

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29 Ιουλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αθηνά Μπουζιούρη Πρόεδρος, Ειρήνη Αφοκάρδου Εισηγήτρια και Σταυρούλα Κουρή Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22.06.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 892/22.06.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ» και τον διακριτικό τίτλο «... Μ.Ε.Π.Ε.» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του, (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. πρωτ. .../6-06-2022 Διακήρυξη.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αφοκάρδου
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 622 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 20/06/2022 πληρωμή στην Εθνική Τράπεζα της Ελλάδος και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση τον προϋπολογισμό της σύμβασης, ήτοι 124.302,40 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ. .../6-06-2022 Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για τη

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

«Διαχείριση και Λειτουργία του υπαίθριου σταθμού αυτοκινήτων (Parking) επί της», με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), προϋπολογισμού 154.135 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 8-06-2022 με Α.Δ.Α.Μ. καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθ. 345 του ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 22-06-2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 8.06.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, όσον αφορά τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά όρων διακήρυξης, η προσφεύγουσα πρέπει να επικαλεσθεί άμεση βλάβη από τον όρο της διακήρυξης, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτήν τους κανόνες που αφορούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη (λυσίτελή) συμμετοχή της στον διαγωνισμό (βλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣΤΕ 86/2018, 12-15/2018 Ολομ, 146-148/2016 Ολομ., ΕΑ ασφ. Μ. 415/2014, Δημήτριος Γ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 756).

7. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, βάσει της λεκτικής διατύπωσης του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016, το έννομο συμφέρον δύναται να θεμελιωθεί

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

και επί τη βάσει της ενδεχόμενης βλάβης, εφόσον, παρέχεται επαρκής τεκμηρίωση των λόγων που αποδεικνύουν με ενάργεια τον επικείμενο κίνδυνο, χωρίς να απαιτείται για την υποβολή προσφυγής κατά όρων διακήρυξης, να συνιστά ο προσφεύγων συμμετέχοντα στο διαγωνισμό (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 11^{ης}-1-2005, C-26/03, *StadtHalle*, σκέψη 40).

8. Επειδή η προσφεύγουσα θεμελιώνει, κατ'αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής, ως ενδεχόμενα βλαπτόμενη, καθώς δηλώνει ότι: «[...]θίγεται και υπόκειται βλάβη, οικονομική και ηθική, από συγκεκριμένο όρο της διακήρυξης, όπως περιγράφεται αναλυτικά κάτωθι, ο οποίος αφορά τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό και την διαδικασία επιλογής του αναδόχου [...]Επειδή η εταιρία μου υφίσταται ανεπανόρθωτη οικονομική και ηθική βλάβη από τη μη συμμετοχή της στο διαγωνισμό εξαιτίας της ανεπάρκειας του προϋπολογισμού της σύμβασης, ο οποίος θα έπρεπε να διαμορφωθεί έτσι ώστε όχι απλά να καλύπτει το εργατικό κόστος απασχόλησης προσωπικού, αλλά να δίνει και περιθώριο εργολαβικού κέρδους στον ανάδοχο. Ειδικά, δεδομένου ότι ο χώρος στάθμευσης της σύμβασης βρίσκεται σε μια ιδιαίτερως τουριστική περιοχή με πληθώρα επισκεπτών όλο το έτος, η Αναθέτουσα Αρχή θα αποκομίσει αξιοσημείωτα κέρδη χάρη στην είσπραξη των κομίστρων στάθμευσης. Επομένως, θα έπρεπε, αν μη τι άλλο, όχι απλά να διαμορφώσει τον προϋπολογισμό της σύμβασης έτσι ώστε να καλύπτει το εργατικό κόστος αλλά έτσι ώστε να υπάρχει και περιθώριο εύλογου εργολαβικού κέρδους από τον ανάδοχο, ώστε και ο ίδιος να έχει κίνητρο να λειτουργήσει καλά τον σταθμό, προς όφελος της Αναθέτουσας Αρχής, η οποία εισπράττει τα κόμιστρα. Σημειωτέον δε ότι κατά τη διαμόρφωση του προϋπολογισμού μια επιμελής Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να λάβει υπόψη της:

A) το νόμιμο εργατικό κόστος που πρέπει να αποδοθεί, στο οποίο πρέπει να δοθεί το δικαίωμα απασχόλησης ατόμων έγγαμων, με τέκνα, με εμπειρία άνω της 3ετίας κ.α.,

B) το εργολαβικό κέρδος το οποίο θα αποκομίσει ο ανάδοχος, το οποίο θα πρέπει να είναι εύλογο και

Γ) το διοικητικό κόστος που επωμίζεται ο ανάδοχος για έκδοση εγγυητικών επιστολών, απόδοση παρακράτησης φόρου εισοδήματος,

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

λογιστική και τεχνική υποστήριξη, απόδοση υπέρ τρίτων και δημοσίου νόμιμων κρατήσεων κ.α.

Επειδή η εταιρεία μου έχει, κατ'αρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση της παρούσας, ως βλαπτόμενη, δεδομένου ότι στρέφεται κατά όρων της διακήρυξης οι οποίοι προσκρούουν στο εθνικό και ενωσιακό δίκαιο και καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό [...]».

9. Επειδή στις 23-06-2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους δια μέσω της κεντρικής σελίδας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή με την με αρ. 1295/2022 Πράξη της Προέδρου του 1^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της στην ΕΑΔΗΣΥ, ως υποχρεούται σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της αιτείται την ακύρωση της Διακήρυξης προβάλλοντας αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...]Ακυρωτέα η προσβαλλόμενη λόγω μη υπολογισμού, ή μη ορθού υπολογισμού, από πλευράς της Αναθέτουσας Αρχής, της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4412/16 και της ισχύουσας κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας κατά την ημερομηνία έγκρισης και δημοσίευσης της διακήρυξης [...] Από το συνδυασμό των ανωτέρω, καθώς και της υποχρεωτικής από την Τεχνική Έκθεση 24ωρης λειτουργίας του σταθμού, καθίσταται σαφές ότι ο ανάδοχος υποχρεούται να έχει συνεχή (Parking) επί της» Αρ. διακήρυξης 17661/06-06-2022.24/7) επίβλεψη και πλήρη έλεγχο του σταθμού».

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Ακόμη, έχει αναρτηθεί το από 15/6/2022 Έγγραφο του ... το οποίο αυτολεξεί αναφέρει: «Θέμα: Αιτήματα Παροχής διευκρινήσεων που αφορούν το Δημόσιο Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό με τίτλο «Διαχείριση και Λειτουργία του υπαίθριου σταθμού αυτοκινήτων (Parking) επί της ...» Αρ. διακήρυξης .../06-06-2022.

Σε συνέχεια αιτήματος για παροχή διευκρινήσεων που τέθηκε από υποψήφιο περί ασάφειας των διευκρινήσεων που δόθηκε με το από 11/06/2022 έγγραφό μας, αναφέρουμε ότι απαιτείται αυτοπρόσωπη παρουσία εντός του σταθμού καθ' όλη τη διάρκεια του 24ώρου».

Κατόπιν έρευνας στο ΚΗΜΔΗΣ, ο χώρος στάθμευσης σήμερα λειτουργεί σύμφωνα με την υπ' αρ. πρωτ. : 37329/14-12-2021 σύμβαση παροχής υπηρεσιών με ΑΔΑΜ: Η εν λόγω σύμβαση έχει διάρκεια επτά (7) μηνών, από 01/01/2022 έως 31/07/2022, και συνολικό ποσό 30.000€ άνευ ΦΠΑ 24%, ήτοι ποσό ανά μήνα $30.000\text{€}/7=4.285,71\text{€}$.

Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, κατέστη αντιληπτό, από την δεύτερη κιόλας μέρα ανάρτησης του επίμαχου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, και από λοιπούς ενδιαφερόμενους φορείς, ότι η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης δεν επαρκεί για την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών επί 24 ώρες την ημέρα, συμπεριλαμβανομένων Κυριακών και αργιών, για 29 μήνες σύμβασης, με αυτοπρόσωπη παρουσία στο σταθμό σε κάθε βάρδια. Συγκεκριμένα, η ίδια η Αναθέτουσα Αρχή στο από 11/06/2022 έγγραφο παροχής διευκρινήσεων το οποίο εξέδωσε παραδέχθηκε ότι για τη σύνταξη του προϋπολογισμού της επίμαχης διακήρυξης έλαβε υπόψη της την τιμή της προηγούμενης (τρέχουσας) σύμβασης διαχείρισης του χώρου, η οποία υπογράφηκε στις 14/12/2021 και αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την ίδια μέρα με ΑΔΑΜ ...! Συγκεκριμένα, στις 14/12/2021, όπως μνημονεύεται στα έχοντας υπόψη της σύμβασης έγγραφα, ο προηγούμενος ανάδοχος έδωσε τιμή 30.000€ άνευ ΦΠΑ 24% για 7 μήνες , ήτοι ποσό ανά μήνα $30.000\text{€}/7=4.285,71\text{€}$. Η Αναθέτουσα Αρχή χρησιμοποίησε το ποσό αυτό για να υπολογίσει την αξία της σύμβασης 29 μηνών, κάνοντας την πράξη $4.285,71\text{€}\times 29 \text{ μήνες} = 124.285,59\text{€}$, και εκδίδοντας την επίμαχη διακήρυξη με προϋπολογισμό 29 μηνών ίσο με 124.302,40€ άνευ ΦΠΑ 24%, μη λαμβάνοντας υπόψη την αύξηση του κατώτατου μισθού που επήλθε την 1η/5/2022, με την Υπουργική

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Απόφαση Αριθμ. .../2022 (ΦΕΚ 2030B'21-4-22) με θέμα «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας». Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με την τελευταία ο κατώτατος μισθός ορίζεται στα επτακόσια δεκατρία ευρώ (713,00 €) από 1η/5/2022. Μέχρι και τις 30/4/2022 ο κατώτατος μισθός ισούταν με 663,00€, σύμφωνα με την Υπουργική Απόφαση Αριθμ. 107675/2021 (ΦΕΚ Β' 6263/27.12.2021), ήτοι έλαβε αύξηση της τάξης του 7,5% περίπου. Κατ' αναλογία και μόνο λοιπόν η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε, χωρίς καν να κάνει αναλυτικούς υπολογισμούς, να αυξήσει τον προϋπολογισμό της σύμβασης προκειμένου να συμβαδίζει με την αύξηση του κατώτατου μισθού που επήλθε την 1η/5/2022 (ελάχιστη αύξηση κατά 7,5% περίπου, ήτοι $124.285,59€ + 124.285,59€ * 7,5\% = 133.607,01€$).

