

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Ιουλίου 2022 με την εξής σύνθεση:  
Μιχαήλ Οικονόμου, μέλος της ΕΑΔΗΣΥ.

Για να εξετάσει την από 20.06.2022 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 875/21.06.2022 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής καλουμένη «προσφεύγουσα»).

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

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος αυτή αφορά το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης και ειδικότερα οι όροι της διακήρυξης που καθορίζουν την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης στο ποσό των 58.500 €.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφτηκε κατά το Νόμο**

1. Επειδή, η προσβαλλομένη με την παρούσα προσφυγή είναι η με αριθ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος αυτή αφορά το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης (βλ. σελ. 43: παράρτημα Ι διακήρυξης: ΜΕΡΟΣ Β - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ) και ειδικότερα οι όροι της διακήρυξης που καθορίζουν την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης στο ποσό των 58.500 €, το οποίο (δίχως να συνυπολογίζονται και τα πάσης φύσεως λοιπά ποσά περί εύλογου διοικητικού κόστους κλπ. που πρέπει να συμπεριλάβει ο εκάστοτε οικονομικός φορέας στην προσφορά του) υπολείπεται σημαντικά του ελάχιστου (νόμιμου) εργοδοτικού κόστους, ως αυτό διαμορφώνεται από την υπερέχουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, για την απασχόληση 8 ατόμων κατά τις προβλεπόμενες στη διακήρυξη ώρες και

## Αριθμός Απόφασης :1027/2022

ημέρες της εβδομάδας (βλ. σελ. 43: παράρτημα Ι: ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ).

2. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής προκύπτει ότι έχει καταβληθεί και δεσμευθεί νόμιμο e-παράβολο με κωδικό ... σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού 600 ευρώ.

3. Επειδή, η προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της ΕΑΔΗΣΥ.

4. Επειδή, η από 20/06/2022 προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΔΜΗΣ την 26.05.2022, συνακόλουθα έλαβε πλήρη γνώση αυτής μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από την ημεροχρονολογία της παραπάνω δημοσίευσης (βλ. άρθρ. 361 παρ. 1 περ. γ' του ν. 4412/2016), δηλ. την 10.06.2022.κοινοποιήθηκε, δε, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ. από την προσφεύγουσα αυθημερόν.

5. Επειδή, καταρχήν μετ' εννόμου συμφέροντος ασκεί η προσφεύγουσα την προδικαστική προσφυγή, καθώς, κατά δήλωση της έχει υποβάλλει προσφορά στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία με επιφύλαξη.

6. Επειδή, στις 21.06.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι *«Με την με αριθ. 38866/2022 απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων σύμφωνα (ΦΕΚ Β' 2030/ 21.04.2022), ο νόμιμος κατώτατος μισθός και το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο, για πλήρη απασχόληση, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση, καθορίζεται από την 01.05.2022 ως εξής: α) για τους υπαλλήλους ο κατώτατος μισθός ορίζεται στα*

