

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 18.07.2018 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαρία Μανδράκη και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.06.2018, (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 553/15.06.2018, της εταιρείας με την επωνυμία [...] και τον δ.τ. [...], η οποία εδρεύει στην [...], οδός [...], αρ. [...], όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθ.11457/18/ΓΠ/5-6-2018 απόφασης του Αναπληρωτή Πρύτανη του Οικονομικού Προγραμματισμού και Ανάπτυξης του Πανεπιστημίου [...], κατ' αποδοχήν του υπ' αριθ. 6765/18/ΓΠ/24-4-2018 Πρακτικού ΙΙ της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, αναφορικά με την υπ' αριθ. 18085/17/ΓΠ/28-11-2017 διακήρυξη για τη διενέργεια ανοικτού, διεθνούς, ηλεκτρονικού διαγωνισμού «για την φύλαξη των κτιριακών εγκαταστάσεων του Πανεπιστημίου [...] στις πόλεις [...] για διάστημα δυο (2) ετών από την υπογραφή της σύμβασης».

Της Παρεμβαίνουσας εταιρείας, με την επωνυμία [...], η οποία εδρεύει στη [...], οδός [...], αρ. [...], όπως νόμιμα εκπροσωπείται και η οποία κατέθεσε την από 22.06.2018 Παρέμβαση.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτή έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας [...] και για το Τμήμα Β' της σύμβασης και ανακηρύχθηκε η εταιρεία αυτή ως

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

προσωρινή ανάδοχος, αν και η προσφορά της είναι μη νόμιμη και παραβιάζει την εργατική νομοθεσία, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, η τήρηση της οποίας έχει τεθεί ως όρος επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, σύμφωνα με τις διατάξεις του διαγωνισμού, ώστε κατ' αποδοχήν της Προσφυγής της ως νόμω και ουσία βάσιμης, να συνεχισθεί η διαγωνιστική διαδικασία και να αναδειχθεί αυτή ως μειοδότη της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας.

Με την ανωτέρω Παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αναφέρει ότι η οικονομική της προσφορά είναι εντός των ορίων του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους και δεν υπολείπεται αυτού, ότι υπολογίζει εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής υπηρεσιών και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων και κατ' ακολουθίαν αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η οικονομική της προσφορά.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 18085/17/ΓΠ/28-11-2017 διακήρυξη του Πανεπιστημίου [...] προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, διεθνής, ηλεκτρονικός διαγωνισμός «για τη φύλαξη των κτιριακών εγκαταστάσεων του Πανεπιστημίου Θεσσαλίας στις πόλεις [...] για διάστημα δυο (2) ετών από την υπογραφή της σύμβασης», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 953.272,90 € πλέον Φ.Π.Α, η οποία διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 30.11.2017, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 30.11.2017, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 50370,2 για το Τμήμα Β' αυτής, Φύλαξη του κτιριακού συγκροτήματος της Σχολής [...], που βρίσκεται στη θέση [...] και με εκτιμώμενη αξία 131.883,92 €, για το οποίο Τμήμα Β' ασκείται και η υπό κρίση

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

Προσφυγή. Η προς ανάθεση διαγωνιστική διαδικασία διαιρείται σε έξι τμήματα και παρέχεται η δυνατότητα για υποβολή προσφοράς για ένα ή περισσότερα ή όλα τα τμήματα του διαγωνισμού, όπως αυτά αναλύονται στην διακήρυξη.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 219060630958 0813 0044), ποσού 660,00 €, το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και για τα τμήματα της Διακήρυξης σχετικά με τα οποία ασκείται η παρούσα Προδικαστική Προσφυγή, ήτοι εν προκειμένω για το Τμήμα Β', εκτιμώμενης αξίας χωρίς Φ.Π.Α. 131.883,92€, ($131.883,92 \times 0,5\% = 659,50$ €).

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσία), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 953.272,90 €, χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του αποστολής της Προκήρυξης για δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. (30.11.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 06.06.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 15.06.2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 11457/18/ΓΠ/5-6-2018 απόφασης του Αναπληρωτή Πρύτανη του Οικονομικού