Όπως μνημονεύεται στην παρ. 1.4 της διακήρυξης, με την υπ' αρ. 334/30-05-2022 (ΑΔΑ: ...-ΘΘΜ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν ο τρόπος εκτέλεσης, οι Τεχνικές Προδιαγραφές της αρ. 5/2022 Μελέτης του Τμήματος Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικών & Αποθεμάτων του Δήμου ..., καθορίστηκαν οι όροι και συγκροτήθηκε η επιτροπή διενέργειας της Υπηρεσίας με Δημόσιο Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό. Επομένως, καθίσταται σαφές ότι κατά το χρόνο έγκρισης των όρων της διακήρυξης είχαν ήδη υλοποιηθεί οι αλλαγές στην ισχύουσα νομοθεσία περί κατώτατοι μισθού, επομένως η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε όπως τις λάβει υπόψη της. Αντιθέτως, η Αναθέτουσα Αρχή έθεσε στη διακήρυξη όρους περί απαγόρευσης αθέτησης ισχύουσας κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας και υποχρέωσης απασχόλησης προσωπικού επί 24 ώρες το 24ώρο, συμπεριλαμβανομένων Κυριακών και Αργιών, με αυτοπρόσωπη παρουσία στο χώρο στάθμευσης, μην έχοντας πρωτίστως υπολογίσει έστω και με τον πλέον απλό τρόπο (14 μισθοί το έτος, συν το κόστος εργοδοτικών εισφορών, συν το επιπλέον κόστος νυχτερινής απασχόλησης και απασχόλησης Κυριακών και Αργιών) το ελάχιστο απαιτούμενο κόστος απασχόλησης προσωπικού, σε μια διαγωνιστική διαδικασία στην οποία η διάθεση προσωπικού επάνδρωσης του χώρου στάθμευσης αποτελεί το 100% της ζητηθείσας υπηρεσίας!

Λόγω της ανωτέρω παράλειψης της Αναθέτουσας Αρχής βλάπτομαι οικονομικά και ηθικά, καθώς είτε θα πρέπει να υποβάλλω προσφορά στο

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

διαγωνισμό και, αν ανακηρυχθώ ανάδοχος, θα αναγκαστώ να βάλω λεφτά από την τσέπη μου για να καλύψω το απαιτούμενο εργατικό κόστος, και συνάμα δεν θα βγάλω και καθόλου εργολαβικό κέρδος για την εταιρεία μου, είτε δεν θα υποβάλλω προσφορά στο διαγωνισμό και θα μου στερηθεί η ευκαιρία να διεκδικήσω μια σύμβαση διαχείρισης χώρου στάθμευσης σε ένα μέρος τουριστικό με ιδιαίτερες προοπτικές ανάπτυξης, όπου θα μπορούσα να επεκτείνω το πεδίο δραστηριοτήτων μου. Και οι δύο επιλογές καθίστανται άκρως ζημιογόνες για την εταιρεία μου. Σημειώνεται δε ότι δραστηριοποιούμαι στον τομέα διαχείρισης χώρων στάθμευσης εδώ και πολλά έτη και συνάπτω συμβάσεις συνεργασίας με πληθώρα φορέων, δημόσιων και ιδιωτικών.

Προς απόδειξη της μη επάρκειας της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης (24ώρη αυτοπρόσωπη παρουσία 7 ημέρες την εβδομάδα), ακολουθεί αναλυτικός υπολογισμός του απαιτούμενο εργατικού κόστους παροχής των υπηρεσιών της σύμβασης. Σημειώνεται ότι οι υπολογισμοί που παρατίθενται κάτωθι στηρίζονται στο σύνολό τους στην ισχύουσα νομοθεσία περί αμοιβών προσωπικού, καθώς και σε υποδείγματα υπολογισμού εργατικού κόστους τα οποία έχουν συνταχθεί από το Υπουργείου Οικονομικών στα πλαίσια διαγωνισμών απασχόλησης υπαλλήλων (https://www.minfin.gr/web/g.g.-plerophoriakon-systematon/diagonismo-i/-/asset_publisher/sIJWheO7ILVD/content/anoichtos-diethnes-diagonismos-gia-ten-anathese-yperesion-phyllaxes-diaphoron-yperesion-tou-ypourgeiou-13-oikonomikon?inheritRedirect=false&redirect=https%3A%2F%2Fwww.minfin.gr%2Fweb%2Fg.g.-plerophoriakon-systematon%2Fdiagonismo-i%3Fp_p_id%3D101_INSTANCE_sIJWheO7ILVD%26p_p_lifecycle%3D0%26p_p_state%3Dnormal%26p_p_mode%3Dview%26p_p_col_id%3Dcolumn-1%26p_p_col_pos%3D1%26p_p_col_count%3D2). Δεδομένα βάσει των οποίων υπολογίζονται οι πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων και οι αντίστοιχες ασφαλιστικές εισφορές:

- Αριθμός Εργαζομένων (φυσική παρουσία): 5
- Αριθμός Εργαζομένων (οκτάωρης απασχόλησης): 4,20
- Κατηγορία Εργαζομένων: Υπάλληλοι
- Χρόνια Προϋπηρεσίας: 0-3 έτη
- Τρόπος Αμοιβής: Μηνιαίος μισθός

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

- Προσωπική κατάσταση: άγαμοι, χωρίς τέκνα
- Δικαιούμενες Αποδοχές: 713,00€ κατώτατος μισθός βάσει της Υπουργικής Απόφασης Αριθμ. 38866/2022 (ΦΕΚ Β' 2030/21.04.2022).
- (αναγωγή σε ωρομίσθιο για τον υπολογισμό του εργατικού κόστους: $713,00/25*4/40=4,278\text{€}$ ωρομίσθιο ή $713,00/166,67=4,278\text{€}$.)
- Συντελεστής Εργοδοτικής Εισφοράς: 22,29% (έως 31-12-2022) και 24,08% (από 1-1-2023) για πλήρη απασχόληση, κανονικά ένσημα.

Ακολουθεί υπολογισμός του εργατικού κόστους για ένα έτος σύμβασης (12 μήνες). Με απλή μέθοδο των τριών θα υπολογισθεί το εργατικό κόστος απασχόλησης 29 μηνών σύμβασης.

1 ΣΥΝΟΛΟ ΜΙΣΘΩΝ & ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΕΩΝ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ

45.141,46 €

Εργάσιμες ημέρες έτους: 365

Ημέρες εργασίας Δευτέρα-Σάββατο: 306

Ημέρες εργασίας Κυριακές και αργίες: 59

Επομένως:

- Μισθοί Δευτέρα-Σάββατο: $306\text{ημέρες} * 8\text{ώρες/ημέρα} * 3\text{άτομα} * 4,278\text{€/ώρα} = (306 * 8 * 3 * 4,278) = 31.417,63 \text{ €}$

- Προσαύξηση νυχτερινής βάρδιας:
 $306\text{ημέρες} * 8\text{ώρες/ημέρα} * 1\text{άτομο} * 4,278\text{€/ώρα} = 306 * 8 * 1 * 4,278 = 10.472,54 \text{ €}$
 $10.472,54 * 25\% \text{ προσαύξηση νυχτερινής βάρδιας} = 2.618,14 \text{ €}$

- Μισθοί Κυριακές και αργίες: $59\text{ημέρες} * 8\text{ώρες/ημέρα} * 3\text{άτομα} * 4,278\text{€/ώρα} = (59 * 8 * 3 * 4,278) = 6.057,65 \text{ €}$

- Προσαύξηση νυχτερινής βάρδιας:
 $59\text{ημέρες} * 8\text{ώρες/ημέρα} * 1\text{άτομο} * 4,278\text{€/ώρα} = 59 * 8 * 1 * 4,278 = 2.019,22$

- $2.019,22 * 25\% \text{ προσαύξηση νυχτερινής βάρδιας} = 504,80 \text{ €}$

- Προσαύξηση Κυριακής και αργίας:
 $59\text{ημέρες} * 8\text{ώρες/ημέρα} * 3\text{άτομα} * 4,278\text{€/ώρα} = (59 * 8 * 3 * 4,28) = 6.057,65\text{€}$
 $6.057,65\text{€} * 0,75 \text{ προσαύξηση Κυριακών και αργιών} = 4.543,24 \text{ €}$

Σύνολο: $31.417,63\text{€} + 2.618,14\text{€} + 6.057,65\text{€} + 504,80\text{€} + 4.543,24 \text{ €} = 45.141,46 \text{ €}$

2 ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΥΠΑΛΛΗΛΟΥ ΣΕ ΑΔΕΙΑ

3.266,74 €

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Αντικατάσταση Υπαλλήλου σε άδεια = Κόστος αντικαταστάτη + Άδεια αντικαταστάτη

Κόστος Αντικαταστάτη: ((Σύνολο μισθών προσωπικού/Μήνες έτους)/Ημέρες εργασίας μήνα)*(1,67* Μήνες έτους)=
 $((45.141,46/12)/25)*(1,67*12)=3.015,45\text{€}$

Άδεια αντικαταστάτη: Κόστος αντικαταστάτη/12 = $3.015,45/12= 251,29\text{€}$

Αντικατάσταση Υπαλλήλου σε άδεια = $3.015,45+251,29 = 3.266,74\text{€}$

3 ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ

4.202,07 €

Δώρο Χριστουγέννων = (((Σύνολο μισθών προσωπικού + Αντικατάσταση Υπαλλήλου σε άδεια)/Μήνες έτους)*Συντελεστή δώρου Χριστουγέννων)*1,04166 □ $((45.141,46+3.266,74)/12)*1)*1,04166 = 4.202,07\text{€}$

4 ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ

2.101,04 €

Δώρο Πάσχα = (((Σύνολο μισθών προσωπικού + Αντικατάσταση Υπαλλήλου σε άδεια)/Μήνες έτους)*Συντελεστή δώρου Πάσχα)*1,04166 □ $((45.141,46+3.266,74)/12)*0,5)*1,04166 = 2.101,04\text{€}$

5 ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ

3.233,67 €

Επίδομα Αδείας = (((Σύνολο μισθών προσωπικού + Αντικατάσταση Υπαλλήλου σε άδεια)/Μήνες έτους/Ημέρες εργασίας μήνα)*(1,67*Μήνες έτους) □ $((45.141,46+3.266,74)/12/25)*(1,67*12) = 3.233,67\text{€}$

6 ΣΥΝΟΛΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ

57.944,97 €

Σύνολο μισθών & προσαυξήσεων προσωπικού + Αντικατάσταση υπάλληλου σε άδεια + Δώρο Χριστουγέννων+ Δώρο Πάσχα + Επίδομα αδείας □ $45.141,46+3.266,74+4.202,07+2.101,04+3.233,67 = 57.944,97\text{€}$

7 ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ

13.620,98 €

Το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών ισούται με 22,29% (έως 31-12-2022) και 24,08% (από 1-1-2023) και η εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ ισούται με 20€ για κάθε εργαζόμενο.