## Αριθμός Απόφασης :1027/2022

επτακόσια δεκατρία ευρώ (713,00 €), ενώ β) για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται στα τριανταένα ευρώ και ογδόντα πέντε λεπτά (31,85 €). Περαιτέρω, κατ' άρθρ. 2 του Π.Δ. 88/1999 σε συνδυασμό με την με αριθ. 18310/1946 κοινή υπουργική απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας (ΦΕΚ Β' 93/07.06.1946), η οποία συμπληρώθηκε και ερμηνεύθηκε από την με αριθ. 25825/1951 κοινή υπουργική απόφαση (ΦΕΚ Β' 86/09.05.1951), νυκτερινή εργασία είναι η απασχόληση που πραγματοποιείται κατά τις νυκτερινές ώρες, που έχουν καθοριστεί από ώρα 22:00 βραδινή έως ώρα 6:00 πρωινή, και η οποία αμείβεται με το νόμιμο ωρομίσθιο προσαυξημένο κατά 25%. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρ. 2 του Ν.Δ. 3755/1957 και το άρθρ. 2 του ν. 435/1976, σε συνδυασμό με τις με αριθ. 8900/1946 και 25825/1951 κοινές υπουργικές αποφάσεις των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας, οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν σε ημέρα Κυριακή ή αργία, δικαιούνται προσαύξηση εβδομήντα πέντε τοις εκατό (75%) επί του νόμιμου ωρομισθίου τους. Εν προκειμένω, σύμφωνα με την περιεχόμενη στη διακήρυξη περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης (βλ. σελ. 43: παράρτημα Ι: ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ), απαιτείται, για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, η απασχόληση οκτώ (8) ατόμων, τα οποία θα καλύπτουν τρεις (3) βάρδιες ημερησίως, από Δευτέρα έως Κυριακή, συμπεριλαμβανομένων και των αργιών, με τις εν λόγω βάρδιες να ορίζονται ως εξής: α) πρωινή βάρδια, από 06:00 π.μ. έως 14:00 μ.μ., κατά την οποία θα απασχολούνται τέσσερα (4) άτομα, β) απογευματινή βάρδια, από 14:00 μ.μ. έως 22:00 μ.μ., κατά την οποία θα απασχολούνται δύο (2) άτομα, γ) νυκτερινή βάρδια, από 22:00 μ.μ. έως 06:00 π.μ., κατά την οποία θα απασχολούνται δύο (2) άτομα. Με βάση τις παραπάνω απαιτήσεις της διακήρυξης, για την εκτέλεση του φυσικού αντικείμενου της επίδικης σύμβασης απαιτείται η απασχόληση υπαλλήλων - φυλάκων, με συμβάσεις εργασίας ορισμένου χρόνου και κατώτατο μηνιαίο μισθό ποσού 713,00 €, με τον εργοδότη οικονομικό φορέα να επιβαρύνεται επιπλέον με τις προβλεπόμενες από την εργατική νομοθεσία προσαυξήσεις που προβλέπονται τόσο για την νυκτερινή εργασία (δηλ. για τη νυκτερινή βάρδια, όπου  $7 \text{ ημέρες} \times 8 \text{ ώρες/βάρδια} = 56 \text{ ώρες νυκτερινής}$