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

Προγραμματισμού και Ανάπτυξης του Πανεπιστημίου [...], κατ' αποδοχόν του υπ' αριθ. 6765/18/ΓΠ/24-4-2018 Πρακτικού της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, αναφορικά με την υπ' αριθ. 18085/17/ΓΠ/28-11-2017 διακήρυξη για τη διενέργεια ανοικτού, διεθνούς, ηλεκτρονικού διαγωνισμού «για την φύλαξη των κτιριακών εγκαταστάσεων του Πανεπιστημίου Θεσσαλίας στις πόλεις του [...] για διάστημα δυο (2) ετών από την υπογραφή της σύμβασης» για το Τμήμα Β', με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, ενεστώσ και προσωπικό, επιδιώκοντας την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτή έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας [...] και ανακηρύχθηκε η εταιρεία αυτή ως προσωρινή ανάδοχος, ισχυριζόμενη ότι έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την προσφορά της και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, ως δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας και ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της εσωτερικής νομοθεσίας, στο βαθμό που η προσβαλλόμενη παρανόμως έκρινε ως αποδεκτή την οικονομική προσφορά της εταιρείας αυτής και την ανακήρυξε ως προσωρινή ανάδοχο.

7. Επειδή, παρεμβαίνει η εταιρεία με την επωνυμία [...], η οποία Παρέμβαση, ασκείται εν γένει παραδεκτώς και στη νόμιμη προθεσμία, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, αφού, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., η εν λόγω Προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς τους ενδιαφερόμενους τρίτους στις 19.06.2018, οπότε και έλαβε γνώση αυτής ο παρεμβαίνων και η Παρέμβαση κατατέθηκε στις 22.06.2018 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και κοινοποιήθηκε μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στην Α.Ε.Π.Π. από την αναθέτουσα αρχή στις 27.06.2018, ήτοι εντός της σχετικής δεκαήμερης προθεσμίας προς άσκηση παρέμβασης, η δε παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης με την οποία έχει γίνει αποδεκτή η οικονομική της προσφορά

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

και έχει καταστεί προσωρινή ανάδοχος, επί τω τέλει όπως καταστεί εκείνη, η παρεμβαίνουσα, και οριστική ανάδοχος της υπό εξέταση σύμβασης. Για την άσκηση της υπόψη Παρέμβασης, καίτοι δεν έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017, από την επισκόπηση του περιεχομένου του εγγράφου, προκύπτει ότι αυτή δεν απόσχει κατά το ουσιώδες μέρος της από τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου, γεγονός που θεραπεύει την έλλειψη χρήσης αυτού, στο μέτρο που η χρήση του τυποποιημένου εντύπου δεν απαιτείται από το Νόμο επί ποινή απαραδέκτου (ΔΕΦΚομοτηνής Ν39/2017, ΑΕΠΠ 553/2018, 524/2018, 47/2018, 404/2018, 97/2017).

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της επί του παραδεκτού και της ουσίας της εν λόγω προσφυγής.

9. Επειδή, με την υπ' αριθ. Α287/2018 Απόφαση της Α.Ε.Π.Π. ανεστάλη η περαιτέρω πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με τη με αριθ. 18085/17/ΓΠ/28.11.2017 Διακήρυξη του Πανεπιστημίου Θεσσαλίας με την οποία προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, διεθνής, ανοικτός, δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο την «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης των Κτιριακών Εγκαταστάσεων του Πανεπιστημίου [...] στις πόλεις του [...]» για δύο έτη από την υπογραφή της σύμβασης με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού ενός εκατομμυρίου εκατόν ογδόντα δυο χιλιάδων πενήντα οκτώ ευρώ και τριάντα εννιά λεπτών (1.182.058,39€) συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24%, αναφορικά με τα τμήματα Α, Β, Γ, Δ και Ε, για τα οποία ασκήθηκε και η παρούσα προσφυγή, μέχρι την έκδοση απόφασης επί της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

10. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

11. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 92 (Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής) του Ν. 4412/2016 «... 5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης και ανεξάρτητα από το είδος της διαδικασίας που επιλέγεται από την αναθέτουσα αρχή: α) η αναθέτουσα αρχή, ζητά από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν υποχρεωτικά στα έγγραφα της σύμβασης, στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις πληροφορίες/στοιχεία των σημείων α` έτος στ` της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, στην προσφορά τους να περιλαμβάνουν τις πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010».

12. Επειδή, στο άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ Α' 170), όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με την παρ. 1 του άρθρου 22 του Ν.4144/2013 (ΦΕΚ Α' 88) ορίζεται ότι η «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

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

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 επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι».