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Επομένως:

• Σύνολο εργατικού κόστους*(5μήνες/12)*22,29% □

$57.944,97*(5/12)*22,29\%= 5.381,64 \text{ €}$

• Σύνολο εργατικού κόστους*(7μήνες/12)*24,08% □

$57.944,97*(5/12)*24,08\%= 8.139,34 \text{ €}$

• Εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ*άτομα που απαιτούνται με φυσική παρουσία) □ $20*5=100,00 \text{ €}$

Σύνολο: $5.381,64+8.139,34+100,00 = 13.620,98 \text{ €}$

8 ΣΥΝΟΛΟ ΕΡΓ. ΚΟΣΤΟΥΣ ΜΕ ΕΡΓ/ΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ

71.565,95 €

Σύνολο εργατικού κόστους +Εργοδοτικές εισφορές = $57.944,97+13.620,98 = 71.565,95 \text{ €}$

9 ΝΟΜΙΜΕΣ ΥΠΕΡ ΔΗΜΟΣΙΟΥ & ΤΡΙΤΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΙΣ

Το άθροισμα των πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών για το σύνολο των εργαζομένων, των εργοδοτικών εισφορών, του κόστους αναλωσίμων, του εργολαβικού κέρδους και του διοικητικού κόστους επί το άθροισμα των νόμιμων κρατήσεων. Για τις νόμιμες κρατήσεις υπολογίζουμε:

α) *0,07% υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, σύμφωνα με τα άρθρα 4 παρ. 3

του ν.4013/2011 (Α' 204) και 375 του ν. 4412/2016 (Α' 147).

β) *0,06% υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Ε.Π.), σύμφωνα με τα άρθρα 5

παρ. 1 του πδ 57/2017 (Α' 88) και 350 του ν. 4412/2016.

*Οι ως άνω κρατήσεις (α) και (β) υπόκεινται περαιτέρω σε παρακράτηση χαρτοσήμου 3% σύμφωνα με τα άρθρα 12 και 13 του Κώδικα Τελών Χαρτοσήμου και επιπλέον σε εισφορά υπέρ ΟΓΑ που αντιστοιχεί σε ποσοστό 20%, σύμφωνα με το ν. 4169/1961.

γ) 0,02% υπέρ Δημοσίου σύμφωνα με το άρθρο 36 παρ. 6 του ν. 4412/2016, υπό την προϋπόθεση έκδοσης της προβλεπόμενης ΚΥΑ.

Αναλυτικά οι πράξεις: $0,07+0,06+0,02=0,15\%$, $0,15*3\%=0,0045\%$, $0,0045*20\%=0,00090\%$

Νόμιμες κρατήσεις: $0,15+0,0045+0,00090= 0,15540\%$,

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Παρακράτηση Φόρου Εισοδήματος 8% □ $0,15540\%+8\%=8,1554\%$

Άρα, νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις: $71.565,95 \times 8,1554\% = 5.836,49\text{€}$

12 ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΓΙΑ 12 ΜΗΝΕΣ

77.402,44€

Το άθροισμα των α/α 8,9. Ήτοι, $71.565,95 \text{€} + 5.836,49\text{€} = 77.402,44\text{€}$

Συνολικό εργατικό κόστος για 12 μήνες χωρίς ΦΠΑ 24% = 77.402,44€

Άρα: Συνολικό εργατικό κόστος για 29 μήνες χωρίς ΦΠΑ 24%: 187.055,90€

Συλλογική Σύμβαση Εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι: ΕΓΣΣΕ 2021 με εφαρμογή των όρων του συστήματος διαμόρφωσης κατώτατων μισθών και ημερομισθίων της Υ.Α. Αριθμ. 38866/21.4.2022 (ΦΕΚ 2030Β'/21.4.2022).

Τα ανωτέρω παρουσιάζονται συνοπτικά υπό τη μορφή πίνακα:

ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΣΕ ΕΥΡΩ (€) ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΓΙΑ 12 ΜΗΝΕΣ

1.ΣΥΝΟΛΟ ΜΙΣΘΩΝ & ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΕΩΝ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ 45.141,46 €

2.ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΥΠΑΛΛΗΛΟΥ ΣΕ ΑΔΕΙΑ 3.266,74 €

3.ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ 4.202,07 €

4. ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ 2.101,04 €

5.ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ 3.233,67 €

6.ΣΥΝΟΛΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ 57.944,97 €

7.ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ 13.620,98 €

8.ΣΥΝΟΛΟ ΕΡΓ. ΚΟΣΤΟΥΣ ΜΕ ΕΡΓ/ΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ 71.565,95 €

9.ΝΟΜΙΜΕΣ ΥΠΕΡ ΔΗΜΟΣΙΟΥ & ΤΡΙΤΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΙΣ ** (πεδία 1 έως 11 = 5.836,49 €

ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ 12 ΜΗΝΕΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 77.402,44 €

ΦΠΑ 24% 18.576,59 €

ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ 12 ΜΗΝΕΣ (ΜΕ ΦΠΑ) 95.979,03 € ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΓΙΑ 29 ΜΗΝΕΣ

ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ 29 ΜΗΝΕΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 187.055,90 €

ΦΠΑ 24% 44.893,42 €

ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ 29 ΜΗΝΕΣ (ΜΕ ΦΠΑ) 231.949,32 €

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Επιπλέον, σε περίπτωση που η σύμβαση εργασίας λήξει με οποιονδήποτε τρόπο (απόλυση, παραίτηση, λήξη σύμβασης ορισμένου χρόνου), και ο εργαζόμενος δεν είχε πάρει την κανονική του άδεια που του οφείλεται, τότε δικαιούται τις αποδοχές τις οποίες θα έπαιρνε αν του είχε χορηγηθεί η άδεια (άρθρο 1 παρ. 3 του Ν. 1346/1983), αποζημίωση άδειας και επίδομα άδειας, αναλόγως προς τον χρόνο υπηρεσίας. Το κόστος αυτό δεν έχει υπολογισθεί ανωτέρω, αλλά σε κάθε περίπτωση η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβλέπει κόστος για την κάλυψη απρόβλεπτων εξόδων.

Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, η Αναθέτουσα Αρχή κατά τη σύνταξη των όρων της διακήρυξης και της μελέτης που τη συνοδεύει όφειλε να προβεί σε χονδρικό, κατ' ελάχιστο, υπολογισμό του εργατικού κόστους απασχόλησης προσωπικού, ιδιαίτερα δεδομένου ότι η διάθεση προσωπικού αποτελεί στην προκειμένη περίπτωση το 100% της ζητηθείσας με τη διακήρυξη υπηρεσίας. Αντ' αυτού, η Αναθέτουσα Αρχή στήριξε τον προϋπολογισμό της διακήρυξης στην τιμή με την οποία λειτουργεί ο τωρινός ανάδοχος το χώρο στάθμευσης, η σύμβαση με τον οποίο υπεγράφη πολύ πριν την έναρξη ισχύος της Υ.Α. Αριθμ. .../2022 (ΦΕΚ Β' 2030/21.04.2022), η οποία ορίζει ότι ο κατώτατος μισθός από 1/5/2022 ισούται με 713,00€. Επομένως, η Αναθέτουσα Αρχή δεν έλαβε καθόλου υπόψη το ύψος του κατώτατου μισθού, όπως ισχύει από 1/5/22, παρά το γεγονός ότι η εν λόγω αύξηση αποτελεί ένα γεγονός το οποίο ακούστηκε ιδιαίτερα στα ΜΜΕ, στα social media κ.λπ.! Παραβιάζει ευθέως, επομένως, η Αναθέτουσα Αρχή μέσω της επίμαχης διακήρυξης τις διατάξεις της κείμενης κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας αλλά και του Ν. 4412/16 ο οποίος ορίζει ότι οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται για την τήρηση των διατάσεων της κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας κατά την υποβολή της προσφοράς τους αλλά και κατά την εκτέλεση της σύμβασης. Ακόμη και αν η Αναθέτουσα Αρχή διέθετε από μελέτη του παρελθόντος αναλυτικό υπολογισμό του κόστους της σύμβασης, όφειλε να προβεί στην αναθεώρηση αυτού ώστε να συνάδει με τις νέες διατάξεις περί κατώτατου μισθού.

Επιπλέον, ακόμη κι αν ήθελε θεωρηθεί ότι οι συμμετέχοντες ή οι νόμιμοι εκπρόσωποι αυτών θα εισφέρουν με προσωπική εργασία στη σύμβαση, την οποία εργασία δεν θέλουν να πληρωθούν, επομένως θα μπορούσαν να

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

προσφέρουν χαμηλότερη τιμή, η υπόθεση αυτή θα περιόριζε αθέμητα τον ανταγωνισμό, καθώς την εργασία αυτή θα μπορούσε να παρέχει μόνο κάποιος ο οποίος είναι μόνιμος κάτοικος ... ή ευρύτερης περιοχής. Η Αναθέτουσα Αρχή, δε, απαγορεύεται να διαμορφώνει τους όρους του διαγωνισμού με τρόπο τέτοιο ώστε να περιορίζεται ο ελεύθερος ανταγωνισμός και η ευρεία συμμετοχή.