## Αριθμός Απόφασης :1027/2022

εργασίας ανά εβδομάδα) όσο και για την απασχόληση κατά την Κυριακή και τις αργίες (βλ. ενδεικτικά κατά μέσο όρο 4 Κυριακές ανά μήνα X 24 ώρες ανά ημέρα = 96 ώρες εργασίας κατά την Κυριακή μηνιαίως, εκ των οποίων οι 32 ώρες είναι παράλληλα και νυχτερινή εργασία). Κατ' ακολουθία αυτών, η μισθολογική κατάσταση του κάθε υπαλλήλου, που θα απασχοληθεί ανά βάρδια κατά την εξάμηνη διάρκεια της σύμβασης, θα έχει κατ' ελάχιστο ως εξής: Ακολουθεί πίνακας. Επισημαίνεται, ότι στην παρακάτω μισθολογική κατάσταση καταγράφονται οι βάρδιες, που προβλέπονται από τους όρους της διακήρυξης, χωρισμένες στις εξής κατηγορίες: α) φύλακας πρωινής βάρδιας από Δευτέρα έως Παρασκευή (από 06:00 π.μ. έως 14:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 3 στον πίνακα) β) φύλακας πρωινής βάρδιας Σαββάτου και Κυριακής (από 06:00 π.μ. έως 14:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 6 στον πίνακα) γ) φύλακας απογευματινής βάρδιας από Δευτέρα έως Παρασκευή (από 14:00 μ.μ. έως 22:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 1 στον πίνακα) δ) φύλακας απογευματινής βάρδιας Σαββάτου και Κυριακής (από 14:00 μ.μ. έως 22:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 4 στον πίνακα) ε) φύλακας νυχτερινής βάρδιας από Δευτέρα έως Παρασκευή (από 22:00 μ.μ. έως 06:00 π.μ.) (βλ. με αριθ. 2 στον πίνακα) και στ) φύλακας νυχτερινής βάρδιας Σαββάτου και Κυριακής (από 22:00 μ.μ. έως 06:00 π.μ.) (βλ. με αριθ. 5 στον πίνακα). Συνακόλουθα, το ελάχιστο κόστος, με βάση την ισχύουσα εργατική νομοθεσία, για το σύνολο των υπαλλήλων που πρέπει να απασχοληθούν σε κάθε βάρδια και για το συνολικό χρονικό διάστημα της σύμβασης, έχει ως εξής: α) πρωινή βάρδια από Δευτέρα έως Παρασκευή (από 06:00 π.μ. έως 14:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 3 στον πίνακα):  $7.428,37 \text{ €} \times 5 = 37.141,85 \text{ €}$  β) πρωινή βάρδια Σαββάτου και Κυριακής (από 06:00 π.μ. έως 14:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 6 στον πίνακα):  $4245,85 \text{ €} \times 5 = 21.229,25 \text{ €}$  γ) απογευματινή βάρδια από Δευτέρα έως Παρασκευή (από 14:00 μ.μ. έως 22:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 1 στον πίνακα):  $7.428,37 \text{ €} \times 2 = 14.856,74 \text{ €}$  δ) απογευματινή βάρδια Σαββάτου και Κυριακής (από 14:00 μ.μ. έως 22:00 μ.μ.) (βλ. με αριθ. 4 στον πίνακα):  $4245,85 \text{ €} \times 2 = 8491,7 \text{ €}$  ε) νυχτερινή βάρδια από Δευτέρα έως Παρασκευή (από 22:00 μ.μ. έως 06:00 π.μ.) (βλ. με αριθ. 2 στον πίνακα):  $9.367,69 \text{ €} \times 2 = 18.735,38 \text{ €}$  και στ) νυχτερινή βάρδια Σαββάτου και Κυριακής (από 22:00 μ.μ. έως 06:00 π.μ.) (βλ. με αριθ. 5 στον πίνακα):  $5.088,07$

## Αριθμός Απόφασης :1027/2022

€ X 2 = 10.176,14 €. Κατ' επέκταση, το συνολικό μισθολογικό κόστος, για την εκτέλεση του επίδικου έργου σύμφωνα με τις προδιαγραφές της διακήρυξης, με βάση τον ισχύοντα κατώτατο μισθό των 713,00 €, συνυπολογιζομένων δώρων και επιδομάτων, για χρονικό διάστημα έξι μηνών, με συμβάσεις ορισμένου χρόνου, ανέρχεται κατ' ελάχιστο στο συνολικό ποσό των (37.141,85 + 21.229,25 + 14.856,74 + 8.491,7 + 18.735,38 + 10.176,14 =) 110.631,06 €. Με δεδομένο λοιπόν ότι το ποσό των 110.631,06 € αποτελεί το ελάχιστο (νόμιμο) εργατικό κόστος, οι όροι της διακήρυξης που καθορίζουν προϋπολογιζόμενη δαπάνη της επίδικης σύμβασης μόλις στο ποσό των 58.500 € (δηλ. σχεδόν στο 1/2 του νόμιμου εργατικού κόστους !!!!) τυγχάνουν παράνομοι και παραβιάζουν ευθέως την υπερέχουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία. Μάλιστα, πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι στην παραπάνω προϋπολογιζόμενη δαπάνη η αναθέτουσα αρχή (υποτίθεται ότι) έχει συνυπολογίσει και τις πάσης φύσεως λοιπές κρατήσεις (!!!) που οφείλει ο κάθε συμμετέχων οικονομικός φορέας να συμπεριλάβει στην προσφορά του, δηλ. το διοικητικό κόστος, το εύλογο διοικητικό κέρδος, το κόστος αναλωσίμων κλπ, με αποτέλεσμα το ποσό, που θα απομένει για την κάλυψη του εργατικού κόστους, να είναι μικρότερο από τις 58.500 €. Επίσης, οι εν λόγω όροι της διακήρυξης οδηγούν σε νόθευση του ανταγωνισμού καθώς αποκλείουν εν τοις πράγμασι τη συμμετοχή σε οποιονδήποτε οικονομικό φορέα «επιλέξει» να συμμορφωθεί με τον νόμο, ενώ σε περίπτωση κατακύρωσης του διαγωνισμού σύμφωνα με τους οικονομικούς όρους της διακήρυξης θα είναι εξ ορισμού αδύνατη η εκτέλεση του επίδικου έργου κατά τρόπο σύμφωνο με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία».

