

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 14 Δεκεμβρίου 2017 με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη – Εισηγήτρια και Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή Μέλος.

Για να εξετάσει την από 13-11-2017 με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 242/14-11-2017 και Ειδ. Αριθ. Κατ. ΙΙ/36/14-11-2017 Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΓΡΕΒΕΝΩΝ» και κατά της απόφασης που ελήφθη στην υπ' αριθ. 26/06-10-2017 τακτική συνεδρίαση του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης και κατά της παράλειψης της Αναθέτουσας Αρχής, συναγόμενης δια του με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου (της Αναθέτουσας Αρχής) για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από την, να αξιολογήσει τα στοιχεία που τις έθεσε υπόψη της η προσφεύγουσα με το από 10-10-2017 έγγραφό της σε σχέση με την επαγγελματική συμπεριφορά της τελευταίας, στα πλαίσια του Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού κάτω των ορίων του Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ, για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων & του περιβάλλοντος χώρου του Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ και στο Δ.Ι.Ε.Κ. του Νοσοκομείου, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάση τιμής, για χρονικό διάστημα ενός έτους, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με δικαίωμα παράτασης έως τρείς (3) μήνες, και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 44656.

Αριθμός απόφασης: 230/2017

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», (παρέμβαση με ΓΑΚ:66/24-11-2017 και ΕΑΚ: 242/24-11-2017), νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί:

- 1) να ακυρωθεί η απόφαση που ελήφθη στην υπ' αριθ. 26/06-10-2017 τακτική συνεδρίαση του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, με την οποία εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης, 2) να ακυρωθεί η παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής, συναγόμενης δια του με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου (της Αναθέτουσας Αρχής) για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από την, να αξιολογήσει τα στοιχεία που τις έθεσε υπόψη της η προσφεύγουσα με το από 10-10-2017 έγγραφό της σε σχέση με την επαγγελματική συμπεριφορά της τελευταίας, 3) να αποκλειστούν οι προσφορές των εταιρειών και της, 4) αν ήθελε κριθεί ότι οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά της δεν ευδοκιμήσουν, να απορριφθεί η προσφορά της και 5) να αναδειχθεί μειοδότη η προσφεύγουσα, για τους εξής λόγους: 1) γιατί είναι απαράδεκτη και μη νόμιμη η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, γιατί, με δεδομένο ότι υπολόγισε εσφαλμένα τον αριθμό των εργαζομένων, μείωσε τεχνηέντως το εργοδοτικό κόστος και συνεπακόλουθα υπολόγισε εσφαλμένα και το κόστος αντικατάστασης, 2) γιατί είναι απαράδεκτη και μη νόμιμη η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, γιατί, με δεδομένο ότι (η προσφεύγουσα) αν και απέστειλε στην Αναθέτουσα Αρχή στοιχεία επιβαρυντικά για την επαγγελματική συμπεριφορά της παρεμβαίνουσας, εντούτοις η Αναθέτουσα Αρχή παρέλειψε να τα αξιολογήσει και προχώρησε την διαγωνιστική διαδικασία αποστέλλοντας στην παρεμβαίνουσα το με αριθμό 11002/02-11-2017 έγγραφο της για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης και 3) γιατί είναι απαράδεκτη και μη νόμιμη η οικονομική προσφορά της, γιατί, με δεδομένο ότι δεν συνυπολόγισε το Δώρο Εορτών, μείωσε τεχνηέντως το εργοδοτικό κόστος.