Αντίθετα, η Αναθέτουσα Αρχή πρέπει να διαμορφώνει τους όρους της σύμβασης με τρόπο τέτοιο ώστε να επιτρέπει τη συμμετοχή πολλών οικονομικών φορέων, προς όφελός της καθώς έτσι θα έχει στη διάθεσή της πληθώρα εκπνώσεων για να αξιολογήσει και να επιλέξει την πλέον συμφέρουσα. Επιπλέον, είναι αθέμιτο να περιορίζεται εμμέσως μέσω των όρων της διακήρυξης το είδος του προσωπικού που μπορεί να εργαστεί στη σύμβαση. Συγκεκριμένα, οι υπολογισμοί που υλοποίησα και σας παρέθεσα ανωτέρω έγιναν για την απασχόληση ατόμων σε 0-3 έτη προϋπηρεσία, άγαμους, άνευ τέκνων, ήτοι έγιναν λαμβάνοντας υπόψη τον κατώτατο νόμιμο μισθό που μπορεί να λάβει ένας απασχολούμενος αναλόγως της εμπειρίας/προσωπικής του κατάστασης. Το κόστος που υπολογίστηκε δεν φτάνει καν για την απασχόληση αυτής της ομάδας εργαζομένων, πόσο μάλλον να φτάσει να καλύψει την απασχόληση ατόμων με περισσότερα έτη προϋπηρεσίας, έγγαμους, με τέκνα κ.α..

Επιπλέον, ειδικά στην εποχή του διανύουμε θα έπρεπε να υπάρξει πρόβλεψη για απρόβλεπτα κόστη, π.χ. απρόβλεπτο κόστος αντικατάστασης λόγω αδειών νόσησης COVID-19.

Τα ανωτέρω επιβεβαιώνονται και από το υπ' αρ. πρωτ. 1050/19-2-19 έγγραφο διευκρινήσεων της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ, σύμφωνα με το οποίο:

«Στην περίπτωση, ωστόσο, κατά την οποία, δεν έχει ακόμη εκπνεύσει η προθεσμία υποβολής προσφορών, κρίνεται σκόπιμο η αναθέτουσα αρχή να προβαίνει σε:

- τροποποίηση των όρων της οικείας διακήρυξης, όταν αυτό απαιτείται για τον επαναπροσδιορισμό της εκτιμώμενης αξίας σύμβασης, τηρώντας τις αναγκαίες απαιτήσεις δημοσιότητας και θέτοντας εκ νέου προθεσμία για την υποβολή προσφορών ή

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

• παράταση της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής των προσφορών, με σαφή παραπομπή στην εφαρμογή της ως άνω υπουργικής απόφασης (πρβλ. αρ. 60 & 121 ν. 4412/2016), ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να έχουν επαρκή χρόνο να υποβάλουν τις προσφορές ή, στην περίπτωση που έχουν ήδη υποβάλλει να δύνανται τις αποσύρουν και να υποβάλουν νέες.

Τέλος, σε ό,τι αφορά στην εκτέλεση δημοσίων συμβάσεων που έχουν ανατεθεί στη βάση του προϊσχύσαντος κανονιστικού πλαισίου σχετικά με τον κατώτατο μισθό και το κατώτερο ημερομίσθιο, εξυπακούεται ότι εφαρμόζονται οι διατάξεις 129 έως 134 του ν. 4412/2016, τηρουμένων των ειδικότερων σε αυτά οριζομένων προϋποθέσεων, σε συνδυασμό και συμπληρωματικώς με τις ισχύουσες διατάξεις του Αστικού Κώδικα». Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία προφανώς και δεν μπορούν να εφαρμοστούν κατά τη διάρκεια της σύμβασης οι διατάξεις των άρθρων 129 και 134 του Ν. 4412/16, για την υποβολή αιτήματος τροποποίησης της σύμβασης ως προς την αύξηση του συμβατικού αντικειμένου σε €, καθώς η διακήρυξη και η μελέτη που τη συνοδεύει εγκρίθηκαν μετά την έναρξης ισχύος της Υ.Α. Αριθμ. 38866/2022 (ΦΕΚ Β' 2030/21.04.2022) και όφειλαν να συνταχθούν σε συνάφεια με αυτήν.

Επιπλέον, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να αναφέρει ρητά στη διακήρυξη πως απαιτείται αυτοπρόσωπη παρουσία στο σταθμό 24/7, και όχι αόριστα να αναφέρει πως το προσωπικό θα είναι στη διάθεση του 24/7, δήλωση η οποία έχει πολλές ερμηνείες. Πιο συγκεκριμένα, στην επίμαχη διαδικασία, η Αναθέτουσα Αρχή με τις απαντήσεις που έδωσε σε ερωτήματα ενδιαφερόμενων πρόσθεσε όρο στη διακήρυξη, ο οποίος δεν υπήρχε, και ο οποίος διαμορφώνει τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. Συγκεκριμένα, η διακήρυξη αναφέρει «Το προσωπικό θα είναι στη διάθεση του όλο το 24ωρο και ανεξαρτήτως αργιών – Κυριακών θα παρέχει τις υπηρεσίες 365 ημέρες το χρόνο». Αντίθετα, το από 15/6/2022 έγγραφο απαντήσεων της Αναθέτουσας Αρχής αναφέρει ότι: «αναφέρουμε ότι απαιτείται αυτοπρόσωπη παρουσία εντός του σταθμού καθ' όλη τη διάρκεια του 24ώρου». Όπως είναι γνωστό, ένας σταθμός αυτοκινήτων μπορεί να λειτουργήσει και αυτοματοποιημένα χωρίς αυτοπρόσωπη παρουσία. Η διακήρυξη ανέφερε πως ο το προσωπικό ΘΑ ΕΙΝΑΙ ΣΤΗ ΔΙΑΘΕΣΗ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ όλο το 24ώρο,

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

έκφραση η οποία επιδέχεται πολλές ερμηνείες (π.χ. αυτοπρόσωπη παρουσία την πρωινή και απογευματινή βάρδια και προσωπικό ασφαλείας τη νυχτερινή με μη αυτοπρόσωπη παρουσία. Με την ερμηνεία αυτή ο προϋπολογισμός της σύμβασης επαρκεί για την κάλυψη του εργατικού κόστους της πρωινής και απογευματινής βάρδιας). Αντίθετα, η διευκρινιστική απάντηση ανέφερε ότι **ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ ΑΥΤΟΠΡΟΣΩΠΗ ΠΑΡΟΥΣΙΑ 24 ΩΡΕΣ ΤΟ 24ΩΡΟ**. Το κρίσιμο νέο αυτό στοιχείο επηρεάζει ολοσχερώς την υποβολή προσφορών και τη δυνατότητα συμμετοχής των συμμετεχόντων [...].».

14. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...].».

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 53 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών.

2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως: [...]ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης, καθώς και τον χρόνο άσκησής τους, [...] ιζ) τους απαράβατους

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς,[...]».

16. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

17. Επειδή στο άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

18. Επειδή στο άρθρο 365 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Προδικαστικές προσφυγές που ασκούνται κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης των συμβάσεων του παρόντος, συμβάσεων παραχωρήσεων, καθώς και τροποποίησης αυτών, με εκτιμώμενη αξία έως και εκατό χιλιάδες (100.000) ευρώ, και ανεξάρτητα από τη φύση τους, εξετάζονται από μονομελές Κλιμάκιο

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

της ΑΕΠΠ, ενώ όταν η εκτιμώμενη αξία υπερβαίνει τις εκατό χιλιάδες (100.000) ευρώ, εξετάζονται από τριμελές Κλιμάκιο της. Κατ' εξαίρεση, οι προδικαστικές προσφυγές εξετάζονται από επταμελές Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ, όταν πρόκειται για υπόθεση μεγάλης σπουδαιότητας ή προκειμένου να αποφευχθεί ο κίνδυνος έκδοσης αντιφατικών αποφάσεων.

Στις περιπτώσεις όπου η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 362 περί άσκησης προσφυγής και άσκησης παρέμβασης, η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με όσα ορίζονται στον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών:

α) Κοινοποιεί την προσφυγή το αργότερο έως την επομένη εργάσιμη ημέρα από την κατάθεσή της σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της προσφυγής, προκειμένου να ασκήσει το δικαίωμα παρέμβασής του στη διαδικασία εξέτασης της προσφυγής, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362, περί άσκησης προσφυγής και άσκησης παρέμβασης.

β) Διαβιβάζει στην ΑΕΠΠ, το αργότερο εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την ημέρα κατάθεσης, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τα αποδεικτικά κοινοποίησης της περ. α' της παρ. 1, στους ενδιαφερόμενους τρίτους και τις απόψεις της επί της προσφυγής. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης.

γ) Κοινοποιεί σε όλα τα μέρη τις απόψεις της, τις παρεμβάσεις και τα σχετικά έγγραφα μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το αργότερο έως την επομένη εργάσιμη ημέρα από την κατάθεσή τους.

Όταν η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 362 περί άσκησης προσφυγής και άσκησης παρέμβασης, η ΑΕΠΠ καταχωρίζει αυθημερόν την προσφυγή και την κοινοποιεί στην αναθέτουσα αρχή το αργότερο έως την επομένη εργάσιμη ημέρα από την καταχώριση. Η ΑΕΠΠ καλεί την αναθέτουσα αρχή να προβεί από την επομένη της ως άνω κοινοποίησης στις ενέργειες των περ. α), β) και γ). Η παράλειψη των ανωτέρω κοινοποιήσεων και η μη διαβίβαση προς την ΑΕΠΠ του φακέλου της υπόθεσης και των απόψεων της αναθέτουσας αρχής

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

συνιστούν ιδιαίτερο πειθαρχικό αδίκημα των αρμόδιων για τις ενέργειες αυτές υπαλλήλων. Συμπληρωματικά υπομνήματα κατατίθενται από οποιοδήποτε από τα μέρη μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ή, αν αυτό δεν είναι εφικτό ή αν ο διαγωνισμός δεν διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, με οποιοδήποτε πρόσφορο μέσο, το αργότερο εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

2. Σε περίπτωση μη αποστολής του φακέλου από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με την περ. β' της παρ. 1, η ΑΕΠΠ μπορεί να συναγάγει τεκμήριο ομολογίας της αναθέτουσας αρχής για την πραγματική βάση των ισχυρισμών του προσφεύγοντος.