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις από 5/7/2022 απόψεις της, επί των οποίων, κατετέθη το από 06/07/2022 υπόμνημα της προσφεύγουσας, υποστηρίζει, ότι «Ο προϋπολογισμός δαπάνης 58.500€ πλέον ΦΠΑ (ποσό με ΦΠΑ 72540,00€) του εν λόγω διαγωνισμού προέκυψε από το μηνιαίο κόστος της ισχύουσας σύμβασης του .... με ιδιωτική εταιρεία και ανέρχεται σε 9.750,00 X 6μήνες = 58.500€ πλέον ΦΠΑ. Λόγω των αυξημένων αναγκών που έχουν προκύψει για τον έλεγχο των χώρων του Νοσοκομείου μας εξαιτίας της πανδημίας Covid-19 καθώς και της επικείμενης λήξης της εν ισχύ σύμβασης ο

## Αριθμός Απόφασης :1027/2022

*διαγωνισμός δημοσιεύτηκε με τον αρχικό προϋπολογισμό. Η αναφερόμενη αύξηση του βασικού μισθού από 650 € σε 713 € και η νέα Εθνική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (ΦΕΚ Β' 2030/21.4.22), έπεται της σχετικής Απόφασης Διοικητή για την διενέργεια του ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Κατόπιν της υποβληθείσας Προδικαστικής Προσφυγής (ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 875/21.06.22), έγιναν ενέργειες από το Τμ. Προμηθειών προς την Οικονομική Υποδ/ση του Νοσοκομείου για νέα εκτίμηση κόστους για την κάλυψη της εν λόγω υπηρεσίας βάσει των αλλαγών στην κείμενη νομοθεσία».*

9. Επειδή, οι αναθέτουσες αρχές διαθέτουν ευρεία διακριτική ευχέρεια κατά τον καθορισμό των ειδικότερων κριτηρίων και απαιτούμενων επιπέδων οικονομικής-χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας, ώστε να διασφαλίζεται η άρτια εκτέλεση της σύμβασης και δι' αυτής η επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού δημοσίου συμφέροντος, τηρώντας παράλληλα τις αρχές της ισότητας και της αναλογικότητας. Ειδικότερα, σύμφωνα με την κατ' άρθρο 18 Ν. 4412/2016 εφαρμοστέα στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων αρχή της αναλογικότητας, οι οριζόμενες από τη Διακήρυξη ελάχιστες απαιτήσεις συμμετοχής, οι οποίες, από την φύση τους, μειώνουν τον αριθμό των δυνάμενων να υποβάλουν προσφορά, πρέπει να είναι συγχρόνως αναγκαίες και πρόσφορες για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού. Επιπροσθέτως, οι εν λόγω απαιτήσεις πρέπει να είναι συναφείς με το αντικείμενο της σύμβασης και να μην περιορίζουν την ελευθερία του ανταγωνισμού υπέρμετρα ή τεχνητά, με σκοπό την αδικαιολόγητα ευμενή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων (βλ. ΕΑΣΤΕ 117/2021, 335/2019, 203/2018, πρβλ. ΔΕΕ, Απόφαση της 22.10.2015, Υπόθεση C-425/14, Impresa Edilux Srl, σκέψη 29, ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C-213/07, Μηχανική Α.Ε, σκέψη 49, ΔΕΕ, Απόφαση της 23.12.2009, Υπόθεση C-376/08, Serrantoni και Consorzio stabile edili, σκέψη 33, ΔΕΕ, Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07, Assitur, σκέψεις 21 και 23, ΔΕΕ, Απόφαση της 14.12.2004, Υπόθεση C-210/03, Swedish Match, σκέψη 47, ΔΕΕ Απόφαση της 11.07.2002, Υπόθεση C-210/00, Käserei Champignon Hofmeister, σκέψη 59 κλπ). Και ναι μεν όπως έχει κριθεί, η Διακήρυξη, ως