13. Επειδή, εν προκειμένω και σύμφωνα με το άρθρο 1.7 «Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «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». Επιπροσθέτως, στον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζεται ότι «Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

υποφάκελο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ». Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου του ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον, η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολο της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Ο (υπό)φάκελος «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» πρέπει -με ποινή αποκλεισμού - να περιέχει συμπληρωμένους τους Πίνακες Οικονομικής Προσφοράς (Παράρτημα IV - Πίνακες 2.1-2.3), καθώς και τα απαιτούμενα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν.3863/2010 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν.4144/2013, τα οποία εξειδικεύουν τα εξής (πίνακας 1): α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. Σελίδα 30 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. Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους. Η σύγκριση της τιμής των προσφορών θα πραγματοποιηθεί βάσει του πίνακα 2.3. Η τιμή της προσφοράς για την υλοποίηση του δημοπρατούμενου αντικειμένου θα εκφράζεται σε Ευρώ, χωρίς ΦΠΑ και μπορεί να γίνεται με δύο δεκαδικά ψηφία. Γίνονται δεκτές προσφορές για ένα ή περισσότερα Τμήματα ή στο σύνολο του έργου. Απορρίπτονται προσφορές που αναφέρονται σε μέρος του Τμήματος Η τιμή πρέπει να αφορά υποχρεωτικά στο σύνολο της προκηρυσσόμενης υπηρεσίας κάθε Τμήματος. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό ΦΠΑ επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. 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 της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται στη διακήρυξη από την αναθέτουσα αρχή. Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να υποβάλουν προσφορά υποχρεωτικά μόνο για το σύνολο της ζητούμενης υπηρεσίας κάθε Τμήματος. Στην προσφορά τους, οι συμμετέχοντες, πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους που η αναθέτουσα αρχή έχει προϋπολογίσει στο 3% παροχής των υπηρεσιών τους, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι». Επιπλέον και σύμφωνα με τον όρο 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 δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω 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 κατακύρωσης) της παρούσας ... ». Τέλος και σύμφωνα με το Παράρτημα Ι, Μέρος Δ, Υποχρεώσεις Αναδόχου «... 12. Ο ανάδοχος οφείλει να τηρεί τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, δηλαδή την καταβολή των νόμιμων αποδοχών, οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

προβλεπόμενων από την ισχύουσα Συλλογική Σύμβαση Εργασίας, τη χορήγηση αδειών στο προσωπικό με αντικατάσταση των εργαζομένων οι οποίοι βρίσκονται σε άδεια, τήρηση του νόμιμου ωραρίου, ασφαλιστική κάλυψη, όροι υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων κλπ. ...».

14. Επειδή, και κατά την πάγια νομολογία (ΔΕφΑθ. 325/2015, ΔΕφΘεσ. 226/2014, ΔΕφΑθ. 289/2014, ΕΑ ΣτΕ155/2013, 297/2009, 1255/2009) οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς, για την περίπτωση δε που η προσφορά απορρίπτεται ως υπολειπόμενη του νόμιμου εργατικού κόστους, δεν προκύπτει υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής για προηγούμενη κλήση σε παροχή διευκρινίσεων, καθώς πρόκειται για μη πλήρωση απαράβατου όρου της διακήρυξης (ΣτΕ 3921/2013).

15. Επειδή, με το υπ' αριθ. Πρωτ. 8962/18/ΓΠ/15-5-2018 έγγραφο της η αναθέτουσα αρχή απευθύνθηκε προς την παρεμβαίνουσα εταιρεία [...], ζητώντας διευκρινήσεις για το Τμήμα Β' κατ' άρθρο 102 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 στο οποίο απάντησε αυτή με το υπ' αριθ. Πρωτ. 9801/18/ΓΠ/21-05-2018 έγγραφο, παρέχοντας τις απαιτούμενες διευκρινίσεις, τις οποίες η αναθέτουσα αρχή έκρινε επαρκής, αφού κατατέθηκαν τα οριζόμενα του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

16. Επειδή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής του ότι η ανακηρυχθείσα ως προσωρινή ανάδοχος, εταιρεία [...] στις παρασχεθείσες από αυτή διευκρινίσεις (βλ. ακριβώς ανωτέρω σκέψη) αναφορικά με τον υπολογισμό των ωρών απασχόλησης Κυριακής και αργιών, παρέλειψε ηθελημένα και παρανόμως να υπολογίσει στις ώρες απασχόλησης του ίδιου του ιδιοκτήτη της επιχείρησης ως εργαζόμενου τις Κυριακές και τις αργίες, το ποσό της νόμιμης προσαύξησης ποσοστού 75%.