3. Η ΑΕΠΠ, εφόσον κρίνει ότι η παράλειψη αποστολής των στοιχείων που αναφέρονται στην παρ. 1 ή η καθυστερημένη αποστολή τους είναι αδικαιολόγητη και καθιστά ιδιαίτερος δυσχερή την ουσιαστική παροχή προδικαστικής προστασίας, μπορεί, με την απόφαση επί της προσφυγής, σταθμίζοντας τις συντρέχουσες σε κάθε περίπτωση συνθήκες, να επιβάλει αυτεπαγγέλτως χρηματική κύρωση στην αναθέτουσα αρχή. Το ποσό της κύρωσης αυτής μπορεί να ανέρχεται από εκατό (100) μέχρι πεντακόσια (500) ευρώ, κατ' εκτίμηση των περιστάσεων και αναλόγως της βαρύτητας της παράβασης, καταβάλλεται μία φορά για κάθε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης και αποτελεί έσοδο της ΑΕΠΠ. Μνεία της κύρωσης αυτής γίνεται στον ατομικό φάκελο του υπαλλήλου που είναι υπεύθυνος για την καθυστέρηση ή ελλιπούς αποστολής ή μη αποστολής του φακέλου και των απόψεων της υπηρεσίας υπαλλήλου. Με τον Κανονισμό Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών της παρ. 7 ορίζονται ο τρόπος και χρόνος κατάθεσης και είσπραξης της χρηματικής κύρωσης, ο τρόπος απόδειξης της είσπραξής της, καθώς και κάθε άλλο σχετικό θέμα [...]».

19. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...]»

1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών διαχείρισης και λειτουργίας του χώρου ελεγχόμενης στάθμευσης της ..., που βρίσκεται έναντι του Η έκταση του σταθμού περιβάλλεται από τις οδούς ..., ..., ... και ... και ανήκει στο οικοδομικό τετράγωνο ... του σχεδίου

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

πόλεως Το οικόπεδο έχει συνολικό εμβαδόν 5.221m . Η παραπάνω ανάγκη προκύπτει από την αδυναμία του να στελεχώσει το χώρο ελεγχόμενης στάθμευσης με το υφιστάμενο προσωπικό, λόγω έλλειψης επαρκών ανθρώπινων πόρων.

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 63712400-7 (Υπηρεσίες χώρων στάθμευσης οχημάτων).

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 124.302,40 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: € 154.135,00).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε είκοσι εννέα (29) μήνες από την υπογραφή της ή μέχρι την έναρξη υλοποίησης του έργου: «Παρεμβάσεις Αστικής Αναζωογόνησης Περιοχής» της πρόσκλησης του ΥΠΕΣ στο πρόγραμμα «Αντώνης Τρίτσης». Στην περίπτωση αυτή ο ανάδοχος ειδοποιείται τρεις (3) μήνες νωρίτερα χωρίς καμία αποζημίωση για το υπολειπόμενο ποσό της σύμβασης.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής (χαμηλότερη τιμή) [...]1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης

Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι:

α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους [...]2.4.3.2

Τεχνική Προσφορά

ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ ΣΤΗΝ ΠΑΡΟΥΣΑ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών

Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης (τιμή).

Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης '

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου ...% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες:

α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα,

β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και

γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή της παρούσας διακήρυξη [...]

.2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, [...]) η οποία

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, [...]ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - Η υπ' αρ. 5/2022 Μελέτη του Τμήματος Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικών & Αποθεμάτων ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

Με την παρούσα μελέτη προβλέπεται η ανάθεση της παροχής υπηρεσίας για την διαχείριση και λειτουργία του υπαίθριου σταθμού αυτοκινήτων (Parking) επί της με στόχο την εξυπηρέτηση των αναγκών του Δήμου και των πολιτών όπως και την εξασφάλιση της μέγιστης, κατά το δυνατόν, οικονομικής απόδοσης της επιχείρησης. Η λειτουργία του σταθμού θα είναι 24ωρη και για τριακόσιες εξήντα πέντε (365) μέρες το χρόνο. Ο σταθμός λειτουργεί σε δημοτικό οικόπεδο που βρίσκεται στην, έναντι του δημοτικού κήπου. Η έκταση του σταθμού περιβάλλεται από τις οδούς ..., ..., ... και ... και ανήκει στο οικοδομικό τετράγωνο 193 του σχεδίου πόλεως Το οικόπεδο έχει συνολικό εμβαδόν 5.221m².

Ο Σταθμός θα συνεχίσει να λειτουργεί με το σύστημα της αυτοεξυπηρέτησης, δηλαδή ο κάθε οδηγός θα κατευθύνει ο ίδιος το όχημά του στη θέση στάθμευσης και θα το παραλαμβάνει ο ίδιος από την θέση που το είχε σταθμεύσει κατά την διαδικασία αναχώρησης από τον Σταθμό. Ο έλεγχος εισόδου-εξόδου, υπολογισμού της αξίας στάθμευσης και πληρωμής των τελών θα πραγματοποιείται μέσω αυτομάτου ηλεκτρονικού συστήματος το οποίο θα αποκλείει κάθε δυνατότητα παρέμβασης στον καθορισμό του χρόνου εισόδου, του χρόνου εξόδου και τον υπολογισμό της αξίας στάθμευσης.

1. Συνοπτικά η λειτουργία του σταθμού και οι σχετικές υποχρεώσεις του αναδόχου συνίστανται στα ακόλουθα:

- Παρακολούθηση των εισόδων - εξόδων αυτοκινήτων και εφοδιασμός των μηχανημάτων με αναλώσιμα υλικά, τα οποία χορηγούνται από το Δήμο.
- Λειτουργία του χειροκίνητου ταμείου και παρακολούθηση της λειτουργίας των αυτομάτων ταμείων.
- Παρακολούθηση της εν γένει λειτουργίας του συστήματος, του βιβλίου εισόδου - εξόδου αυτοκινήτων και της πληρότητας του χώρου στάθμευσης (PARKING) και έγκαιρη επισήμανση πιθανών δυσλειτουργιών.

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

- Να τηρεί στο ακέραιο τις φορολογικές, εργατικές και διαχειριστικές υποχρεώσεις του, όπως απορρέουν από τα σχετικά νομοθετικά πλαίσια, για την χρηστή και εύρυθμη λειτουργία του οικονομικού κυκλώματος διαχείρισης. Σε περίπτωση επιβολής προστίμου στο για παράβαση της φορολογικής ή εργατικής νομοθεσίας με υπαιτιότητα του αναδόχου, το πρόστιμο θα αφορά τον ανάδοχο και θα παρακρατείται από την αμοιβή του. Ειδικότερα ο ανάδοχος υποχρεούται:

A) Να εκδίδει τα προβλεπόμενα φορολογικά στοιχεία απεικόνισης συναλλαγών (ημερήσιο «Ζ», τυχόν αποδείξεις χειρόγραφης έκδοσης κ.α.) στον σωστό χρόνο και με τον προσήκοντα τρόπο, σύμφωνα με τις διατάξεις ΚΦΑΣ και της ισχύουσας φορολογίας εισοδήματος

B) Να καταθέτει στον υποδεικνυόμενο τραπεζικό λογαριασμό του Δήμου, σε καθημερινή βάση (εργάσιμες ημέρες) τις εισπράξεις της προηγούμενης μέρας σύμφωνα με τα εκδοθέντα φορολογικά παραστατικά (ημερήσιο «Ζ») και να αποστέλλει το αποδεικτικό τραπεζικής κατάθεσης στην Οικονομική Υπηρεσία του Δήμου.

Γ) να παραδίδει, σε καθημερινή βάση, τα προαναφερόμενα στοιχεία στην Οικονομική Υπηρεσία για την καταχώρησή τους στα φορολογικά βιβλία του Δήμου

Δ) να ενημερώνει πάραυτα, για κάθε απρόβλεπτο, ασυνήθιστο ή ιδιότυπο γεγονός οικονομικού ή φορολογικού χαρακτήρα την αρμόδια Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου.

- Να μεριμνά για την ομαλή λειτουργία και την συντήρηση των εγκαταστάσεων, την οποία θα εκτελεί ο Δήμος.

- Να φροντίζει για την προστασία του χώρου του σταθμού.

- Να τηρεί τις διατάξεις για την κοινή ησυχία και την υγιεινή και καθαριότητα του χώρου. Για την καθαριότητα του χώρου μετά το πέρας της λαϊκής αγοράς υπεύθυνος είναι ο Δήμος

- Να παρέχει άριστη ποιότητα υπηρεσιών, να εξυπηρετεί τους πολίτες και να φροντίζει ώστε το προσωπικό του να ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις καλής συμπεριφοράς και ταχείας εξυπηρέτησης του κοινού.

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

- Να λαμβάνει όλα τα προσήκοντα μέτρα για την ασφαλή λειτουργία του σταθμού. Ο Δήμος ... δεν φέρει καμία ευθύνη για τυχόν ατυχήματα που θα προκληθούν κατά την λειτουργία του σταθμού.

- Να απέχει από την εκχώρηση μέρους ή του συνόλου των δικαιωμάτων του από την παρούσα διακήρυξη και την υπογραφόμενη σύμβαση σε τρίτους.

- Να τηρεί την ασφαλιστική και εργατική νομοθεσία σε περίπτωση απασχόλησης εργαζομένων για την λειτουργία-συντήρηση του σταθμού.

- Να αποδώσει -με την λήξη της σύμβασης του- το χώρο ελεύθερο και σε καλή κατάσταση χωρίς να αφαιρέσει από αυτόν κανένα εξοπλισμό ή άλλο υλικό. Οποιαδήποτε φθορά ή βλάβη θα βαρύνει τον ανάδοχο και σε αντίθετη περίπτωση υποχρεούται να αποζημιώσει τον Δήμο, καθώς η αξία του εξοπλισμού και των αναλώσιμων υλικών έχει υπολογισθεί κατά την κατάρτιση του προϋπολογισμού.

2. Ο ανάδοχος είναι αποκλειστικά υπεύθυνος αστικά και ποινικά έναντι παντός τρίτου ή/και του Δήμου για κάθε φθορά, ζημία, βλάβη σε πράγματα ή/και πρόσωπα που θα προκληθεί μέσα στο χώρο του πάρκινγκ ανεξάρτητα από την υπαιτιότητά του για την πρόκληση της ζημίας ή της βλάβης. Σε περίπτωση, που ο Δήμος κληθεί να καταβάλει οποιαδήποτε αποζημίωση, δικαιούται να στραφεί αναγωγικά κατά του αναδόχου για το σύνολο του ποσού που κατέβαλε και για τυχόν έξοδά του.

3. Ο ανάδοχος θα είναι αποκλειστικά υπεύθυνος για την καταβολή τυχόν αποζημίωσης στο Δήμο ... ή/και σε τρίτα πρόσωπα σε περίπτωση πρόκλησης ζημίας ή ατυχήματος με υπαιτιότητα του προσωπικού του.