Υπέρ του κύρους της προσβαλλομένης πράξης και κατά της ως άνω προδικαστικής προσφυγής παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα. Ειδικότερα, με την ως άνω παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την διατήρηση της

Αριθμός απόφασης: 230/2017

προσβαλλομένης πράξης, ήτοι της απόφασης που ελήφθη στην υπ' αριθ. 26/06-10-2017 τακτική συνεδρίαση του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, με την οποία εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή και την κατάταξη της προσφοράς της και, περαιτέρω, την απόρριψη της ανωτέρω προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδα.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί δυνάμει της με αρ. 705οικ./08-11-2017 Βεβαίωσης ελέγχου και δέσμευσης ηλεκτρονικού παραβόλου της ΑΕΠΠ, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με κωδικό 173459831958 0108 0067, το οποίο πληρώθηκε εμπρόθεσμα την 08-11-2017, ποσού ευρώ εξακοσίων πενήντα, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α' 64).

2. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

3. Επειδή με την με αριθ. πρωτ. Διακήρυξη Δ14/2017 προκηρύχθηκε από το Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ Ηλεκτρονικός Δημόσιος Ανοικτός Διαγωνισμός κάτω των ορίων του για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων & του περιβάλλοντος χώρου του Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ και στο Δ.Ι.Ε.Κ. του Νοσοκομείου, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάση τιμής, για χρονικό διάστημα ενός έτους, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με δικαίωμα παράτασης έως

τρεις (3) μήνες, και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 44656, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 04-09-2017.

4. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός από την νομική του φύση, το αντικείμενό του, την προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης, τον χρόνο εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στις διατάξεις των άρθρων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, και επειδή η κρινόμενη προσφυγή είναι εμπρόθεσμη δεδομένου ότι η πλησόμενη απόφαση γνωστοποιήθηκε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 02-11-2017 και η κρινόμενη προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα την 13-11-2017.

5. Επειδή στον διαγωνισμό υπέβαλε προσφορά η προσφεύγουσα και με το απόσπασμα πρακτικού της με αριθμό 26/06-10-2017 τακτικής συνεδρίασης του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, με την οποία εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης διαμορφώθηκε η εξής κατάταξη των οικονομικών προσφορών κατά αύξουσα σειρά αναφορικά με τις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές: 1.: 123.325,44€, 2.: 126.218,08€, 3.: 127.633,20€ και 4.: 127.685,28€, με αποτέλεσμα η προσφεύγουσα να καταταγεί τρίτη μειοδότηρα ενώ η παρεμβαίνουσα πρώτη μειοδότηρα και προσωρινή Ανάδοχος. Κατόπιν, η Αναθέτουσα Αρχή, δυνάμει του με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου της, προσκάλεσε την να προσκομίσει τα δικαιολογητικών κατακύρωσης της. Επομένως θεμελιώνεται το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας.

6. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Άρθρου 4 της επίμαχης διακήρυξης ορίζεται ότι: «Τρόπος Υποβολής Τεχνικής και Οικονομικής Προσφοράς. 4.2: Στον (υπο) φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» θα περιλαμβάνεται (πρωτότυπο και αντίγραφο) η οικονομική προσφορά του συμμετέχοντος, σφραγισμένη και υπογεγραμμένη σε έντυπη μορφή επί ποινή αποκλεισμού. Η οικονομική προσφορά θα συνταχθεί σύμφωνα με τον πίνακα στο Παράρτημα Β' και τα όσα ορίζονται σε αυτό, επί ποινή αποκλεισμού. Στην οικονομική προσφορά τους οι συμμετέχοντες να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο όσα ορίζονται στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ 115/15-7-2010 Τ. Α') με ποινή αποκλεισμού και συγκεκριμένα: Τον αριθμό των εργαζομένων, τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία

υπάγονται οι εργαζόμενοι ηλικίας άνω των 25 ετών, το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων, το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, οι εργαζόμενοι που θ' απασχοληθούν από τον Ανάδοχο θα είναι όλοι άνω των 25 ετών. ΣΗΜΕΙΩΣΗ: ΤΕΤΡΑΓΩΝΙΚΑ ΜΕΤΡΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΤΩΝ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΩΝ. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού του Νοσοκομείου Γρεβενών είναι: ΚΑΤΗΓΟΡΙΟΠΟΙΗΣΕΙΣ: Α. υπαίθριοι αύλιοι χώροι Νοσοκομείου 1000 Τ.Μ., 1. Κεντρικές εγκαταστάσεις Η/Μ χώρων 150 Τ.Μ., 2. Βοηθητικοί αποθηκευτικοί χώροι, αποδυτήρια νοσηλευτικού προσωπικού 400 Τ.Μ., 3. Κλιμακοστάσια κοινόχρηστοι χώροι, 550 Τ.Μ., 4. Γραφειακοί χώροι (διοίκηση, υπηρεσίες, γραφεία ιατρών, αμφιθέατρο, βιβλιοθήκες) 400Τ.Μ., 5. Εργαστηριακά τμήματα 450 Τ.Μ., 6. Ειδικά τμήματα (μονάδες ΜΕΘ, χειρουργεία) 220 Τ.Μ., 7. Χώροι νοσηλείας θάλαμοι 1700 Τ.Μ., ΤΕΤΡΑΓΩΝΙΚΑ ΜΕΤΡΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΤΟΥ Δ.Ι.Ε.Κ ΤΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ: Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού του Δ.Ι.Ε.Κ του Νοσοκομείου είναι: Γραφειακοί χώροι (διοίκηση, υπηρεσίες, γραφεία βιβλιοθήκες) 500Τ.Μ...». Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β΄ της επίμαχης διακήρυξης ορίζεται ότι: «ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ.. Α.3. Η Οικονομική Προσφορά θα πρέπει να έχει την εξής μορφή και περιεχόμενο: Α.3.1. Το τίμημα της προσφοράς κάθε υποψήφιου ανάδοχου θα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις οδηγίες του Παρόντος Άρθρου για την παροχή της Υπηρεσίας σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Β΄. Η αναγραφή της τιμής σε Ευρώ (€) μπορεί να γίνεται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία. Στην τιμή θα περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, εκτός από τον αναλογούντα Φ.Π.Α. για την παρεχόμενη υπηρεσία στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπονται από την παρούσα διακήρυξη. Ο Φ.Π.Α. βαρύνει το Νοσοκομείο. Α.3.2. Η οικονομική προσφορά θα περιέχει τις απαιτήσεις που αναφέρονται στο άρθρο 68 του Ν. 3863 / 2010, (ΦΕΚ Α΄ 115/ 15-7-2010), επί ποινή απόρριψης σε χωριστό σφραγισμένο φάκελο, μέσα στον κύριο φάκελο και επίσης θα περιλαμβάνει τα εξής στοιχεία, τα οποία θα πρέπει να συμπληρωθούν σύμφωνα με τον τρόπο ανάλυσης κόστους, όπως αυτός αναλύεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ζ. Ο παρακάτω πίνακας συμπληρώνεται και κατατίθεται: ανά

μονάδα υγείας χωριστά όπως αναφέρεται στον πίνακα ανάλυσης του προϋπολογισμού. ... Για τα στοιχεία με α/α 1-7 του ανωτέρω πίνακα, οι συμμετέχοντες, επί ποινή αποκλεισμού θα πρέπει να υποβάλλουν και ξεχωριστό πίνακα οικονομικής ανάλυσης στον οποίο θα αποτυπώνεται λεπτομερώς και με σαφήνεια η μέθοδος υπολογισμού καθώς και ο τύπος υπολογισμού για κάθε ένα από τα αναφερόμενα στοιχεία. Από τα εξαγόμενα αποτελέσματα ανά στοιχείο θα προκύπτει η μηνιαία δαπάνη κατά άτομο η οποία θα πρέπει να είναι σύμφωνη με το ποσό που θα αναγράφεται στο αντίστοιχο στοιχείο του πίνακα οικονομικής προσφοράς. Επίσης στην μέθοδο υπολογισμού θα αναφέρεται και η κείμενη νομοθεσία που επικαλούνται για την εξαγωγή των αποτελεσμάτων τους οι συμμετέχοντες. Το γενικό σύνολο στρογγυλοποιείται, επί ποινή αποκλεισμού, σε δύο (2) δεκαδικά ψηφία προς τα άνω αν το τρίτο δεκαδικό ψηφίο είναι ίσο ή μεγαλύτερο του πέντε και προς τα κάτω αν εάν είναι μικρότερο του πέντε. Ο ανωτέρω πίνακας θα συμπληρωθεί για εργαζομένους ηλικίας άνω των 25 ετών στο σύνολο τους....», ενώ στις σελίδες 59-60 της επίδικης Διακήρυξης προσδιορίζεται σε πίνακα η κατανομή των εργατωρών καθαριότητας ως εξής: Δευτέρα ως Παρασκευή: 53 εργατοώρες, Σάββατο: 9 εργατοώρες και Κυριακές – Αργίες: 8 εργατοώρες.

7. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν.3863/2010, όπως αυτό ίσχυε κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (04-09-2017), ορίζονται τα εξής: «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών. 1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα

τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. 2.α) Οι πράξεις επιβολής προστίμου που επιβάλλονται σε βάρος εταιρειών παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης καταχωρούνται στο αντίστοιχο «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» που τηρείται στη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας. β) Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, αμέσως μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει γραπτό αίτημα προς τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για τη χορήγηση πιστοποιητικού, από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψήφιων εργολάβων. Το πιστοποιητικό αποστέλλεται στην αναθέτουσα αρχή μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την υποβολή του αιτήματος. Σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της προθεσμίας, η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να προχωρήσει στη σύναψη της σύμβασης. γ) Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλείσει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης λόγω διάπραξης σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος. Ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοείται ιδίως: αα) Η επιβολή σε βάρος της υποψήφιας εταιρείας, μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, τουλάχιστον δύο (2) πράξεων επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας συνολικού ύψους τουλάχιστον δέκα χιλιάδων (10.000) ευρώ, για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας, καθεμιά από τις οποίες χαρακτηρίζεται ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας κατ' εφαρμογή της υ.α. 2063/Δ1 632/2011 ή οποιασδήποτε διάταξης ρυθμίσει μελλοντικά το περιεχόμενο των παραβάσεων «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, ββ) η

κήρυξη ως έκπτωτης της υποψήφιας εταιρείας κατ εφαρμογή της παραγράφου 7 του παρόντος, μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, γγ) η επιβολή της κύρωσης της προσωρινής διακοπής της λειτουργίας συγκεκριμένης παραγωγικής διαδικασίας ή τμήματος ή τμημάτων της επιχείρησης ή εκμετάλλευσης κατ εφαρμογή της παρ. 1B του άρθρου 24 του ν. 3996/2011, μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς. δ) Για το χρονικό διάστημα που δεν καλύπτεται από το «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης προσκομίζουν υποχρεωτικά ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου αυτών ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας. 3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής. 4 Εργολάβος που αναθέτει την εκτέλεση του έργου ή μέρος του έργου σε υπεργολάβο, υποχρεούται άμεσα να ενημερώνει εγγράφως τον αποδέκτη των υπηρεσιών. Ο εργολάβος και ο υπεργολάβος ευθύνονται αλληλεγγύως και εις ολόκληρον, έναντι των εργαζομένων για την καταβολή των πάσης φύσεως αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών. 5. Όταν οι υπηρεσίες ή οι επιτροπές παρακολούθησης καλής εκτέλεσης του έργου του αποδέκτη των υπηρεσιών διαπιστώνουν παραβάσεις των όρων του παρόντος άρθρου κατά τη διάρκεια υλοποίησης του έργου, η σύμβαση καταγγέλλεται από την αναθέτουσα αρχή. Όταν οι παραβάσεις διαπιστώνονται κατά την παραλαβή του έργου, τα δικαιώματα που απορρέουν από τη σύμβαση δεν ικανοποιούνται, καταβάλλονται, όμως, από τον αποδέκτη των υπηρεσιών οι αποδοχές στους εργαζομένους και αποδίδονται οι ασφαλιστικές τους εισφορές. 6. Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη

νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι. Όταν δεν έχουν τέτοια υποχρέωση και συνάπτουν σύμβαση εργολαβίας του περιεχομένου της παραγράφου 1, εφαρμόζονται οι παράγραφοι 2, 3 και 4 του παρόντος άρθρου. 7. Όταν οι ελεγκτικοί μηχανισμοί του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (ΣΕΠΕ) και του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ διαπιστώνουν παραβάσεις που αφορούν την αδήλωτη εργασία, την παράνομη απασχόληση αλλοδαπών ή παραβάσεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή. Επίσης, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή για τις πράξεις επιβολής προστίμου που αφορούν τις ανωτέρω διαπιστωθείσες παραβάσεις. Η πράξη επιβολής προστίμου στον εργολάβο για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται από τις κείμενες διατάξεις ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας για δεύτερη φορά κατά τη διάρκεια λειτουργίας της σύμβασης οδηγεί υποχρεωτικά στην καταγγελία της σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή και στην κήρυξη του εργολάβου έκπτωτου. 8 Ο εργολάβος υποχρεούται να εφοδιάζει τους εργαζόμενους με αντίγραφο της κατάστασης προσωπικού ή απόσπασμα αυτής όταν απασχολούνται εκτός της έδρας της επιχείρησης.».

8. Επειδή, εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 44656, κατέθεσε στην προσφορά της με αριθμό 73274/04-09-2017 όλα όσα απαιτούνται από το νόμο και την επίμαχη διακήρυξη, ήτοι: 1. Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 29), 2. Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 29), 3. Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 29), 4. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 29), 5. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 29), 6. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 29), 7. Το εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών

τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 29), 8. Το αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 25), 9. Τον ξεχωριστό πίνακα οικονομικής ανάλυσης στον οποίο θα αποτυπώνεται λεπτομερώς και με σαφήνεια η μέθοδος υπολογισμού καθώς και ο τύπος υπολογισμού για κάθε ένα από τα αναφερόμενα στοιχεία (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 28).

9. Επειδή από τον ξεχωριστό πίνακα οικονομικής ανάλυσης, στον οποίο αποτυπώνεται λεπτομερώς και με σαφήνεια η μέθοδος υπολογισμού καθώς και ο τύπος υπολογισμού για κάθε ένα από τα αναφερόμενα στοιχεία της οικονομικής της προσφοράς (βλ. συνημμένο αρχείο της προσφοράς της 73724 με αα 28), η παρεμβαίνουσα αναλύει επ' ακριβώς με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς τον αριθμό των ατόμων που πρέπει να εργαστούν ως εξής: «Οι συνολικές εργατοώρες για ένα έτος είναι 14.447 (53 εργατοώρες x 255 καθημερινές = 13.515 εργατοώρες, 52 Σάββατα x 9 εργατοώρες = 468 εργατοώρες και 58 Κυριακές x 8 ώρες = 464 εργατοώρες). $14.447 / 52,14$ εβδομάδες / 40 ώρες εργασίας ανά εβδομάδα = 6,93 άτομα συνολικά πλήρους θωρης απασχόλησης». Δηλαδή η παρεμβαίνουσα υπολογίζει τον αριθμό των ατόμων που πρέπει να εργαστούν με βάση τον ετήσιο συνολικό αριθμό εργατωρών που απαιτούνται.

10. Επειδή, η προσφεύγουσα, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του επίμαχου Διαγωνισμού με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 44656 και κατόπιν επισκόπησης των συνημμένων έγγραφων της προσφοράς της (με αριθμό 71753/01-09-2017) υπό αύξοντες αριθμούς 29,30 και 31 δεν αναλύει επ' ακριβώς με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς τον αριθμό των ατόμων που πρέπει να εργαστούν στην επίδικη σύμβαση, ως όφειλε να πράξει σύμφωνα με το νόμο και την επίμαχη διακήρυξη και ως έπραξε η παρεμβαίνουσα, στερείται εννόμου συμφέροντος να προβάλλει τον σχετικό ισχυρισμό της. Εξάλλου, η προσφεύγουσα δεν αναφέρει το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο βάσει του οποίου πρέπει να υπολογίζεται ο νόμιμος αριθμός των εργαζομένων, το εργοδοτικό κόστος και το κόστος αντικατάστασης, ούτε υπολογίζει με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς τον νόμιμο αριθμό των

εργαζομένων για την επίδικη σύμβαση, ούτε αναλύει τον εσφαλμένο υπολογισμό της παρεμβαίνουσας για τον αριθμό των εργαζομένων, ούτε αναλύει με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς τον ορθό υπολογισμό των εργαζομένων στην δική της προσφορά, ούτε αναλύει με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς το νόμιμο εργοδοτικό κόστος για την επίδικη σύμβαση, ούτε αναλύει τον εσφαλμένο υπολογισμό της παρεμβαίνουσας για το εργοδοτικό κόστος, ούτε αναλύει με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς τον ορθό υπολογισμό του εργοδοτικού κόστους στην δική της προσφορά, ούτε αναλύει με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς το νόμιμο κόστος αντικατάστασης για την επίδικη σύμβαση, ούτε αναλύει τον εσφαλμένο υπολογισμό της παρεμβαίνουσας για το κόστος αντικατάστασης, ούτε αναλύει με αναλυτικούς μαθηματικούς υπολογισμούς τον ορθό υπολογισμό του κόστους αντικατάστασης στην δική της προσφορά. Επομένως, ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας προβάλλεται αορίστως, και ούτε στηρίζεται στο νόμο, και απορρίπτεται ως απαράδεκτος και νόμω αβάσιμος.

11. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Άρθρου 12 της επίμαχης διακήρυξης ορίζεται ότι: *«Άρθρο 12ο Δικαιολογητικά Κατακύρωσης: Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, κατά το άρθρο 103 του ν. 4412/16, ο προσφέρων στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, εντός προθεσμίας δεκαπέντε (15) ημερών από τη σχετική ειδοποίηση που του αποστέλλεται ηλεκτρονικά, υποβάλλει ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος, σε μορφή αρχείου.pdf και σε φάκελο με σήμανση «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης», τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατά περίπτωση και αναφέρονται στις κάτωθι παραγράφους. Τα δικαιολογητικά προσκομίζονται από τον προσφέροντα εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο ή ακριβές αντίγραφο) στην αρμόδια υπηρεσία. Πιο συγκεκριμένα και βάσει του άρθρου 80 του ν. 4412/16:.... ε) Σύμφωνα με την παρ. 2 του αρ. 22 του ν. 4144/13 για το χρονικό διάστημα που δεν καλύπτεται από το «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης προσκομίζουν υποχρεωτικά ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου αυτών ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου*

για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας.».

12. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή σε εφαρμογή των διατάξεων της επίδικης διακήρυξης και του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 σε συνδυασμό με την παρ. 2 του αρ. 22 του ν. 4144/13, ζήτησε με το με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου από την παρεμβαίνουσα να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, εκ των οποίων δε ήταν η ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου της παρεμβαίνουσας ενώπιον συμβολαιογράφου περί μη υποβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας. Κατόπιν του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της αποσφράγισης των τεχνικών και οικονομικών προσφορών, η προσφεύγουσα υπέβαλε υπόμνημα προς την αναθέτουσα αρχή με το οποίο της γνωστοποίησε ότι η παρεμβαίνουσα έχει διαπράξει επαγγελματικό παράπτωμα ιδιαίτερα υψηλής σοβαρότητας, προσκομίζοντας: 1. Το απόσπασμα της 23/27-07-2017 του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Πέλλας, δυνάμει του οποίου απορρίφθηκε η προσφορά της παρεμβαίνουσας, κατόπιν ένστασης, στα πλαίσια πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος, 2. Την απόφαση 2544/15-06-2017 της ΣΤΑΣΥ, δυνάμει της οποίας καταγγέλλθηκε σύμβαση φύλαξης της παρεμβαίνουσας, 3. Την από 06-04-2017 κοινοποίηση πράξεων επιβολής προστίμου του ΣΕΠΕ προς την παρεμβαίνουσα για παραβάσεις χαρακτηριζόμενες ως σημαντικές και 4. Την απόφαση 60/2016 του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης επί αναστολής εκτέλεσης απόφασης. Η Αναθέτουσα Αρχή σύμφωνα με τις απόψεις της ήλεγξε λεπτομερώς όσα τέθηκαν υπόψη της και αποφάσισε να προχωρήσει την διαγωνιστική διαδικασία.

13. Επειδή, με δεδομένο ότι σε βάρος της παρεμβαίνουσας με την από 06-04-2017 πράξη των αρμοδίων ελεγκτικών οργάνων του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας επιβλήθηκε πρόστιμο 12.200,00 ευρώ για παραβάσεις χαρακτηριζόμενες σύμφωνα με τις διατάξεις της 2063/Δ1632/2011 υπουργικής απόφασης ως σημαντικές, δεν στοιχειοθετείται διάπραξη εκ μέρους της σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, γιατί η παράβαση της εργατικής νομοθεσίας για την οποία επιβλήθηκε το προαναφερθέν πρόστιμο, δεν έχει

χαρακτηρισθεί ως «πολύ υψηλής» σοβαρότητας σύμφωνα με τις διατάξεις της προρρηθείσας υπουργικής απόφασης και σύμφωνα με όσα αναλύθηκαν στην σκέψη 12. Περαιτέρω, το απόσπασμα της 23/27-07-2017 του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Πέλλας, η απόφαση 2544/15-06-2017 της ΣΤΑΣΥ και η απόφαση 60/2016 του Μονομελούς Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης δεν πληρούν την αντικειμενική υπόσταση της διάπραξης σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος εκ μέρους της παρεμβαίνουσας του άρθρου 68 του ν. 3863/2010. Υπό τα δεδομένα αυτά, η παρεμβαίνουσα δεν υπεχρεούτο, με την υποβληθείσα ένορκη βεβαίωση να γνωστοποιήσει στην αναθέτουσα αρχή τις ως άνω επιβληθείσες σε βάρος της πράξεις, ως εκ τούτου δε ο οικείος λόγος που προβάλλεται με την κρινόμενη προσφυγή κρίνεται αβάσιμος (βλ. 100/2015 ΔΕΦ Αθηνών).

14. Επειδή, μετά από αυτά και εφόσον δεν προβάλλονται άλλοι λόγοι ακύρωσης όσον αφορά την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας και προσωρινής Αναδόχου, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη κατά τα προρρηθέντα. Ενόψει δε τούτου, οι λόγοι ακύρωσης σχετικά με την αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας, η οποία κατατάχθηκε δεύτερη κατά σειρά, πρέπει να απορριφθούν ως αλυσιτελείς, αφού, και αν ακόμη γίνονταν δεκτοί, ο διαγωνισμός δεν θα κατακυρωνόταν στην προσφεύγουσα (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 5/2015, 228/2011, 27/2017 ΔΕΦ ΘΕΣΣΑΛΛ.).

15. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, πρέπει να απορριφθεί η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή.

16. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού ευρώ εξακοσίων πενήντα (650,00€).

Αριθμός απόφασης: 230/2017

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη την 14-12-2017 και καταχωρήθηκε στο βιβλίο αποφάσεων της ΑΕΠΠ την 21-12-2017.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Ανθούλα Νικολαΐδου