17. Επειδή, από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας [...] και το υπ' αριθ. Πρωτ. 8962/18/ΓΠ/15-5-2018 έγγραφο της προς παροχή διευκρινίσεων προκύπτει ότι ο ιδιοκτήτης της επιχείρησης αυτής, [...],

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

δηλώνει κάτοχος άδειας εργασίας φύλακα και ότι κατά την εκτέλεση του έργου ο ίδιος θα παρέχει υπηρεσίες φύλαξης για 58 ημέρες κατ' έτος, ήτοι για 52 Κυριακές και 6 αργίες, κατά το ωράριο 14:00 – 22:00. Για την παροχή αυτής της εργασίας του των 8 ωρών των 58 ημερών, δηλώνει ότι δεν υπολογίζει το κόστος της νόμιμης προσαύξησης 75% του ωρομισθίου, ήτοι 2,64 €, αλλά μόνον το βασικό ωρομίσθιο (3,51€). Ειδικότερα, αναφέρει (σελ. 4 του υπ' αριθ. Πρωτ. 8962/18/ΓΠ/15-5-2018 εγγράφου) ότι δεν υπολογίζεται για αυτές τις 116 ημέρες (52 Κυριακές + 6 Αργίες X 2 έτη) η προσαύξηση 75% επί 24 ώρες, αλλά υπολογίζεται αυτή, η προσαύξηση, για τις 16 ώρες, αφού τις υπόλοιπες 8 ώρες της βάρδιας 14:00 – 22:00 θα εργάζεται ο ίδιος, με το κόστος του απλού ημερομίσθιου (116 ημέρες X 8 ώρες X 3,51€= 3.257,28€) κάτι που αποτελεί και το επιχειρηματικό του κέρδος. Συνεπώς, ως αναφέρει, το κόστος αυτό της προσαύξησης 75% για τις 8 ώρες που εκείνος θα εργάζεται για όλες τις Κυριακές και τις αργίες επί δύο έτη κατά την εκτέλεση του έργου, ύψους 2.447,47€ δεν επιβαρύνει την τελική οικονομική του προσφορά για το Τμήμα Β' του υπόψη διαγωνισμού.

18. Επειδή, σύμφωνα με την Αιτιολογική Έκθεση του άρθρου 68 «*Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών*» του Ν. 3863/2010 «*Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσης*» αναφερόταν ότι «(μ)ε την παρούσα διάταξη θεσπίζεται μία σειρά κανόνων προς διασφάλιση των εργασιακών και ασφαλιστικών δικαιωμάτων των εργαζομένων, οι οποίοι απασχολούνται μέσω εταιρειών παροχής υπηρεσιών - εργολάβων στο Δημόσιο, ν.π.δ.δ., ΟΤΑ, καθώς και σε επιχειρήσεις Ιδιωτικού Τομέα και σε φυσικά πρόσωπα. Παράλληλα, συμβάλλει στη θέσπιση νομοθετικού πλαισίου για τον εντοπισμό της αδήλωτης εργασίας και την αντιμετώπισή της. Κατά τις τελευταίες δεκαετίες, παρατηρείται στην αγορά εργασίας - και ιδιαίτερα στους τομείς καθαριότητας και φύλαξης – ραγδαία αύξηση της απασχόλησης μέσω εταιρειών παροχής υπηρεσιών - εργολάβων. Οι ελλείψεις της νομοθεσίας περί αυτής της μορφής απασχόλησης οδήγησε στην καταπάτηση στοιχειωδών δικαιωμάτων εργασίας, όπως είναι η μη καταβολή του

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

νομίμου μισθού, η παραβίαση του νομίμου ωραρίου, αλλά και η έξαρση της ανασφάλιστης εργασίας. Από τη μη καταβολή εισφορών εκ μέρους των εργοδοτών, είτε λόγω απασχόλησης προσώπων τα οποία δεν εμφανίζονται στα στοιχεία που τηρούν για το σκοπό αυτό - ως έχουν υποχρέωση - οι εργοδότες (αδήλωτοι – ανασφάλιστοι εργαζόμενοι), είτε λόγω πλημμελούς ασφάλισης των ήδη ασφαλισμένων, καθώς και από αδυναμία είσπραξης των βεβαιωθείσών εισφορών προκύπτει εισφοροδιαφυγή. Ειδικότερα με την παράγραφο 1 ορίζεται ότι, οι αναφερόμενοι φορείς όταν αναθέτουν ή προκηρύσσουν έργα φύλαξης ή καθαρισμού έχουν την υποχρέωση στην διακήρυξη να περιλαμβάνουν ως ζητούμενα τα υπόστοιχεία α' έως στ' της παραγράφου και οι εργολάβοι να αναφέρουν και αναλύουν, με ποινή αποκλεισμού, τα ίδια στοιχεία σε χωριστό κεφάλαιο της προσφορά τους. Με τον τρόπο αυτό δίνεται η δυνατότητα στις επιτροπές αξιολόγησης των προσφορών να αξιολογούν με επαρκή στοιχεία τις προσφορές και να μην παρατηρείται το φαινόμενο το συνολικό ποσό της προσφοράς να είναι μικρότερο εκείνου του μισθολογικού κόστους ...».