4. Σε περίπτωση που ο ανάδοχος δεν παραδώσει στον Δήμο ... την χρήση του σταθμού κατά την συμφωνηθείσα λήξη της σύμβασης ή κατά την οποιαδήποτε αιτία λύσης της και για όσο χρόνο εξακολουθεί να αρνείται την παράδοση της χρήσης, υποχρεούται ο ανάδοχος να καταβάλει στον Δήμο αποζημίωση ίση προς το ύψος της μηνιαίας αμοιβής του σύμφωνα με την οικονομική του προσφορά για κάθε ημέρα καθυστέρησης.

5. Ο ανάδοχος δεν έχει δικαίωμα να λύσει την σύμβαση πριν την λήξη του συμβατικού χρόνου, εκτός αν υφίστανται σοβαροί λόγοι και μόνο μετά από απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και εφόσον ο ανάδοχος έχει

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

εκπληρώσει πλήρως τις υποχρεώσεις του προς τον Δήμο. Σε αντίθετη περίπτωση κηρύσσεται έκπτωτος και καταπίπτει η εγγυητική καλής εκτέλεσης.

6. Από τις υποχρεώσεις του αναδόχου εξαιρείται η συντήρηση του εξοπλισμού. ΑΠΑΓΟΡΕΥΕΤΑΙ οποιαδήποτε παρέμβαση στον εξοπλισμό από το προσωπικό του αναδόχου.

7. Επειδή ο Δήμος ... δίνει μεγάλη σημασία στην άριστη εξυπηρέτηση των συναλλασσόμενων, διατηρεί το δικαίωμα να απορρίπτει το προτεινόμενο προσωπικό που κρίνει ότι δεν έχει καλή συμπεριφορά ή είναι ανεπαρκές στις απαιτήσεις του συστήματος του PARKING.

8. Ο ανάδοχος θα είναι υποχρεωμένος να συμμορφώνεται με τις ανωτέρω υποδείξεις των αρμοδίων οργάνων του Δήμου ..., τα οποία θα έχουν δικαίωμα ελέγχων και παρέμβασης κάθε φορά που κρίνεται απαραίτητο.

9. Το προσωπικό θα είναι στη διάθεση του Δήμου ... όλο το 24ωρο και ανεξαρτήτως αργιών - Κυριακών θα παρέχει τις υπηρεσίες 365 ημέρες το χρόνο. Ο ανάδοχος είναι αποκλειστικά υπεύθυνος για την πρόσληψη του προσωπικού, την καταβολή των μισθών, επιδομάτων, ασφαλιστικών εισφορών, δώρων και εν γένει κάθε παροχής που βαρύνει κατά τα συναλλακτικά ήθη τον εργοδότη, την τήρηση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας, την τήρηση των όρων υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων και γενικότερα την εκπλήρωση κάθε υποχρέωσης που υπέχει ως εργοδότης.

10. Ο Δήμος ... δεν έχει καμία άλλη υποχρέωση έναντι του αναδόχου, πλην της καταβολής του ανταλλάγματος που θα προκύψει κατά τη διενέργεια του διαγωνισμού [...]**ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ**

ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (€)

Α/Α	ΕΡΓΑΣΙΑ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ
1	Διαχείριση και λειτουργία του σταθμού αυτοκινήτων (Parking) επί της πλατείας Τεσσάρων Μαρτύρων	1 (Κατ' αποκοπή)		
			ΦΠΑ 24%	
			ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	

[...]».

20. Επειδή κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

(ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

21. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη - πλην τυχόν ειδικότερων όρων χρηματοδότησης - να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης με βάση τις ανάγκες της και τη σκοπιμότητά που εκείνη κρίνει. Η δε θέσπιση με την διακήρυξη των προδιαγραφών και των αναγκών της αναθέτουσας αρχής από ποσοτική και ποιοτική άποψη, που κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτησή τους, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό (Ε.Α. ΣΤΕ 354/2014, 1140/2010 κ.ά.). Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τηρήσεως της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣΤΕ. 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010 κ.ά.).

22. Επειδή, οι κανονιστικές πράξεις δεν έχουν ανάγκη αιτιολογίας (βλ. ΣΤΕ 1463/2015, 2929/2016), εκτός εάν η αιτιολόγηση απαιτείται ρητά από τον νόμο ή αυτό προκύπτει σαφώς (ΣΤΕ 3915/1988, 2465/1993, 2230/2000), όπως στην περίπτωση που η έκδοση της πράξης επιτρέπεται ή επιβάλλεται όταν συντρέχουν ορισμένες προϋποθέσεις που καθορίζει η εξουσιοδοτική διάταξη (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*,

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Τόμος Ι, 15η έκδοση, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, σελ .158). Ωστόσο, δεδομένου ότι οι λόγοι βάσει των οποίων επελέγησαν οι δεδομένες προδιαγραφές από την αναθέτουσα αρχή, εμπίπτοντας στο πεδίο της σκοπιμότητας, συνιστούν ανέλεγκτη καταρχήν κρίση της αναθέτουσας αρχής, η οποία δύναται να ελεγχθεί μόνο σε επίπεδο υπέρβασης άκρων ορίων διακριτικής ευχέρειας, ήτοι υπέρβασης του αναγκαίου μέτρου για την επιδίωξη των σκοπών της (πρβλ. ΕΑ 354/2014, 257/2010), δια της εξέτασης της αιτιολογίας που οφείλει να αποστείλει με τις απόψεις της.

23. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, καταρχήν να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο γνωρίζοντας εκ των προτέρων το ακριβές περιεχόμενο των κριτηρίων του διαγωνισμού στα οποία καλόπιστα θα στηρίξουν την απόφασή τους εάν θα λάβουν ή όχι μέρος στη διαδικασία σύναψης της οικείας σύμβασης (βλ. την απόφαση του ΔΕΕ της 14ης Σεπτεμβρίου 2017, *Casertana Costruzioni*, C-223/16, σκέψη 34, της 14ης Ιουλίου 2016, *TNS Dimarso NV κατά Vlaams Gewest*, υποθ. C-6/15, σκέψεις 22 επ., την απόφαση του ΔΕΕ της 10ης Μαΐου 2012, *Ευρωπαϊκή Επιτροπή κατά Βασιλείου των Κάτω Χωρών*, υποθ. C-368/10, σκέψεις 55 επ., 62 επ. και 88). Περαιτέρω, δε, οι όροι της διακήρυξης πρέπει να καταρτίζονται με βάση τα ως άνω ώστε να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C 243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001,

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

SIAC Construction, C 19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C 213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C 396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C 470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

24. Επειδή σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα την τήρηση των κείμενων διατάξεων, της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης. Αντίθετη εκδοχή, δημιουργεί ζητήματα ως προς την εφαρμογή διατάξεων αναγκαστικού δικαίου και της προστασίας των εργαζομένων αλλά και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού και προσκρούει, για το λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας (βλ. σχετικά ΕΑ ΣΤΕ 134/2011, 1100/2010, 873/2010, 628/2010, 58/2009, 1344/2008, 840/2008, 791/2008, 1172/2008, 1090/2006, 4058/2001, 805/2001), αφού οδηγεί σε μειονεκτική θέση τους καλόπιστους διαγωνιζόμενους, οι οποίοι διαμορφώνουν την προσφορά τους σεβόμενοι τις απαιτήσεις του νόμου και της διακήρυξης, ως προς ό,τι αφορά τους όρους αμοιβής και ασφάλισης του απασχολούμενου προσωπικού.

25. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί, προσφορά η οποία παραβιάζει την εργατική νομοθεσία, νόμιμα αποκλείεται από τον διαγωνισμό ως μη νόμιμη. Επίσης είναι απορριπτέα, ως προφανώς ζημιογόνος, οικονομική προσφορά που υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού και ασφαλιστικού κόστους του προσωπικού που θα απασχοληθεί με την παροχή των υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, στις οποίες ρητώς παραπέμπει και η επίμαχη διακήρυξη (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 1255/2009, 1344/2008, 1090/2006). Ομοίως δε έχει κριθεί ότι, οικονομική προσφορά που δεν περιλαμβάνει τις νόμιμες εργατικές

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

δαπάνες και τις νόμιμες κρατήσεις και ασφαλιστικές κρατήσεις, παραβιάζουσα ρητούς όρους της διακήρυξης και της νομοθεσίας, ενώ αν αφαιρεθούν οι εργατικές δαπάνες και οι ασφαλιστικές κρατήσεις αυτές από την προσφερόμενη τιμή το ποσό της προσφοράς υπολείπεται του κατώτερου νόμιμου εργατικού κόστους, θα πρέπει να απορριφθεί ως μη σύμφωνη και με τις διατάξεις της διακήρυξης, που επιβάλλουν την τήρηση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας και την καταβολή των νόμιμων αποδοχών στους εργαζομένους από τον ανάδοχο (βλ. ΕΑ ΣτΕ 840/2008).

26. Επειδή, στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού εντάσσονται επίσης και οι διευκρινήσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή στους διαγωνιζόμενους, με την έκδοση σχετικής πράξης παροχής διευκρινίσεων, η οποία εκδίδεται πριν από την υποβολή της προσφοράς τους, ως προς τα σημεία των όρων της διακήρυξης ή των τεχνικών προδιαγραφών ή άλλων ζητημάτων που χρήζουν περαιτέρω επεξηγήσεων, οι οποίες συμπληρώνουν τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (βλ. Δημήτριος Γ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 340). Ειδικότερα, όπως έχει παγίως κριθεί υπό το προϋσχύον νομοθετικό καθεστώς, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφόσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφαθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013) εφόσον έχουν ζητηθεί εγκαίρως και έχουν παρασχεθεί έξι τουλάχιστον ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών με αποστολή σε όλους τους ενδιαφερόμενους και ανάρτηση στην κεντρική σελίδα του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού (βλ. Δ. Ράικος, Ε. Βλάχου, Ε. Σαββίδη, Δημόσιες Συμβάσεις, Ερμηνεία κατ' άρθρο, Εκδόσεις Σάκκουλας, 2018, σελ. 629).