## Αριθμός Απόφασης :1027/2022

κανονιστική πράξη, δεν απαιτείται να φέρει αιτιολογία (ΣΤΕ 434/2021, 1463/2015), αλλά η κατ' ενάσκηση διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής επιλογή των κατά τα άνω ελάχιστων απαιτήσεων συμμετοχής είναι αιτιολογητά, προκειμένου να καθίσταται εφικτός ο έλεγχος της νόμιμης άσκησης της διακριτικής ευχέρειας και της τήρησης των άκρων ορίων αυτής (πρβλ ΟλΣΤΕ 721/1969), εν προκειμένω δε και της τήρησης της αρχής της αναλογικότητας από την αναθέτουσα αρχή. Στην περίπτωση δε αμφισβήτησης των κανονιστικών όρων Διακήρυξης ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, ενόψει του ότι η κανονιστικού χαρακτήρα Διακήρυξη δεν φέρει υποχρεωτικά αιτιολογία, η επιλογή των πληττόμενων απαιτήσεων μπορεί να παρατίθεται με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής (πρβλ. ΔΕφΠειρ 44/2018).

10. Επειδή, περαιτέρω, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 Ν. 4412/2016, προκειμένου να θεωρηθεί ότι ο προσφεύγων βάλλει κατά όρου της Διακήρυξης με έννομο συμφέρον, αυτός θα πρέπει να επικαλεστεί άμεση βλάβη προκαλούμενη από τον πληττόμενο όρο, ο οποίος παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιαδώς δυσχερή την (λυσίτελή) συμμετοχή του στον διαγωνισμό (βλ. Ε.Α. 352/2018, 86/2018 κ.ά.). Συνεπώς, ως επίκληση βλάβης, υπό την έννοια αυτή, νοείται όχι η απλή επίκληση παρανομίας ή η κατά γενικό τρόπο προβολή παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά η επίκληση και ανάδειξη των συγκεκριμένων και αρκούντως εξειδικευόμενων στοιχείων, που αφορούν την νομική ή πραγματική κατάσταση του συγκεκριμένου συμμετέχοντος, και ως εκ των οποίων είτε αποκλείεται είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή του στον διαγωνισμό είτε προδιαγράφεται (άμεσα ή έμμεσα) εις βάρος του το αποτέλεσμα του λόγω αδυναμίας του να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 146-148/2016 Ολ., 1140, 1137, 977/2010, 1149, 1102-3, 1046-7/2009, 14/2006 κ.α.). Η κατά τα ανωτέρω επίκληση βλάβης προς θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος προς άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της διακήρυξης απαιτείται τόσο κατά την προβολή λόγων που πλήττουν

την εν γένει νομιμότητά της όσο και κατά την προβολή λόγων που στρέφονται κατά συγκεκριμένων όρων αυτής (βλ. Ε.Α. ΣΤΕ 352/2018, 86/2018).