19. Επειδή, από τα ανωτέρω εναργώς προκύπτει ότι σκοπός του νομοθέτη είναι η προστασία των εργαζομένων και η καταβολή σε αυτούς των νομίμων, πάσης φύσεως, αποδοχών τους, καθώς και η καταβολή των απαιτούμενων ασφαλιστικών τους εισφορών από την πλευρά των εργοδοτών. Τα ανωτέρω αναφέρονται - πέραν τυχόν γενικών ρητρών – *ad hoc* στο χώρο των εταιρειών παροχής υπηρεσιών φύλαξης και καθαρισμού, ορίζοντας ότι τα εν γένει νομικά πρόσωπα του δημοσίου και οι πάσης φύσεως φορείς που ανήκουν σε αυτό κατά τη διεξαγωγή σχετικών διαγωνισμών θα πρέπει να συμπεριλαμβάνουν όρο περί τήρησης της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας στις διακηρύξεις τους, αλλά και να προβαίνουν στους απαιτούμενους ελέγχους κατά την πληρωμή των σχετικών συμβάσεων. Η δε προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 ως ειδικότερη διάταξη, ρυθμίζουσα το διαγωνιστικό πλαίσιο της παροχής υπηρεσιών φύλαξης και καθαρισμού, κατισχύει των γενικών διατάξεων. Συνεπώς, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι οι προαναφερόμενες διατάξεις (βλ. σκ. 12) της υπόψη διακήρυξης,

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

κατ' εφαρμογή της ανωτέρω νομοθεσίας, θα πρέπει να τηρούνται και ουδεμία δυνατότητα παρέκκλισης υφίσταται.

20. Επειδή, τούτων δοθέντων θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι η οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου εταιρείας [...] και σύμφωνα με τις παρασχεθείσες από αυτήν διευκρινίσεις, κατά το μέρος που δεν συνυπολογίζει την προσαύξηση ποσοστού 75% και για τις 24 ώρες των 116 ημερών (Κυριακών και αργιών για δύο έτη), αλλά υπολογίζει αυτήν μόνον για τις 16 ώρες των ημερών αυτών και όχι και για τις 8 ώρες της βάρδιας 14:00 – 22:00 που ο ίδιος ο ιδιοκτήτης της εταιρείας δηλώνει ότι θα παράσχει εργασία, αφίσταται του νομίμου εργατικού κόστους και κατ' ακολουθίαν των επί ποινή αποκλεισμού όρων της διακήρυξης. Και τούτο διότι το κόστος το οποίο θα πρέπει να καλύπτει κατ' ελάχιστον εκάστη προσφερόμενη οικονομική προσφορά αποτελείται από τις συνολικές νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων, ήτοι τις νόμιμες αποδοχές αυτών με τις προσαυξήσεις για εργασία τις ημέρες του Σαββάτου, Κυριακής και των νομίμων αργιών, τις αναλογούσες εργοδοτικές εισφορές, την αναλογία που αντιστοιχεί στα δώρα εορτών (Πάσχα, Χριστουγέννων), στην κανονική άδεια, στο επίδομα αδείας και στο κόστος αντικατάστασης εργαζομένων λόγω κανονικής αδείας, το διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών, τα αναλώσιμα, το εργολαβικό κέρδος και τις κρατήσεις υπέρ τρίτων.

21. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, η προσωρινή ανάδοχος εταιρεία [...], δεν υπολόγισε την προσαύξηση του ποσοστού 75% για το σύνολο των Κυριακών και των αργιών των δύο ετών για τα οποία προκηρύχθηκε ο υπόψη διαγωνισμό και για 8 ώρες επί των ημερών αυτών, ήτοι τις ώρες εργασίας του ιδιοκτήτη της επιχείρησης, μην καλύπτοντας με τον τρόπο αυτό το ελάχιστο απαιτούμενο εργατικό κόστος, παραβίασε του σχετικούς επί ποινή απαραδέκτου όρους της Διακήρυξης και τις σχετικής νομοθεσίας του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 ως ισχύει. Το υπόψη κανονιστικό πλαίσιο, ως προελέχθη, σκοπεί στην προστασία των εργαζομένων και στην αποτροπή της έστω και έμμεσης καταστρατήγησης της επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

