίους η σύσταση Κ/Ξ μεταξύ εργοληπτικών επιχειρήσεων, για την κατασκευή έργου, το οποίο έχει αναλάβει μία ή περισσότερες από τις επιχειρήσεις αυτές (**Κατασκευαστική Κ/Ξ**) είναι επιτρεπτή
 - Όλα τα μέλη πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 76
 - Γνωστοποίηση συμφωνητικού στην ΠΑ
 - Έργα Π/Υ > Ορίου Κ.Ο.

Αποτελέσματα

- η παράλειψη υποχρέωσης γνωστοποίησης επιφέρει ακυρότητα της συμφωνίας
- Η ΠΑ μπορεί να μην εγκρίνει τη σύσταση της Κ/Ξ, (Απόφαση εντός 2 μηνών από την ανωτέρω γνωστοποίηση)
- Η άπρακτη πάροδος της ανωτέρω προθεσμίας τεκμαίρεται ως **απόρριψη** της σύστασης κατασκευαστικής Κ/Ξ

Όρια - Ευθύνες φορέων για συμμετοχή

Όρια (παρ. 5)

- ο ανάδοχος πρέπει να διατηρεί συνολικό ποσοστό συμμετοχής στην κατασκευαστική Κ/Ξ τουλάχιστον 50%
- Αν ο ανάδοχος είναι Κ/Ξ, πρέπει επιπλέον κάθε επιχείρηση της Κ/Ξ να διατηρεί ελάχιστο ποσοστό συμμετοχής δεκαπέντε τοις εκατό (15%) κλπ.

Ευθύνες (παρ. 6)

Τα μέλη της Κ/Ξ ευθύνονται εις ολόκληρον έναντι της ΑΑ, για το σύνολο του έργου.