11. Επειδή, εν συνεχεία από την επισκόπηση του φακέλου, κρίνεται, ότι σύμφωνα με τους όρους που διέπουν την προσβαλλόμενη διακήρυξη και βάσει της κείμενης νομοθεσίας ως ισχύει, για τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς απαιτείται η προσφορά τους να περιλαμβάνει το εργατικό κόστος για το σύνολο των εργαζομένων καθώς και τα επιμέρους κόστη και δη «στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία κλπ...» «οι οικονομικοί φορείς πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα άνω στοιχεία κλπ...» βάσει των Τεχνικών προδιαγραφών «ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ». 5.1.1. Η πληρωμή του συμβατικού τιμήματος θα γίνεται μετά την οριστική παραλαβή της υπηρεσίας με την προσκόμιση των νομίμων παραστατικών και δικαιολογητικών που προβλέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 200 παρ. 4 του ν. 4412/2016, καθώς και κάθε άλλου δικαιολογητικού που τυχόν ήθελε ζητηθεί από τις αρμόδιες υπηρεσίες που διενεργούν τον έλεγχο και την πληρωμή. 5.1.2. Τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση του υλικού στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: α) Κράτηση 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει). β) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ της ανάπτυξης και συντήρησης του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016. γ) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε



## Αριθμός Απόφασης :1027/2022

συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (άρθρο 350 παρ. 3 του ν. 4412/2016) . δ) Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. ε) 2% υπέρ της Ψυχικής Υγείας βάσει του άρθρου 3 του Ν. 3580/07. Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού (άρθρο 64 Ν. 4172/2013) για υπηρεσίες και 4% παρακράτηση φόρου εισοδήματος (άρθρο 64 Ν. 4172/2013) για λοιπά αγαθά». Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, σε συνδυασμό με τον πίνακα κατανομής βαρδιών προσωπικού ο προϋπολογισμός της επίμαχης διακήρυξης ποσού 58.500,00 ευρώ, σύμφωνα με τα διδάγματα της κοινής πείρας, δεν επαρκεί για την κάλυψη του συνόλου των κονδυλίων για την σύνθεση της οικονομικής προσφοράς με τις ανελαστικές απαιτήσεις της εργατικής Νομοθεσίας και τους όρους της Διακήρυξης, ήτοι, α) Εργατικό κόστος, β) ειδική εισφορά ΕΛΠΚ, γ) εύλογο διοικητικό κόστος, δ) κόστος αναλωσίμων (στολής, αλεξίσφαιρα κλπ.) ε) εργολαβικό κέρδος, στ) Νόμιμες Υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις, επί της αξία προ ΦΠΑ. Επέκεινα συνεκτιμημένου του γεγονότος, ότι ο βασικός μισθός αυξήθηκε σε 713,00 ευρώ από 650 που ήταν το έτος 2021 όταν δημοσιεύτηκε η προηγούμενη διακήρυξη, η οποία είχε προϋπολογισμό 32.000,00 ευρώ για τρεις μήνες ήτοι 10.666,67/μήνα, οπότε για την παρούσα θα όφειλε κατ' ελάχιστον να ανέρχεται στο ποσό των  $10.666,67 * 9,5\%$  (1.013,33, αύξηση κατώτατου μισθού) ίσον με 11.680,00 χ 6 μήνες που είναι η παρούσα Διακήρυξη = 70.080,02 και όχι 58.500,00, που είναι ο προϋπολογισμός της επίμαχης διακήρυξης. Συνεπώς, ο μοναδικός λόφος προσφυγής γίνεται δεκτός ως βάσιμος κατά τα προδιαληφθέντα.

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη διακήρυξη και να επιστραφεί το παράβολο της προσφεύγουσας.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή.

**Αριθμός Απόφασης :1027/2022**

Ακυρώνει την με αριθ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος αυτή αφορά το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης και ειδικότερα τους όρους της διακήρυξης που καθορίζουν την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης στο ποσό των 58.500 €.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11 Ιουλίου 2022 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**  
**Μιχαήλ Οικονόμου**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**  
**Αναστασία Ρουμελιώτη**