υποχρέωσης του αναδόχου να προσφέρει τιμή, η οποία καλύπτει πραγματικά και όχι πλασματικά το κόστος των αμοιβών και της ασφάλισης του προσωπικού και αφετέρου της επίσης επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενης υποχρέωσής του να μην εφαρμόζει πολιτική τιμών κάτω του πραγματικού κόστους (ΣΤΕ ΕΑ 1255/2009) και η απόκλιση της υποβληθείσας προσφοράς με την αιτιολογία ότι νομίμως δεν υπολογίζεται η προσαύξηση ποσοστού 75% για τις 8 ώρες απασχόλησης του ιδιοκτήτη της επιχείρησης για 116 ημέρες Κυριακών και αργιών παραβιάζει το κανονιστικό πλαίσιο αυτό. Τα ανωτέρω επιρρωνύονται και από το γεγονός ότι το ελάχιστο εργατικό κόστος και οι σχετικές νόμιμες προσαυξήσεις των Κυριακών και των αργιών θα έπρεπε να προβλέπονται σε κάθε περίπτωση, καθώς ο ισχυρισμός της προσωρινής αναδόχου εταιρείας με τις παρασχεθείσες διευκρινίσεις της ότι ο ιδιοκτήτης της επιχείρησης αυτής θα παράσχει ο ίδιος για όλες τις Κυριακές και τις αργίες επί δύο έτη και για οκτώ ώρες, ήτοι για 928 ώρες (116 ημέρες X 8 ώρες) προσωπικώς την εργασία του δε δύναται να γίνει αποδεκτός, αφού δεν λαμβάνει υπόψη τον παράγοντα απρόβλεπτων γεγονότων που τυχόν λάβουν χώρα και οδηγήσουν στην αδυναμία κάλυψης τις συγκεκριμένης βάρδιας ή μέρους αυτής κατά τη διάρκεια της διετούς εκτέλεσης του έργου, ήτοι σε περίπτωση ασθένειας ή άλλου γεγονότος που θα εμποδίζει αυτόν, τον ιδιοκτήτη της επιχείρησης / εργαζόμενο, μια ώρα εκ του συνόλου των 928 ή μια Κυριακή ή αργία εκ του συνόλου των 116 ημερών αυτών που εκείνος θα παράσχει προσωπικώς την εργασία του, δεν καλύπτεται το κόστος της νόμιμης προσαύξησης του 75% του εργαζόμενου που θα αντικαταστήσει αυτόν.

22. Επειδή και σε κάθε περίπτωση ακόμα και αν ήθελε θεωρηθεί ότι ο ιδιοκτήτης παραιτήθηκε από την αξίωσή του αυτή της προσαύξησης του 75% για 8 ώρες και τις 116 ημέρες Κυριακών και αργιών, υπό την ιδιότητα του ως εργαζόμενος του έργου και όχι ως εργολάβος αυτού και πάλι θα έπρεπε να είχε υπολογίσει την προσαύξηση ποσοστού 75% για το σύνολο των ωρών των Κυριακών και των αργιών, αφού κατά γενική αρχή του δικαίου και σύμφωνα με το άρθρο 679 του Α.Κ. η συμφωνία περί παραιτήσεως του μισθωτού από τις

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

νόμιμες εν γένει μισθολογικές του αξιώσεις είναι άκυρη, ανεξαρτήτως αν η συμφωνία αυτή ή η παραίτηση έγινε πριν την παροχή της εργασίας ή μετά, υπό τη μορφή άφεσης χρέους (ΑΠ 677/2012, 1042/2006).

23. Επειδή, επέκεινα θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι ο μη υπολογισμός της προσαύξησης ποσοστού 75% για τις 8 ώρες των 116 ημερών (52 Κυριακές + 6 αργίες X 2 έτη) παραβιάζει τις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης αυτών, άγοντας σε καταστρατήγηση του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, αφού ως γίνεται δεκτό, κατά την υποβολή οικονομικών προσφορών σε δημόσιους διαγωνισμούς η παροχή δωρεάν εργασίας εκ μέρους κάποιου οικονομικού φορέα θα πρέπει να αποτιμάται σε χρήμα (Δ.Εφ.Πειρ. 35/2011), γεγονός που δεν συνέβη εν προκειμένω. Τα ανωτέρω στοιχούν με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, αφού κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν δεν περιέχει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζομένους την υποχρέωση τήρησης των κειμένων διατάξεων κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους. Μεταξύ των διατάξεων αυτών, *«προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία – ελλείψει σχετικής ρήτρας στη Διακήρυξη - οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελαχίστου κατά νόμον εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος του στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών, αλλά μετά τη σύναψη της σχετικής συμβάσεως, δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσεως, αλλά δημιουργεί και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού, προσκρούοντας για τον λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας ...»* (ΣτΕ ΕΑ 58/2009, 791, 840/1172/2008).