27. Επειδή κάθε διάδικος φέρει το βάρος ν' αποδείξει τους πραγματικούς ισχυρισμούς που συνιστούν πραγματικές προϋποθέσεις του επικαλούμενου υπ' αυτού κανόνος δικαίου (άρθρο 145 ΚΔΔικ), άλλως, ως έχει κριθεί, αυτοί απορρίπτονται ως αναπόδεικτοι (ΣτΕ 85/2020, 1896/2018,

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

1218/2012, 4235/2009, 3537/2008, 2997/2004). Σε περίπτωση δε που τα αποδεικτικά μέσα βρίσκονται στην κατοχή του αντιδίκου του φέροντος το κύριο αντικειμενικό βάρος αποδείξεως, τότε, σύμφωνα με τη θεωρία των σφαιρών επιρροής ή τομέων ευθύνης (βλ. ΣΤΕ 3626/2014 επταμ., 260/2019, 588/2015, 909/2015, 1003/2015, 3486/2015, 2796/2018), επέρχεται αντιστροφή του βάρους αποδείξεως, τούτου μεταφερομένου στον εν λόγω αντίδικο (βλ. ΔΕφαΘ 2637/2007) ανεξάρτητα αν η συμπλήρωση αποδείξεων διατάσσεται και με προδικαστική απόφαση (ΣΤΕ 1207/2019, 3324/2008). Περαιτέρω, η θεωρία περί σφαίρας επιρροής τυγχάνει εφαρμογής και για την απόδειξη πραγματικών περιστατικών στο πλαίσιο ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, καθώς, ως έχει κριθεί, ότι ένας διαγωνιζόμενος που δεν είναι κατά κανόνα σε θέση να έχει πρόσβαση σε πληροφοριακά και αποδεικτικά στοιχεία, θα ήταν ασύμβατο τόσο με την αρχή της αποτελεσματικότητας και προς την απαίτηση περί αποτελεσματικής προσφυγής που θέτει το άρθρο 1, παράγραφος 1, τρίτο εδάφιο, της οδηγίας 89/665 όσο και με τον ενεργό ρόλο των αναθετουσών αρχών κατά την εφαρμογή των αρχών της ισότιμης και χωρίς διακρίσεις μεταχείρισης και διαφάνειας για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, να μετατεθεί σε αυτόν το βάρος να αποδείξει τους ισχυρισμούς του (βλ. απόφαση ΔΕΕ *eVigilo*, C- 538/13, EU:C:2015:166 σκ. 42-43 και σχετική ανάλυση Κ. ΓΙΑΝΝΑΚΟΠΟΥΛΟΣ, *Δημόσιες συμβάσεις και συμβάσεις παραχώρησης*, εκδ. ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2019, 1^η έκδ., σελ. 176-177 αλλά και ΣΤΕ (7μ) 827/2019, σκέψη 14, σχετικά με την αδυναμία πρόσβασης στα ζητούμενα πιστοποιητικά, για λόγους που εκφεύγουν της σφαίρας επιρροής του διαγωνιζόμενου, βλ. και απόφαση ΑΕΠΠ 1331/2020, εισηγήτρια Ε. Αψοκάρδου).

28. Επειδή με τον μόνο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν έχει υπολογίσει ή δεν έχει υπολογίσει ορθά την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης με βάση την ισχύουσα κατά τη δημοσίευση της Διακήρυξης εργατικής και κοινωνικοσφαιριστικής νομοθεσίας, με αποτέλεσμα αυτή να υπολείπεται των ελάχιστων νόμιμων ορίων και η ίδια να μην δύναται είτε να υποβάλει προσφορά είτε να υποβάλει μη ζημιόγωνα προσφορά. Προς επίρρωση των ισχυρισμών της η προσφεύγουσα επικαλείται τόσο έτερους όρους της

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Διακήρυξης σχετικά με την υπό ανάθεση σύμβαση, τη λήψη υπόψη του ποσού της προηγούμενης σύμβασης ενώ έχει αυξηθεί ο κατώτατος μισθός καθώς και δικούς της υπολογισμούς με βάση το απαιτούμενο, κατά τους ισχυρισμούς της, προσωπικό για την παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε απόψεις προς αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Ωστόσο, κατόπιν αιτήματος διευκρινίσεων από την Εισηγήτρια, απάντησε αυτολεξεί τα εξής: *«Για τον υπολογισμό του προϋπολογισμού της υπηρεσίας «Διαχείριση και Λειτουργία του υπαίθριου σταθμού αυτοκινήτων (Parking) επί της ...» δεν λάβαμε υπόψη μηνιαίο ή ημερήσιο εργατικό κόστος εργαζομένων, ούτε αριθμό εργαζομένων, διότι η λειτουργία του Parking είναι πλήρως αυτοματοποιημένη και αρκεί ο ανάδοχος να επιβλέπει τη λειτουργία του σταθμού. Ως αναθέτουσα αρχή κοστολογήσαμε την κατ' αποκοπή αμοιβή του αναδόχου για τη διαχείριση και ορθή λειτουργία του σταθμού, ανεξαρτήτως αν ο ανάδοχος επιβλέπει ο ίδιος τη λειτουργία του σταθμού ή προσλαμβάνει προσωπικό για αυτό το λόγο».*

29. Επειδή, σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 1.3 προβλέπεται ότι αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών διαχείρισης και λειτουργίας του χώρου ελεγχόμενης στάθμευσης για 29 μήνες, ανάγκη που προκύπτει από την αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να στελεχώσει το χώρο ελεγχόμενης στάθμευσης με το υφιστάμενο προσωπικό, λόγω έλλειψης επαρκών ανθρώπινων πόρων, ενώ στο άρθρο 1.7 προβλέπεται ότι οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, μεταξύ άλλων, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας. Στο δε άρθρο 2.4.6 προβλέπεται ότι η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς (περ. α) ή παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης (περ. ι). Εξάλλου, στο Παράρτημα Ι προβλέπονται οι τεχνικές προδιαγραφές και οι υποχρεώσεις του αναδόχου, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται η απαίτηση 24ωρης λειτουργίας του σταθμού, 365 μέρες τον χρόνο, η παρακολούθηση των εισόδων - εξόδων αυτοκινήτων και εφοδιασμός των μηχανημάτων με

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

αναλώσιμα υλικά, η λειτουργία του χειροκίνητου ταμείου και παρακολούθηση της λειτουργίας των αυτομάτων ταμείων, η παρακολούθηση της εν γένει λειτουργίας του συστήματος, του βιβλίου εισόδου - εξόδου αυτοκινήτων και της πληρότητας του χώρου στάθμευσης (PARKING) και έγκαιρη επισήμανση πιθανών δυσλειτουργιών, η τήρηση των φορολογικών, εργατικών και διαχειριστικών υποχρεώσεων του για τη χρηστή και εύρυθμη λειτουργία του οικονομικού κυκλώματος διαχείρισης, η έκδοση αποδείξεων, η κατάθεση στον υποδεικνυόμενο τραπεζικό λογαριασμό του Δήμου, σε καθημερινή βάση (εργάσιμες ημέρες) των εισπράξεων της προηγούμενης μέρας, η λήψη μέτρων για την ασφαλή λειτουργία του σταθμού, η προστασία του χώρου του σταθμού, η τήρηση της ασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας κ.α. Περαιτέρω, στις από 12-06-2022 διευκρινίσεις της η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι: «1. Η Αναθέτουσα Αρχή, έχοντας υπόψη της, τη μέχρι σήμερα ανατιθέμενη Υπηρεσία «Διαχείριση και Λειτουργία του υπαίθριου σταθμού αυτοκινήτων (Parking) επί της πλατείας ...» Αρ. διακήρυξης 17661/06-06-2022.Parking) επί της πλατείας Τεσσάρων Μαρτύρων» με πλήρη και επαρκή Διαχείριση - Λειτουργία του σταθμού επί 24ώρου, με συμβατικό ποσό πληρωμής ισάξιο της προϋπολογισθείσας δαπάνης της διακήρυξης, προέβη στη Διαγωνιστική διαδικασία με ενδεικτικό προϋπολογισμό ο οποίος καλύπτει επαρκώς τις ανάγκες του συμβατικού αντικειμένου με συνεχή (Parking) επί της πλατείας» Αρ. διακήρυξης .../06-06-2022.24/7) επίβλεψη από τον ανάδοχο [...] Από το συνδυασμό των ανωτέρω, καθώς και της υποχρεωτικής από την Τεχνική Έκθεση 24ωρης λειτουργίας του σταθμού, καθίσταται σαφές ότι ο ανάδοχος υποχρεούται να έχει συνεχή (Parking) επί της πλατείας» Αρ. διακήρυξης .../06-06-2022.24/7) επίβλεψη και πλήρη έλεγχο του σταθμού», ενώ στις από 15-06-2022 διευκρινίσεις της αναφέρει ότι: «Σε συνέχεια αιτήματος για παροχή διευκρινήσεων που τέθηκε από υποψήφιο περί ασάφειας των διευκρινήσεων που δόθηκε με το από 11/06/2022 έγγραφό μας, αναφέρουμε ότι απαιτείται αυτοπρόσωπη παρουσία εντός του σταθμού καθ' όλη τη διάρκεια του 24ώρου».

30. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, δοθέντος ότι η μη αποστολή απόψεων στις οποίες η αναθέτουσα αρχή θα ανέλυε τον τρόπο με τον οποίο υπολόγισε τον προϋπολογισμό της υπό ανάθεση σύμβασης

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

ώστε να αιτιολογήσει αυτόν ως επαρκή και ορθά υπολογισμένο με βάση τις ανάγκες που έχει κατά διακριτικής της ευχέρεια προσδιορίσει και με στοιχεία που μόνο εκείνη έχει στη διάθεσή της, δύναται να εκληφθεί ως τεκμήριο ομολογίας της πραγματικής βάσης των ισχυρισμών της προσφεύγουσας, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 365 του Ν.4412/2016, και να γίνει δεκτό ότι για τη σύνταξη του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης όχι μόνο δεν έχει ληφθεί υπόψη η αύξηση του κατώτατου μισθού αλλά και ότι, εν γένει, ο προϋπολογισμός της σύμβασης δεν επαρκεί για την προσήκουσα εκτέλεσή της με βάση τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης και την εργατική νομοθεσία.

31. Επειδή, ανεξαρτήτως της προηγούμενης σκέψης, από την απάντηση της αναθέτουσας αρχής στις διευκρινίσεις της Εισηγήτριας προκύπτει και η ρητή ομολογία της αναθέτουσας αρχής ότι, παρόλο που και η Διακήρυξη και οι δοθείσες διευκρινίσεις ρητώς και σαφώς απαιτούν αυτοπρόσωπη παρουσία εντός του σταθμού καθ' όλη τη διάρκεια του 24ώρου, δεν έλαβε υπόψη της ούτε εργατικό κόστος εργαζομένων, ούτε αριθμό εργαζομένων αλλά κατ' αποκοπή αμοιβή του αναδόχου για τη διαχείριση και ορθή λειτουργία του σταθμού, ανεξαρτήτως αν ο ανάδοχος επιβλέπει ο ίδιος τη λειτουργία του σταθμού ή προσλαμβάνει προσωπικό για αυτό το λόγο, ήτοι χωρίς να λάβει υπόψη της το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, κατά παράβαση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, με αποτέλεσμα να μην καθίσταται ευχερής η υποβολή συγκρίσιμων οικονομικών προσφορών αλλά και η ίδια η σύνταξη παραδεκτής οικονομικής προσφοράς, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στο ερώτημα της Εισηγήτριας «4. Ποια κόστη έχουν εν γένει υπολογισθεί για την κατάρτιση του του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης βάσει του οποίου θα αξιολογήσετε τις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές;» ουδόλως τα ανέφερε στην απάντησή της, ως όφειλε κατά τα προβλεπόμενα στις παρ. 3 και 4 του άρθρου 12 του ΠΔ 39/2017, στα επιμέρους κόστη που θα πρέπει να υπολογισθούν και κατά τη σύνταξη της προσφοράς των διαγωνιζομένων, πλην του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, δοθέντος ότι, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, η αναθέτουσα αρχή κατά τη σύνταξη του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση σύμβασης θα πρέπει να έχει υπολογίσει ποσά που αντιστοιχούν σε διοικητικό κόστος, ενδεχομένως κόστος

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

αναλωσίμων και, πάντως, εργολαβικό κέρδος. Επιπλέον, δοθέντος ότι στις από 12-06-2022 διευκρινίσεις της η αναθέτουσα αρχή παραδέχεται ότι έλαβε υπόψη της την υπάρχουσα σύμβαση για τη λειτουργία του εν θέματι υπαίθριου σταθμού αυτοκινήτων και υπολόγισε ισάξιο συμβατικό ποσό (υπ' αρ. πρωτ. : .../14-12-2021 σύμβαση παροχής υπηρεσιών με ΑΔΑΜ: ...), βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η αναθέτουσα αρχή δεν έλαβε υπόψη της την αύξηση του κατώτατου μισθού που μεσολάβησε εντωμεταξύ από 1/05/2022, με την υπ' αριθμ. υπουργική απόφαση. 38866/2022 (ΦΕΚ 2030Β΄/21-4-22), αν και καθίσταται σαφές ότι κατά το χρόνο έγκρισης των όρων της διακήρυξης είχαν ήδη υλοποιηθεί οι αλλαγές στην ισχύουσα νομοθεσία περί κατώτατοι μισθού (βλ. την υπ' αρ. 334/30-05-2022 (ΑΔΑ: ΩΝΗ5Ω1Ψ-ΘΘΜ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία εγκρίθηκαν ο τρόπος εκτέλεσης, οι Τεχνικές Προδιαγραφές της αρ. 5/2022 Μελέτης του Τμήματος Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικών & Αποθεμάτων του Δήμου ...), με αποτέλεσμα να μην είναι δυνατή η σύνταξη παραδεκτής οικονομικής προσφοράς από την προσφεύγουσα εφόσον θα υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Επομένως, ο προϋπολογισμός της υπό ανάθεση σύμβασης δεν έχει υπολογισθεί με ορθό τρόπο ώστε να είναι δυνατή η υποβολή παραδεκτών οικονομικών προσφορών, καθώς σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης οι παρεχόμενες υπηρεσίες (παρακολούθηση των εισόδων – εξόδων αυτοκινήτων και εφοδιασμός των μηχανημάτων με αναλώσιμα υλικά, λειτουργία του χειροκίνητου ταμείου και παρακολούθηση της λειτουργίας των αυτομάτων ταμείων, παρακολούθηση της εν γένει λειτουργίας του συστήματος, του βιβλίου εισόδου – εξόδου αυτοκινήτων και της πληρότητας του χώρου στάθμευσης κλπ), προϋποθέτουν την απασχόληση περισσότερων του ενός εργαζομένων οι οποίοι θα πρέπει να αμείβονται με το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος που προβλέπεται κατά τον χρόνο υποβολής προσφορών. Η δε η αναθέτουσα αρχή όφειλε να υπολογίσει το συμβατικό κόστος λαμβάνοντας υπόψη τόσο τον ελάχιστο αριθμό εργαζομένων για την προσήκουσα εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης όσο και το ελάχιστο νόμιμο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος που αντιστοιχεί στο χρόνο απασχόλησής τους για την παροχή των υπηρεσιών ως αυτές περιγράφονται στους λοιπούς όρους της Διακήρυξης, ήτοι επί 24ώρου

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

βάσεως, 365 ημέρες το χρόνο, όπως το κόστος αυτό καθορίζεται από την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, γεγονός το οποίο ρητώς και η ίδια παραδέχεται ότι δεν έπραξε. Τούτων παρέπεται, ότι ανεξαρτήτως της ορθότητας των υπολογισμών της προσφεύγουσας σχετικά με το ποσό του ελάχιστου εργατικού κόστους για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, σε κάθε περίπτωση, ο προϋπολογισμός της Διακήρυξης υπολείπεται του ελάχιστου ποσού που απαιτείται για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης.

Κατά την μειοψηφούσα γνώμη της Προέδρου του Κλιμακίου Αθηνάς Μπουζιούρη, ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, διότι από τους υπολογισμούς που παρατίθενται σε αυτήν δεν αποδεικνύεται ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι ο προϋπολογισμός της προκειμένης σύμβασης δεν επαρκεί για την κάλυψη του μισθολογικού κόστους του προσωπικού που θα απασχοληθεί από τον ανάδοχο κατά την εκτέλεσή της. Και τούτο, διότι όλοι οι υπολογισμοί της προσφεύγουσας εκκινούν από εσφαλμένη βάση, καθώς αυτή έχει αναγάγει τις απολαβές των εργαζομένων σε ωρομίσθιο (Μισθοί Δευτέρα-Σάββατο: $306\text{ημέρες} \times 8\text{ώρες/ημέρα} \times 3\text{άτομα} \times 4,278\text{€/ώρα}$), το οποίο αποτελεί πλασματικό μέγεθος για τον υπολογισμό απολαβών πέραν του μηνιαίου μισθού (προσαύξηση αργιών, αποζημίωση αδειάς κ.λπ.). Αντιθέτως, όπως και η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί, για την εκτέλεση της προκειμένης σύμβασης απαιτείται η απασχόληση προσωπικού κατηγορίας υπαλλήλων, οι οποίοι αμείβονται με μηνιαίο μισθό που εκκινεί από τα 713,00 ευρώ για εργαζόμενο άγαμο, χωρίς τέκνα και με προϋπηρεσία από 0-3 έτη. Η προσφεύγουσα, ενώ χρησιμοποιεί το εν λόγω παράδειγμα ως υπόθεση εργασίας για τους υπολογισμούς της, δεν βασίζει τους τελευταίους στον κατά τα άνω μηνιαίο μισθό, αλλά στο πλασματικό ημερομίσθιο, το οποίο, αναγόμενο σε εξαήμερη εργασία ($713,00/25 \times 4/40 = 4,278\text{€}$) είναι αναγκαία υψηλότερο από τις πραγματικές αποδοχές μισθωτού υπαλλήλου. Επομένως το μισθολογικό κόστος για την απασχόληση του απαραίτητου για την εκτέλεση της προκειμένης σύμβασης προσωπικού έχει υπολογιστεί από την προσφεύγουσα επί εσφαλμένης (και μάλιστα υψηλότερης) βάσης, με αποτέλεσμα να μην αποδεικνύεται ο κρίσιμος ισχυρισμός της ότι η εκτιμώμενη

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

αξία της υπό ανάθεση σύμβασης δεν επαρκεί για την εκτέλεσή της με το απαιτούμενο προσωπικό. Κατά την ίδια γνώμη, απορριπτέος ως αόριστος είναι και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης είναι κατά τεκμήριο εσφαλμένος για μόνο τον λόγο ότι αυτός βασίστηκε στην συμβατική αξία της ήδη εκτελούμενης αντίστοιχης σύμβασης της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο, διότι η προσφεύγουσα ούτε επικαλείται ούτε αποδεικνύει ότι το συμβατικό αντάλλαγμα της ήδη εκτελούμενης σύμβασης κάλυπτε μόνο την μισθολογική δαπάνη για την εκτέλεσή της, και μάλιστα κατά τρόπο οριακό, ώστε να συνάγεται ότι το αντίστοιχο ποσό δεν επαρκεί για την παροχή των αντίστοιχων υπηρεσιών, κατόπιν της αύξησης του κατώτατου μισθού από 1/5/2022 κατά πενήντα (50) ευρώ μηνιαίως. Κατόπιν των ανωτέρω, κατά την μειοψηφούσα γνώμη, ο μόνος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος.

Συνακόλουθα, ο μόνος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει, κατά πλειοψηφία, δεκτός ως βάσιμος.

32. Επειδή τέλος, ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σε περίπτωση ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της Διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών ή τα κριτήρια υπολογισμού της πλέον συμφέρουσας προσφοράς, όπως στην υπό κρίση Διακήρυξη, πρέπει να ακυρωθεί η Διακήρυξη στο σύνολό της (βλ. ΣΤΕ 1135/2010, ΣΤΕ ΕΑ 1089/2009, ΣΤΕ 2951-52/2004, ΔΕΕ, Απόφαση της 4.12.2003, Υπόθεση C-448/2001, *ENVAG Wienstrom GmbH κ.λ.π.*, σκέψεις 92-95) ώστε να δοθεί η δυνατότητα σε οικονομικούς φορείς που δεν είχαν επιδείξει ενδιαφέρον εξαιτίας της αρχικής της μορφής, να υποβάλουν προσφορές κατόπιν της τροποποίησής της. Συνεπώς, σύμφωνα με τα ως άνω προεκτεθέντα, η εν θέματι Διακήρυξη πρέπει να ακυρωθεί στο σύνολό της.

33. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

34. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

35. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5

Αριθμός απόφασης: 1219/2022

Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. πρωτ. 17661/6-06-2022 Διακήρυξη, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ύψους εξακοσίων είκοσι δύο (622) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29 Ιουλίου 2022 και εκδόθηκε στις 17 Αυγούστου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