24. Επειδή και σε κάθε περίπτωση δεν δύναται παραδεκτά να γίνει λόγο για δωρεάν ή εθελοντική εργασία. Και τούτο διότι ο υπόψη διαγωνισμός διενεργείται με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής και συμμετέχουν σε αυτόν οικονομικοί φορείς με σκοπό το κέρδος. Επιπροσθέτως και κατ' επέκταση δε δύναται παραδεκτώως να γίνει δεκτός ισχυρισμός περί εθελοντικής εργασίας στην προκείμενη περίπτωση, καθώς για τον εν λόγω εργαζόμενο, ιδιοκτήτη της επιχείρησης / προσωρινής αναδόχου εταιρείας και για τις 8 ώρες εργασίας του επί 116 ημέρες Κυριακών και αργιών επί 2 έτη, έχει υπολογισθεί ο βασικός μισθός, αλλά δεν έχει υπολογισθεί η προσαύξηση ποσοστού 75% κατά τα προλεχθέντα. Ως εκ τούτου, και εφόσον υπολογίσθηκε – και ορθώς – ο μισθός αυτού δεν δύναται παραδεκτά να γίνει λόγος για εθελοντική εργασία και θα έπρεπε προκειμένου να πληρούται ο όρος περί πλήρωσης του ελάχιστου εργατικού κόστους να υπολογίζεται και το ποσοστό της νόμιμης προσαύξησης Κυριακής και αργιών.

25. Επειδή, τούτων δοθέντων ο πρώτος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος.

26. Επειδή, περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της ότι συνεπεία του πρώτου λόγου της προσφυγής περί μη νόμιμου υπολογισμού της προσαύξησης των Κυριακών και αργιών, έχει υπολογισθεί παρανόμως και το συνολικό μηνιαίο κόστος κατ' άτομο το οποίο αποτυπώνεται στον Πίνακα της οικονομικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου εταιρείας και νυν παρεμβαίνουσας.

27. Επειδή, από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας [...] και προσωρινής αναδόχου προκύπτει ως βάση υπολογισμού των πάσης φύσεως λοιπών προσαυξήσεων, εισφορών και επιδομάτων ο λανθασμένος υπολογισμός του συνολικού μηνιαίου εργατικού κόστους κατ' άτομο. Ειδικότερα, από τον Πίνακα της οικονομικής προσφοράς της (γραμμή 1 αυτής) προκύπτει ότι αναφορικά με την προσαύξηση ποσοστού 75% για Κυριακές και αργίες πολλαπλασιάζει την προσαύξηση αυτήν επί 58 Κυριακών και αργιών επί 16 ώρες ($58 \times 16 \times 2,63736 = 2.447,27$ κατ' έτος και 203,96 € το μήνα) και όχι επί του συνόλου των 24 ωρών της κάθε ημέρας ($58 \times 24 \times 2,63736 = 3.321,3$ κατ' έτος και 305,93 € το μήνα), μην προσθέτοντας δηλαδή

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

σε αυτές τις ώρες τις 8 ώρες εργασίας του ιδιοκτήτη της επιχείρησης και μη νομίμως, κατά τα προλεχθέντα, υπολογίζοντας το τελικό ποσό της προσαύξησης του 75% σε 209,96 € το μήνα αντί του ορθού 305,93 € το μήνα. Ομοίως με τα ανωτέρω, στη γραμμή 2 της υπόψη οικονομικής προσφοράς όπου υπολογίζονται οι εργοδοτικές εισφορές ΙΚΑ σε ποσοστό 25,06% έχει υπολογισθεί το ποσό των 806,7 € αντί του ορθού 832,32 €. Περαιτέρω στη γραμμή 3 της υπόψη οικονομικής προσφοράς, όπου υπολογίζεται το επίδομα αδείας, έχει υπολογισθεί το ποσό των 134,14 € αντί του ορθού 138,39 €. Στη γραμμή 4, εργοδοτικές εισφορές ΙΚΑ επιδόματος αδείας ποσοστού 25,06%, έχει υπολογισθεί το ποσό των 33,62 € αντί του ορθού 34,68 €. Στη γραμμή 5, δώρο Πάσχα, έχει υπολογισθεί το ποσό των 139,73 € αντί του ορθού 144,15 €. Στη γραμμή 6, εργοδοτικές εισφορές ΙΚΑ δώρου Πάσχα ποσοστού 25,06%, έχει υπολογισθεί το ποσό των 35,02 € αντί του ορθού 36,11 €. Στη γραμμή 7, δώρο Χριστουγέννων, έχει υπολογισθεί το ποσό των 279,45 € αντί του ορθού 288,31 €. Στη γραμμή 8, εργοδοτικές εισφορές ΙΚΑ δώρου Χριστουγέννων ποσοστού 25,06%, έχει υπολογισθεί το ποσό των 70,03 € αντί του ορθού 72,25 €. Από το άθροισμα των ανωτέρω προκύπτει ότι υπολογίσθηκε το μηνιαίο εργατικό κόστος στο ποσό των 4.718,10 € αντί του ορθού 4.867,52 €, ήτοι κατ' άτομο (στην υπόψη προσφορά δηλώνεται η απασχόληση 4,78 εργαζομένων) υπολογίσθηκε το μηνιαίο εργατικό κόστος στο ποσό των 987,05 αντί του ορθού 1.018,31 €.

28. Επειδή, το προαναφερόμενο μη νομίμως υπολογισθέν ποσό των 987,05 αντί του ορθού 1.018,31 € συμπληρώθηκε και στον Πίνακα 4.2, Πίνακας Ανάλυσης Οικονομικής Προσφοράς (γραμμή 10 στήλη 4) και ως εκ τούτου οι συνακόλουθοι υπολογισμοί των στηλών 5, 6, 7 είναι λανθασμένοι, αφού στη γραμμή 4 στήλη 5 υπολογίσθηκε το ποσό των 4.718 € αντί του ορθού 4.867,52 €, στη γραμμή 4 στήλη 6 υπολογίσθηκε το ποσό των 56.617,20 € αντί του ορθού 58.410,24 € και στη γραμμή 4 στήλη 7 υπολογίσθηκε το ποσό των 113.234,40 € αντί του ορθού 116.820,48 €. Επιπλέον, λανθασμένα έχει υπολογισθεί και το κόστος διοικητικής υποστήριξης, που σύμφωνα με τη

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

διακήρυξη θα πρέπει να ανέρχεται σε τουλάχιστον 3% επί της παροχής των υπηρεσιών, η οποία παρανόμως υπολογίσθηκε στο ποσό των 113.234,40 € αντί του ορθού 116.820,48 € και συνεπώς σύμφωνα με τα ανωτέρω, το κόστος αυτό του 3% υπολογίζεται σε 3.504,61 € αντί του δηλωθέντος 3.397,03 €. Ομοίως, μη νόμιμος είναι και ο υπολογισμός των κρατήσεων υπέρ Δημοσίου και τρίτων του Πίνακα 4.2 της γραμμής 13 στήλη 7 της οικονομικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου εταιρείας και νυν παρεμβαίνουσας για το λόγο ότι οι κρατήσεις αυτές δεν έχουν υπολογισθεί και επί της εισφοράς ΕΛΠΚ, αφού από την οικονομική προσφορά προκύπτει ότι δηλώθηκαν 168,32 € ως οι νόμιμες κρατήσεις και 191,20 € εισφορά ΕΛΠΚ, ήτοι χωρίς στην τελευταία να υπολογίζονται οι νόμιμες υπέρ του Δημοσίου κρατήσεις.

29. Επειδή, συνεπώς και ο δεύτερος λόγος της Προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως νόμω και ουσία βάσιμος.

30. Επειδή, τούτων δοθέντων, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι απαραδεκτώς έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας [...] και οι διευκρινίσεις που αυτή παρείχε, ως πληρούσες τους όρους του Νόμου και της διακήρυξης και ανακηρύχθηκε αυτή ως προσωρινή ανάδοχος του εν λόγω διαγωνισμού.

31. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να γίνει δεκτή ως νόμω και ουσία βάσιμη.

32. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 219060630958 0813 0044), ποσού 660,00 €, θα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 606 /2018

Απορρίπτει την Παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του προσκομισθέντος παραβόλου, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 219060630958 0813 0044), ποσού 660,00 €,

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 18 Ιουλίου 2018 και εκδόθηκε στις 2 Αυγούστου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα