

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στην έδρα της στις 20 Αυγούστου 2018 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.07.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ/664/16.07.2018 της εταιρίας με την επωνυμία «.....»
.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΜΕΓΑΡΟΥ ΜΟΥΣΙΚΗΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ / ΟΜΜΘ» [εφεξής η αναθέτουσα αρχή] και

Κατά της από 20.07.2018 παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....»
.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί το από 02.07.2018 Απόσπασμα Πρακτικού της Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου υπ' αριθμ. Β10 της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που, κατ' επικύρωση του Πρακτικού 2/25.05.2018 της ορισθείσας Επιτροπής για τη διεξαγωγή του δημόσιου Διαγωνισμού για την ανάθεση της φύλαξης και επιτήρησης συγκεκριμένων κτηρίων και σημείων της αναθέτουσας αρχής (Διακήρυξη 1/2018), προϋπολογισμού €290.000 (πλέον ΦΠΑ 24%), ανέδειξε ως προσωρινή ανάδοχο την παρεμβαίνουσα.

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης Απόφασης και την απόρριψη της κρινόμενης Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε με την ανάγνωση της Έκθεσης του Εισηγητή Ιωάννη Κίτσου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει, πως έχει δεσμευθεί, εξοφληθεί και προσκομιστεί το αναλογούν υπ' αριθμ. ηλεκτρονικό/e-παράβολο ποσού χιλίων τετρακοσίων πενήντα ευρώ (€1.450) υπέρ Ελληνικού Δημοσίου σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α' 64) [εφεξής Κανονισμός]. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί η αίτηση περί απαράδεκτης άσκησής της που υποβάλει η παρεμβαίνουσα, καθώς από την ηλεκτρονική είσοδο στον ιστότοπο www.gsis.gr προκύπτει, όσον αφορά την κατάσταση του ανωτέρω Παραβόλου, πως είναι «δεσμευμένο».

2. Επειδή με τη Διακήρυξη 1/17.04.2018, συνοδευόμενη αναποσπαστώς με τα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ της I-V, επιδιώχθηκε από τον «ΟΜΜΘ» η διενέργεια, σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 ΒΙΒΛΙΟ Ι (άρθρα 1-221) και με τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ (υπό Α/Α: 56802), ανοιχτού δημόσιου Διαγωνισμού άνω του ευρωπαϊκού κατωφλίου (άρθρα 27, 36, 5γ) Ν. 4412/2016), για την ανάθεση της «φύλαξης και της επιτήρησης της ασφάλειας του “ΟΜΜΘ”» (Κωδικός CPV: 79713000-5). Συνοπτικά περιγραφόμενο, το συμβατικό αντικείμενο αφορούσε την «παροχή υπηρεσιών φύλαξης και επιτήρησης της ασφάλειας των ΚΤΙΡΙΩΝ Α και Β του “ΟΜΜΘ” σε καθημερινή 24ωρη βάση καθόλη τη διάρκεια της σύμβασης και την παροχή υπηρεσιών φύλαξης και ασφάλειας του “ΟΜΜΘ” σε συγκεκριμένα σημεία του για τις ημέρες που θα υπάρχει εκδήλωση σύμφωνα με το πρόγραμμα εκδηλώσεων του “ΟΜΜΘ”» (άρθρο 1.3. σελ. 4· βλ. και ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι σελ. 30-31). Η εκτιμώμενη αξία της μέλλουσας να συναφθεί δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών

Αριθμός απόφασης: 704/2018

προϋπολογίστηκε στα €290.000 (πλέον ΦΠΑ 24% €69.600) για χρονικό διάστημα 24 μηνών από την υπογραφή της (άρθρο 1.3. σελ. 5 και 6.2. σελ. 29). Κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής (άρθρο 1.3. σελ. 5 & 2.3.1. σελ. 16). Καταληκτική ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών Προσφορών ορίστηκε η 11.05.2018 και ημερομηνία ανοίγματος των Δικαιολογητικών Συμμετοχής & Τεχνικών Προσφορών η 18.05.2018 (άρθρο 1.5. σελ. 6 και 3.1.1. σελ. 20).

3. Επειδή, επί του Α΄ Σταδίου του Ανοίγματος Δικαιολογητικών Συμμετοχής & Τεχνικών Προσφορών, μετά την αποσφράγιση των αντίστοιχων Φακέλων στις 18.05.2018, δυνάμει του από 18.05.2018 Πρακτικού 1 που συνέταξε η 3μελής Επιτροπή Διαγωνισμού προκύπτει πως ο συγκεκριμένος δημόσιος Διαγωνισμός συγκέντρωσε το επιχειρηματικό ενδιαφέρον 6 ιδιωτικών εταιρειών παροχής υπηρεσιών ασφαλείας (ΙΕΠΥΑ) και συγκεκριμένα: 1) της προσφεύγουσας «.....» η οποία κατέθεσε την Προσφορά, 2) της παρεμβαίνουσας «.....» την Προσφορά, 3) «.....» την Προσφορά, 4) «.....» την Προσφορά, 5) «.....» την Προσφοράκαι 6) «.....» την Προσφορά, οι Τεχνικές Προσφορές των οποίων κρίθηκαν συνολικά αποδεκτές καθώς περιείχαν όλα τα δικαιολογητικά που ορίζονταν στο άρθρο 2.4.3. της Διακήρυξης. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού προχώρησε στο Β΄ Στάδιο του Ανοίγματος των Οικονομικών Προσφορών συντάσσοντας αντίστοιχα το από 25.05.2018 & 11.06.2018 Πρακτικό 2 από το οποίο προκύπτει πως, αφού επιβεβαίωσε πως όλες οι ως άνω οικονομικές προσφορές είχαν συνταχθεί σύμφωνα με τα άρθρα 2.4.4. και 2.4.5. της Διακήρυξης είναι καταρχήν παραδεκτές, διαπίστωσε όμως ότι οι οικονομικές προσφορές των «.....» και «.....» (σελ. 1 του Πρακτικού): «φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης και

ως εκ τούτου, έχοντας υπόψη της το δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης δ) του άρθρου 3.1.2 της διακήρυξης, η Επιτροπή αποφασίζει να καλέσει τις ως άνω εταιρίες, όπως, εντός προθεσμίας 6 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης, παράσχουν γραπτές εξηγήσεις για το ύψος των οικονομικών τους». Πράγματι, ο Πρόεδρος του «ΟΜΜΘ» συνέταξε και απηύθυνε αυθημερόν την υπ' αριθμ. πρωτ. 552Μ.Π./25.05.2018 σχετική Πρόσκληση στις εν λόγω εταιρείες και, πράγματι, αμφότερες ανταποκρινόμενες υπέβαλαν αντιστοίχως τα από 31.05.2018 (βλ. σελ. 1-9 τους αναλυτικούς Πίνακες Ανάλυσης) και 30.05.2018 (σελ. 1-3 ομοίως) Υπομνήματά τους. Μάλιστα, στο Στάδιο αυτό του Διαγωνισμού, η προσφεύγουσα, μολονότι (όπως αναφέρει το Πρακτικό) δεν κλήθηκε να υποβάλλει αιτιολόγηση για τη δική της Οικονομική Προσφορά, παρενέβη αυτόκλητα, καταθέτοντας το από 30.05.2018 Υπόμνημα με το οποίο ισχυρίστηκε ότι οι ανωτέρω 2 εταιρίες έχουν προσφέρει τιμές οι οποίες δεν δικαιολογούνται σύμφωνα με την ισχύουσα εργατική νομοθεσία για τις νόμιμες απολαβές των εργαζομένων και ζητά να επανεξεταστούν, το οποίο δεν ελήφθη υπόψη όμως. Από το ίδιο Πρακτικό προκύπτει, περαιτέρω, πως η Επιτροπή Διαγωνισμού επανήλθε σε νέα συνεδρίαση στις 11.06.2018 προκειμένου να αξιολογήσει τις υποβληθείσες διευκρινίσεις, καταλήγοντας, αφενός στην απόρριψη της Προσφοράς του «.....» ως ασυνήθιστα χαμηλής (σελ. 2-4 του Πρακτικού) αφετέρου στην αποδοχή της Προσφορά της παρεμβαίνουσας «.....» με την εξής αιτιολογία (σελ. 2 του Πρακτικού): «η εταιρεία υπολόγισε το εργατικό της κόστος σε €241.697,93 και τα λοιπά κόστη και εργολαβικό όφελος σε €1.373,47. Ο υπολογισμός αυτός κρίνεται παραδεκτός, δοθέντος ότι ο βασικός μισθός των εργαζομένων έχει ορισθεί από την Πράξη Υπουργικού Συμβουλίου (ΠΥΣ) αρ. 6 της 28.2.2012 και αφορά εργαζομένους κάτω των 25 ετών. Το εργασιακό κόστος έχει προσδιορισθεί με μηνιαίο μισθοδοτικό κόστος €813,71 (ωριαίο κόστος €4,88), και έχουν υπολογισθεί όλες οι νόμιμες προσαυξήσεις. Οι δε εξηγήσεις για το υπόλοιπο κόστος κρίνονται επαρκείς, διότι με αυτές αναλύεται η κάλυψη του εργολαβικού οφέλους, του κόστους διοικητικής υποστήριξης, εισφορά παιδικών κατασκηνώσεων, δημοσίευση διακήρυξης,

έκδοση Ε/Ε, εξοπλισμός και κόστους νομίμων κρατήσεων υπέρ Δημοσίου & τρίτων». Συνέταξε δε τον Πίνακα Κατάταξης των εταιρειών που είχαν απομείνει και εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας εταιρίας ως προσωρινής αναδόχου με συνολική οικονομική προσφορά €243.071,40 έναντι της επόμενης προσφεύγουσας εταιρίας με ύψος €287.506,84, ήτοι με διαφορά €44.435,44. Η διαγωνιστική κρίση αυτή επικυρώθηκε τελικώς από το Διοικητικό Συμβούλιο του «ΟΜΜΘ» όπως προκύπτει από το, από 03.07.2018, Απόσπασμα Πρακτικού της 2ας Ιουλίου 2018 με αριθμ. Β10, Θέμα 5ο: «Έγκριση Πρακτικών 1 & 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού για την ανάθεση της Φύλαξης και Επιτήρησης της ασφάλειας του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης», στο σώμα του οποίου ενσωματώνονται τα ομώνυμα 2 Πρακτικά.

4. Επειδή, κατά της τελευταίας Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του «ΟΜΜΘ» ως προς το μέρος που ανέδειξε ως προσωρινή ανάδοχο την παρεμβαίνουσα, προσέφυγε η αιτούσα καταθέτοντας, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 13.07.2018, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού, την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της, επαναλαμβάνοντας τις αιτιάσεις που είχε προβάλλει με το από 30.05.2018 Υπόμνημά της και, αιτούμενη την ακύρωση της επίμαχης Απόφασης επικαλούμενη «παράβαση της κείμενης νομοθεσίας εκ της προσβαλλόμενης λόγω παραβίασης της αρχής της νομιμότητας και δημιουργίας συνθηκών αθέμιτου ανταγωνισμού» (σελ. 9επ. της Προσφυγής). Ειδικότερα, κατά της αποδοχής της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας αιπιάται η προσφεύγουσα: Ι) Με τον 1ο λόγο ακύρωσης (σελ. 9-25 υπό α)) πως παραβιάζει την εργατική νομοθεσία κατά τον υπολογισμό του ελάχιστου νόμιμου εργοδοτικού κόστους του προσωπικού που ήθελε χρησιμοποιήσει για τις δημοπρατούμενες υπηρεσίες. Συγκεκριμένα, υποστηρίζει: «Λαμβάνοντας υπόψη την ανάλυση του ελάχιστου εργοδοτικού κόστους για εργαζόμενους κάτω των 25 ετών με ΒΜ €510,95, διαπιστώνεται ότι το μηνιαίο εργοδοτικό κόστος ανέρχεται σε €818,09 και το ωριαίο κόστος (ημερήσια ώρα) ανέρχεται σε €4,91 και όχι σε €4,88, ως υπολογίζει η

“.....”... [παρατίθεται στις σελ. 10-11 αναλυτικός Πίνακας]... Όλα τα ανωτέρω είναι αδιαμφισβήτητα και λαμβάνονται υπόψη στον ανωτέρω Πίνακα για τον υπολογισμό του ελάχιστου μηνιαίου εργοδοτικού κόστους και κόστους ημερήσιας ώρας, αφού εδράζονται στις διατάξεις της ισχύουσας εθνικής εργατικής νομοθεσίας και ειδικότερα του Ν. 4093/2012 (ΙΑ Υποπαράγραφος 11 παρ. 3), ως τροποποιηθείς ισχύει και στην από 28/2/2012 Πράξη Υπουργικού Συμβουλίου (ΦΕΚ Α΄ 38)». Προς επίρρωση της ορθότητας των υπολογισμών της παρεμβαίνουσας στον ανωτέρω Πίνακα: «ενσωματώνουμε εδώ το σχετικό από 23/9/2013 αίτημά μας με συνημμένο Πίνακα Υπολογισμού του ελάχιστου μηνιαίου εργοδοτικού κόστους και κόστους ημερήσιας ώρας για εργαζόμενους κάτω των 25 ετών βάσει του Ν. 4093/2012 (εφαρμοστέου από 12/11/2012), προς το Υπουργείο Εργασίας και την υπ’ αριθμ. πρωτ. 4493/2013 ad hoc απάντηση του [σημειώνεται πως στις σελ. 13-15 της Προσφυγής επισυνάπτονται: Α) το υπ’ αριθμ. 4493/23.09.2013 έγγραφο από το Σώμα Επιθεώρησης Εργασίας – Τμήμα Κοινωνικής Επιθεώρησης Ν. Ιωνίας όπου αναφέρεται: “Θέμα: Παροχή πληροφοριών. Σχετ.: Η από 23-09-2013 αίτησή σας. Σε απάντηση του ανωτέρω σχετικού σας γνωρίζουμε ότι ο τρόπος υπολογισμού του ελάχιστου εργοδοτικού κόστους των εργαζομένων της επιχείρησής σας έχει προσδιοριστεί σύμφωνα με την από 28-02-2012 Πράξη Υπουργικού Συμβουλίου (ΦΕΚ Α΄ 38). Όσον αφορά δε στις ασφαλιστικές εισφορές αρμόδιος είναι ο οικείος ασφαλιστικός φορέας”. Β) το από 20.09.2013 αίτημα της προσφεύγουσας: “Θέμα: Συλλογική σύμβαση εργασίας: Η υπαγόμενη στην περιφέρεια αρμοδιότητας σας εταιρία μας αναφορικά με την καταβολή των αποδοχών στους εργαζομένους της, εφαρμόζει την από 12/12/2012 Επιχειρησιακή ΣΣΕ, στην οποία, για τον καθορισμό του βασικού μισθού του προσωπικού έχει ενσωματωθεί Πίνακας σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην υποπαράγραφο ΙΑ 11 παρ. 3 του Ν. 4093/2012 στις διατάξεις του οποίου επίσης γίνεται ευθεία παραπομπή. Ειδικότερα σύμφωνα με τον καθορισμό των αποδοχών των εργαζομένων μας στο ύψος του νομοθετημένου κατώτατου μισθού κατά τα ανωτέρω, οι μηνιαίες αποδοχές για άγαμο προσωπικό ηλικίας έως 25 ετών με προϋπηρεσία 0-3 έτη έχουν

Αριθμός απόφασης: 704/2018

διαμορφωθεί στα €510,95 και για προσωπικό άνω των 25 ετών στα €586,08. Σας υποβάλλουμε στη συνέχεια πίνακες υπολογισμού του ελάχιστου μηνιαίου εργοδοτικού κόστους καθώς και του κόστους ημερήσιας ώρας, σύμφωνα με τα παραπάνω». Γ) Τον Πίνακα της εταιρίας με τίτλο: “Α. Υπολογισμός ελάχιστου μηνιαίου κόστους και κόστους ημερήσιας ώρας από 12.11.2012 βάσει του Ν. 4093/2012”. Συνάγει, λοιπόν, η προσφεύγουσα πως: «Από την εν λόγω εν έτει 2013 απάντηση του Υπουργείου Εργασίας που επιβεβαιώνει την ορθότητα του τεθέντος υπόψιν του Υπολογισμού, στο μεσολαβησάν διάστημα έχει τροποποιηθεί (μειωθεί) το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών, από 27,46% σε 25,06% (δυνάμει του άρθρου 38 παρ. 7 του Ν. 4387/2016), με αποτέλεσμα να αναπροσαρμοστούν τα αντίστοιχα ποσά στον Υπολογισμό μας από €179,27 σε €163,60, αλλά υφίσταται και μία επιπλέον επιβάρυνση, αφού σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 34 του Ν. 4144/2013 του άρθρου 89 περίπτωση Γ΄ του Ν. 3996/2011 και τις διατάξεις της υπ' αριθμ. 23411/2131/30-12-2011 Υπουργικής Απόφασης (ΦΕΚ 26/τεύχος Β΄/19-1-2012) ορίζεται εργοδοτική εισφορά €20 υπέρ του ΕΙΔΙΚΟΥ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΟΥ ΠΑΙΔΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΤΗΝΩΣΕΩΝ (ΕΛΠΚ) ποσό που καταβάλλεται από τον εργοδότη ετησίως για κάθε εργαζόμενο, επιβάρυνση που δεν υπήρχε πριν το 2013. Η είσπραξη της ανωτέρω εργοδοτικής εισφοράς ύψους €20 ανά άτομο (ήτοι εν προκειμένω €1,67 μηνιαίως ανά εργαζόμενο), αφορά εργαζόμενους που απασχολήθηκαν με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου και μισθοδοτήθηκαν κατά τον μήνα Αύγουστο, ανεξάρτητα από την διάρκεια της ημερήσιας ή μηνιαίας απασχόλησής τους. Ενόψει των ανωτέρω έκτοτε 2 αλλαγών ο ανωτέρω εγκεκριμένος από το Υπουργείο Εργασίας ημέτερος Πίνακας Υπολογισμού έχει μεταβάλει το συνολικό μηνιαίο μισθοδοτικό κόστος από €832,09 (τότε) σε €818,09 (σήμερα), και τελικά το εργοδοτικό κόστος ανά ημερήσια ώρα ανέρχεται σήμερα σε €4,91 (= €818,09 / 166,67 ώρες εργασίας ανά μήνα) και όχι σε €4,88, όπως εσφαλμένα και παράνομα υπολογίζει η στην Οικονομική Προσφορά της και ακολούθως όλως εσφαλμένα και μη νόμιμα δέχεται η Αναθέτουσα Αρχή. Σύμφωνα με τα ανωτέρω το συνολικό εργοδοτικό κόστος του εν λόγω δημοπρατούμενου έργου –εάν χρησιμοποιηθούν μόνον

εργαζόμενοι κάτω των 25 ετών και με ΒΜ €510,95–, και σε συνάρτηση με τον ελάχιστο απαιτούμενο αριθμό απασχολούμενων ατόμων, αναλύεται κατωτέρω ως εξής: Α) ΥΠΗΡΕΣΙΑ Α1: Φύλακας στο θυρωρείο του ΚΤΙΡΙΟΥ Α΄ του “ΟΜΜΘ” και σε κίνηση (24 μήνες 24ωρη βάση). Β) ΥΠΗΡΕΣΙΑ Α2(α): Φύλακας στο θυρωρείο του ΚΤΙΡΙΟΥ Β΄ του “ΟΜΜΘ” και σε κίνηση (18 μήνες 24ωρη βάση) [στη σελ. 17 επισυνάπτεται αναλυτικός Πίνακας με τις επεξηγήσεις (1)-(15), όπου η προσφεύγουσα υπολογίζει ετήσιο κόστος €51.735,05 και συνολικό μηνιαίο εργοδοτικό κόστος €4.311,25]. Γ) ΥΠΗΡΕΣΙΑ Α2(β): Φύλακας στο θυρωρείο του ΚΤΙΡΙΟΥ Β΄ του “ΟΜΜΘ” και σε κίνηση (6 μήνες 8ωρη νυχτερινή βάρδια μόνο) [στη σελ. 19 επισυνάπτεται αναλυτικός Πίνακας, παραπέμποντας στις ίδιες επεξηγήσεις (1)-(15), όπου η προσφεύγουσα υπολογίζει ετήσιο κόστος €19.623,93 και συνολικό μηνιαίο εργοδοτικό κόστος €1.635,33». Συμπεραίνοντας η αιτούσα ότι: «...το ελάχιστο νόμιμο εργοδοτικό κόστος με εργαζόμενους κάτω των 25 ετών και ΒΜ €510,95 για το δημοπρατούμενο έργο ανέρχεται σε €249.556,98!!! και όχι σε €241.697,93, όπως όλως εσφαλμένα και μη νόμιμα υπολογίζει η “.....”. Ούτω η Οικονομική Προσφορά της σε σχέση με το ελάχιστο εργατικό κόστος της υπολείπεται του νομίμου κατά (€249.556,98 - €241.697,93 =) €7.859,08 και είναι προδήλως παράνομη και φυσικά ασυνήθιστα χαμηλή και κατ’ ακολουθίαν απορριπτέα ως μη νόμιμη!!! [επισυνάπτεται στις σελ. 20-21 ο Πίνακας με το Συνολικό Εργοδοτικό Κόστος]». Επικουρικά, αντιτείνει η προσφεύγουσα: «Ακόμη όμως και στην περίπτωση που ως υπόθεση εργασίας και μόνο με “άγνωστους για εμάς” και τον νόμο υπολογισμούς και αδόκιμους τρόπους δεχθούμε ότι το ωριαίο κόστος είναι €4,88 (ως η “.....” αυθαιρέτως δηλώνει), το συνολικό εργοδοτικό κόστος του δημοπρατούμενου έργου με βάση τον Πίνακα του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙΙ της Διακήρυξης άρχεται σε €247.991,96!!!! ... και όχι σε €241.697,936, ως μη νόμιμα και εσφαλμένα δηλώνει η “.....” στην οικονομική της προσφορά» [επισυνάπτονται στις σελ. 22-24 αντίστοιχοι Πίνακες]. ΙΙ) Με τον 2ο λόγο ακύρωσης (σελ. 25-26) ότι δεν έχει προβλέψει η οικονομική προσφορά της “.....” την κάλυψη των λοιπών διοικητικών εξόδων και εργολαβικού οφέλους. Ειδικότερα, υποστηρίζει: «Εν

προκειμένω η “.....” δηλώνει στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ ότι η συνολική της Οικονομική Προσφορά για το δημοπρατούμενο έργο ανέρχεται σε €243.071,40. Από το ποσό αυτό οι νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων της ανέρχονται σε €193.265,58, οι ασφαλιστικές εισφορές βάσει των εκεί αναφερομένων αποδοχών ανέρχονται σε €48.432,35, ήτοι το συνολικό εργοδοτικό κόστος που δηλώνει ανέρχεται σε €241.697,93. Εάν αφαιρεθεί από τη συνολική Οικονομική Προσφορά της των €243.071,40 το ανωτέρω ποσό των €241.697,93 προκύπτει διαφορά €1.373,47, το οποίο κατά δήλωσή της στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ εκπροσωπεί τα λοιπά διοικητικά κόστη, το εργολαβικό όφελος και τις νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις. Στο ανωτέρω στοιχείο α) της παρούσης ανεδείχθη ότι το ελάχιστο εργοδοτικό κόστος της “.....” είναι τουλάχιστον €249.556,98 € (υπολογιζόμενο με βάση τον νόμιμο τελικό εργοδοτικό κόστος ανά ημερήσια ώρα €4,91) και επομένως – σε σχέση με το δηλωθέν συνολικό εργοδοτικό κόστος της “.....” ποσού €241.697,93– προκύπτει αρνητική διαφορά €7.859,05, δηλαδή η εν λόγω διαφορά “αναλίσκει και εξαφανίζει” το υπολογισθέν ποσό των 1.373,47 €, που εκπροσωπεί ως προελέχθη λοιπά διοικητικά κόστη και εργολαβικό όφελος της “.....”. Η Αναθέτουσα Αρχή απέκλεισε την “.....” διότι διαπίστωσε μία πολύ μικρή απόκλιση στο υπολογισμό του κατώτερου νόμιμου εργοδοτικού κόστους, η οποία αύξανε το εργοδοτικό κόστος κατά €234,63 σε σχέση με το δηλωθέν και θεώρησε ότι αυτή η αύξηση “αναλίσκει και υπερκαλύπτει” το δηλωθέν εργολαβικό κέρδος των €45,63 και ως εκ τούτου η σύμβαση θα ήταν ζημιογόνα (!!!) για την εν λόγω ανάδοχο και αποφάσισε τον αποκλεισμό του για παρανόμως συνταχθείσα οικονομική προσφορά!!!». ΙΙΙ) Με τον 3ο λόγο ακύρωσης (σελ. 26-27) ότι η προσβαλλόμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του “ΟΜΜΘ” πέραν της ανωτέρω πρόδηλης νομοθετικής παράβασης και προσβολής της Διακήρυξης, στερείται και παντελώς νομίμου αιτιολογίας. Ειδικότερα υποστηρίζει: «δεν αναφέρει πουθενά πως η “.....” παρέσχε πειστικές εξηγήσεις για την ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά της και βάσει ποιων προσκομισθέντων ή επικληθέντων δικαιολογητικών εγγράφων αλλά και

πως μία τέτοια προσφορά πληροί τις νόμιμες προϋποθέσεις ορθού υπολογισμού του νόμιμου εργοδοτικού κόστους... Πλέον συγκεκριμένα ο “ΟΜΜΘ” κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας και του άρθρου 88 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (Ασυνήθιστα Χαμηλές Προσφορές) έκρινε ότι η “.....” έχει δώσει επαρκείς εξηγήσεις για την εν λόγω ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά της, αφού από την παραβολή και μόνο της ΕΓΣΣΕ της 2018, που επικαλείται η “.....” στην οικονομική προσφορά της αλλά και με δεδομένη την γνώση του “ΟΜΜΘ” για το πλήθος των εργαζομένων του απαιτούμενου προσωπικού για την κάλυψη των απαιτήσεων του δημοπρατούμενου έργου με περισσή ενάργεια προκύπτει ότι η οικονομική προσφορά της “.....” είναι προδήλως ασυνήθιστα χαμηλή για έναν μόνον λόγο : ΓΙΑΤΙ ΕΙΝΑΙ ΠΑΡΑΝΟΜΗ !!! Έτι περαιτέρω, η Αναθέτουσα Αρχή στην παράγραφο Ι του από 25.05.2018 Πρακτικού Νο 2 της Επιτροπής –που εγκρίνεται δια της προσβαλλομένης– δηλώνει άλως αορίστως, ατεκμηρίωτα και τελικά κατά παράβαση του ανωτέρω άρθρου ότι “οι εξηγήσεις κρίθηκαν επαρκείς” δίχως να κάνει μνεία στα αποδεικτικά στοιχεία που την οδήγησαν σε αυτήν την κρίση...».

5. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά εκτελεστής πράξης, ήτοι της επίμαχης Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του «ΟΜΜΘ», που έχει εκδοθεί επί δημόσιου Διαγωνισμού ο οποίος κατατείνει στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών προϋπολογισμού €290.000 (άνευ ΦΠΑ 24%), ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στα άρθρα 345 Ν. 4412/2016 και 1 α) Π.Δ. 39/2017 για την καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, ενώ συντρέχει επιπρόσθετα η κατά χρόνο αρμοδιότητα της Αρχής όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 α) Ν. 4412/2016 αντικατασταθέν με το άρθρο 43 παρ. 4 Ν. 4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116), δεδομένου πως η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε με την καταχώριση της αντίστοιχης Διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 Ν. 4412/2016, μετά τις 26.6.2017 όπως αποδεικνύεται από τον ΑΔΑΜ: 18PROC002957944 2018-04-18 που έλαβε.

6. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα εταιρία στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης, καθώς από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, όπως ομολογεί η αιτούσα, την 03.07.2018, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 13.07.2018, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

7. Επειδή, η αιτούσα, στρεφόμενη κατά της επίμαχης εκτελεστής Απόφασης με την οποία ανακηρύσσεται προσωρινή ανάδοχος για τον κρίσιμο δημόσιο Διαγωνισμό υπηρεσιών η (ανταγωνίστριας της και ήδη) παρεμβαίνουσα, ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή της με άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον (ΣΤΕ (Γ' Τμήμα) 328/2011, ΕΑ 213/2011, (Δ' Τμήμα, 7μελής) 2166/2003, (Ε' Τμήμα) 414/2002, Ολομ. 280/1996), καθώς, δραστηριοποιούμενη επιχειρηματικά στον τομέα της παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, συμμετείχε στον επίμαχο Διαγωνισμό καταθέτοντας την Προσφορά 96539, και πλέον μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης υφίσταται βλάβη όπως απαιτείται από τις διατάξεις των άρθρων 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 Π.Δ. 39/2017.

8. Επειδή, με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτά παρεμβαίνει η εταιρία «.....» καταθέτοντας, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την από 20.07.2018 Παρέμβασή της εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 7 Κανονισμού, ήτοι εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση σε αυτή της Προδικαστικής Προσφυγής της αιτούσας η οποία έγινε από την αναθέτουσα αρχή την 16.07.2018. Συγκεκριμένα με την Παρέμβαση, στην οποία επαναφέρονται οι υποβληθείσες δια του από 31.05.2018 Υπομνήματός της (με τίτλο: «Ανάλυση Οικονομικής Προσφοράς») εξηγήσεις, υποστηρίζεται προς αντίκρουση, των προβαλλόμενων με την Προδικαστική Προσφυγή, λόγων ακύρωσης πως: Α) Όχι μόνο δεν υφίσταται σφάλμα στους υπολογισμούς της όσον αφορά το προϋπολογισθέν εργοδοτικό κόστος, αλλά αντιθέτως η προσφεύγουσα

προσαυξάνει τεχνηέντως το συγκεκριμένο κονδύλιο σε ποσό ανώτερο του νομίμου, προκειμένου να υποστηρίξει ότι η Προσφορά της δεν καλύπτει τάχα το ελάχιστο νόμιμο κόστος αποδοχών του προσωπικού και εργοδοτικών εισφορών. Επίσης, για την αποφυγή δημιουργίας πεπλανημένων εντυπώσεων, όπως τονίζει, η σημαντικά υψηλότερη τιμή την οποία έχει προσφέρει η εταιρία «.....» σε σχέση με τη δική της οφείλεται στο ότι η ίδια προέβη στην απολύτως θεμιτή επιχειρηματική επιλογή να απασχολήσει εργαζόμενους ηλικίας κάτω των 25 ετών, ενώ η προσφεύγουσα, με βάση την ανάλυση της Οικονομικής της Προσφοράς, προτίθεται να απασχολήσει φύλακες ηλικίας μεγαλύτερης των 25 ετών, με τις συνακόλουθες διαφοροποιήσεις εκ του λόγου αυτού στο εργοδοτικό κόστος (σελ. 9 της Παρέμβασης). Β) Η η προσφεύγουσα επιχειρεί τεχνηέντως, πλην όμως με απρόσφορο και λανθασμένο τρόπο, να εμφανίσει υπέρμετρα αυξημένο το εργοδοτικό κόστος. Συγκεκριμένα, χρησιμοποιεί το ωρομίσθιο ως μονάδα υπολογισμού για την εξεύρεση του κόστους (και) των τακτικών αποδοχών των εργαζομένων (βλ. τους σχετικούς Πίνακες της στις σελ. 17-19 της Προσφυγής), διογκώνοντας με τον τρόπο αυτό το εργοδοτικό κόστος, μολονότι η μονάδα υπολογισμού του κόστους των μισθωτών, όσον αφορά τις τακτικές τους αποδοχές, είναι ο νόμιμος καταβαλλόμενος μισθός. Ανεξαρτήτως αυτού, η εταιρία «.....», στις σελ. 10-11 της Προσφυγής της, προβαίνει και σε εσφαλμένο υπολογισμό του εργοδοτικού κόστους ανά ημερήσια ώρα, καταλήγοντας σε κόστος ωρομισθίου €4,91 αντί του ορθού των €4,88 (σελ. 18-19 της Παρέμβασης με παραπομπή σε 2 παραδείγματα όπου επιχειρείται να καταδειχθεί η τεχνητή πρόκληση ποσού μεγαλύτερου από τις νομοθετημένες αποδοχές). Γ) Περαιτέρω, η προσφεύγουσα εταιρία υπολογίζει στο κόστος ωριαίας καθημερινής απασχόλησης (ωρομίσθιο) το κόστος υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (ΕΛΠΚ) του άρθρου 89 του Ν. 3996/2011 (βλ. την ανάλυσής της στη σελ. 11 της Προσφυγής, από την οποία προκύπτει ότι η εν λόγω εισφορά συμμετέχει στη διαμόρφωση του ωρομισθίου των €4,91), με αποτέλεσμα, το ποσό αυτό να πολλαπλασιάζεται εκ νέου κατά τον υπολογισμό των προσαυξήσεων του εργατικού κόστους, και

Κυριακών – αργιών να οδηγεί σε περαιτέρω επαύξηση του ήδη υπολογισμένου κόστους για την εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ, με αποτέλεσμα το ποσό της εισφοράς να διαμορφώνεται τελικά σε ύψος πολύ περισσότερο ανώτερο από αυτό των €20 ανά εργαζόμενο (σελ. 20-21 της Παρέμβασης). Επιπλέον, αν και στις τεχνικές απαιτήσεις της Διακήρυξης (Α2) ορίζεται ρητά ότι ο φύλακας του θυρωρείου του ΚΤΙΡΙΟΥ Β΄ του “ΟΜΜΘ” και σε κίνηση θα απασχολείται σε καθημερινή 24ωρη βάση καθ’ όλη τη διάρκεια της σύμβασης, πλην των μηνών Ιουλίου, Αυγούστου και Σεπτεμβρίου, η προσφεύγουσα εταιρία συνυπολογίζει και για το συγκεκριμένο εργαζόμενο, στο κόστος ωριαίας καθημερινής απασχόλησης, αναλογία εισφοράς υπέρ ΕΛΠΚ, παρότι η εισφορά αυτή δεν οφείλεται σε περιπτώσεις εργαζομένων που δεν έχουν εργαστεί και μισθοδοτηθεί, έστω και 1 ημέρα, εντός του μηνός Αυγούστου. Συνεπώς, παρά τα όσα αναφέρονται σχετικώς στη σελ. 25 της Προσφυγής, η εταιρία μας δεν έχει υπολογίσει διαφορετικά, “για κάποιον ανεξήγητο λόγο”, την τιμή ανά μήνα για τις δύο θέσεις φυλάκων στο θυρωρείο των ΚΤΙΡΙΩΝ Α΄ και Β΄ και σε κίνηση, αφού ο δεύτερος εξ αυτών δεν θα απασχολείται κατά τους μήνες Ιούλιο, Αύγουστο και Σεπτέμβριο, και επομένως δεν καταβάλλεται ως προς αυτόν εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ» (σελ. 22-23 της Παρέμβασης).

9. Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο δημόσιο Διαγωνισμό υπηρεσιών αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσον και τους διαγωνιζόμενους (ΣΤΕ ΕΑ: 16-17/2011, 348/2010 και 613/2009), οριζόταν: Α) Στο άρθρο 2.4.3 «Περιεχόμενα Φακέλου “Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά”»: α) Το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), όπως προβλέπεται στην παρ. 4 του άρθρου 79 του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6.1. της παρούσας Διακήρυξης. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΤΕΥΔ το οποίο έχει αναρτηθεί, και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ). β) εγγύηση συμμετοχής, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν. 4412/2016 τις παραγράφους

2.1.5 και 2.2.2 της παρούσας Διακήρυξης. γ) Τελευταία επίσημη κατάσταση προσωπικού, κατατεθειμένη αρμοδίως στην Επιθεώρηση Εργασίας, από την οποία να προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας απασχολεί μονίμως τουλάχιστον 50 εργαζόμενους με ειδικότητα ανάλογη με αυτή που απαιτείται για την ζητούμενη υπηρεσία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.6.2 Β3 β. Β) Άρθρο 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, όπως ορίζεται κατωτέρω: Η Οικονομική Προσφορά πρέπει να συνταχθεί σύμφωνα με το υπόδειγμα που επισυνάπτεται ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ. Α. Τιμές: Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε € ανά μήνα για την περίπτωση Α1 και Α2 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι και σε € ανά ώρα για την περίπτωση Β του εν λόγω Παραρτήματος.... 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. 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 € ή που καθορίζεται σχέση € 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. Γ) Άρθρο 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: ... γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016... Δ) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι

«Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης»

A. «Υπηρεσίες φύλαξης και επιτήρησης της ασφάλειας των ΚΤΙΡΙΩΝ Α΄ και Β΄ του “ΟΜΜΘ” ως εξής»: A1. Σε καθημερινή 24ωρη βάση, καθ’όλη τη διάρκεια της συναφθσόμενης σύμβασης, συμπεριλαμβανομένων όλων των εορτών και αργιών, ανά βάρδια, με 1 φύλακα ο οποίος θα είναι εγκατεστημένος στο θυρωρείο του M1 ΚΤΙΡΙΟΥ του “ΟΜΜΘ”, παράλληλα δε θα κινείται εσωτερικά και εξωτερικά των ΚΤΙΡΙΩΝ του “ΟΜΜΘ” σύμφωνα με τις οδηγίες της Οικονομικής & Διοικητικής Διεύθυνσης του “ΟΜΜΘ”. A2. Σε καθημερινή 24ωρη βάση, καθ’όλη τη διάρκεια της συναφθσόμενης σύμβασης, πλην των μηνών Ιουλίου, Αυγούστου και Σεπτεμβρίου, συμπεριλαμβανομένων όλων των εορτών και αργιών, ανά βάρδια, με 1 φύλακα ο οποίος θα είναι εγκατεστημένος στο θυρωρείο του M2 κτιρίου του “ΟΜΜΘ”, παράλληλα δε θα κινείται εσωτερικά και εξωτερικά των κτιρίων του “ΟΜΜΘ” σύμφωνα με τις οδηγίες της Οικονομικής & Διοικητικής Διεύθυνσης του “ΟΜΜΘ”. Κατά τους μήνες Ιούλιο, Αύγουστο και Σεπτέμβριο οι αμέσως παραπάνω υπηρεσίες φύλαξης, θα παρέχονται από ένα φύλακα σε δάωρη νυκτερινή βάρδια μόνο. Τα ειδικότερα καθήκοντα των φυλάκων (περ.Α1 και Α2)είναι τα εξής: I. Φύλακας στα θυρωρεία του “ΟΜΜΘ”. 1.1.1. Χειρίζεται το τηλεφωνικό κέντρο. 1.1.2. Εκτελεί καθήκοντα υποδοχής στην είσοδο των κτιρίων του “ΟΜΜΘ”. Ελέγχει τους επισκέπτες, μη επιτρέποντας την είσοδο σε πωλητές και άτομα που δεν έχουν σχέση με το “ΟΜΜΘ”, ενημερώνει το προσωπικό του “ΟΜΜΘ” για την άφιξη επισκεπτών και καταγράφει τα στοιχεία τους σε σχετικό βιβλίο επισκεπτών. 1.1.3. Παρακολουθεί το κλειστό κύκλωμα τηλεόρασης (CCTV) και τον πίνακα πυρανίχνευσης. II. Φύλακας σε κίνηση. α) εσωτερικά των δύο κτιρίων του ΟΜΜΘ -Επιθεωρεί τους χώρους των δύο κτιρίων του “ΟΜΜΘ”, βεβαιώνεται ότι όλα τα παράθυρα και πόρτες είναι κλειστά. -Επιθεωρεί κατά τις απογευματινές και νυχτερινές ώρες τους χώρους εργασίας του “ΟΜΜΘ”, βεβαιώνεται ότι πόρτες και παράθυρα είναι κλειστά, καθώς και τα φωτοτυπικά μηχανήματα, μηχανές καφέ, κλπ. β) εξωτερικά των 2 ΚΤΙΡΙΩΝ του ΟΜΜΘ. -Περιπολεί τον περιβάλλοντα του “ΟΜΜΘ” χώρο και βεβαιώνεται ότι στο χώρο δεν παρατηρούνται ύποπτες για την ασφάλεια του “ΟΜΜΘ” κινήσεις. B. Υπηρεσίες

φύλαξης κατά τη διάρκεια εκδηλώσεων. Θα παρέχει υπηρεσίες φύλαξης και ασφάλειας του “ΟΜΜΘ” σε συγκεκριμένα σημεία του για τις ημέρες που θα υπάρχει εκδήλωση στο “ΟΜΜΘ”, σύμφωνα με το πρόγραμμα εκδηλώσεων, του οποίου θα λαμβάνει γνώση εγκαίρως. Οι υπηρεσίες αυτές εκτιμάται ότι θα ανέρχονται στο ύψος των 10.000 ωρών ετησίως (500 ώρες μηνιαία για λειτουργία 20 μηνών το έτος) και θα καλυφθούν από 8 θέσεις φυλάκων. Ένας εξ’ αυτών, εφόσον απαιτείται από τις ανάγκες του “ΟΜΜΘ”, θα βρίσκεται στο χώρο της εισόδου κοινού (φουαγιέ εισόδου) κατά τις ώρες λειτουργίας των εκδοτηρίων. Οι φύλακες οι οποίοι θα βρίσκονται στην είσοδο των γραφείων του “ΟΜΜΘ” θα πρέπει να γνωρίζουν καλά την αγγλική γλώσσα και θα τυγχάνουν πριν την ανάληψη των καθηκόντων τους της έγκρισης του “ΟΜΜΘ”. Επίσης ο Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει αντικαταστάτη ομοίων προσόντων για την αντικατάσταση σε περίπτωση απουσίας ή νόμιμης αδείας οποιουδήποτε φύλακα. Ο “ΟΜΜΘ” δικαιούται να ζητήσει την αντικατάσταση οποιουδήποτε φύλακα με κατάλληλο αντικαταστάτη, που θα εγκριθεί από τα αρμόδια όργανα του “ΟΜΜΘ”, εντός αποκλειστικής προθεσμίας 15 ημερών από την σχετική έγγραφη ειδοποίηση προς τον Ανάδοχο, σε περίπτωση που ο φύλακας οποιασδήποτε βάρδιας αποδειχθεί ανεπαρκής στην εκτέλεση των καθηκόντων του, ή δεν τηρήσει την κατάλληλη επαγγελματική συμπεριφορά, τους ισχύοντες νόμους και κανονισμούς και τις οδηγίες του “ΟΜΜΘ”. Η αδυναμία υπόδειξης κατάλληλου αντικαταστάτη αποτελεί λόγο καταγγελίας της σύμβασης από τον “ΟΜΜΘ”. Οι φύλακες θα εργάζονται με στολή του Αναδόχου. Οι φύλακες θα πρέπει να γνωρίζουν την χρήση των πυροσβεστήρων. Επιπλέον θα ενημερωθούν από τον “ΟΜΜΘ” σχετικά με τις συναφείς εσωτερικές διαδικασίες ασφαλείας του. Ο Ανάδοχος υποχρεούται να ορίσει εκπρόσωπό του ο οποίος θα είναι υπεύθυνος, κατά τη διεξαγωγή των εκδηλώσεων στα κτίρια του “ΟΜΜΘ”, για τη σωστή λειτουργία των φυλάκων. Ο υπεύθυνος, ο οποίος θα προσφέρει τις υπηρεσίες του αμισθί, γνωστοποιεί την παρουσία του στην Οικονομική-Διοικητική Διεύθυνση του “ΟΜΜΘ” και ευρίσκεται στο χώρο καθ’ όλη τη διάρκεια της εκδήλωσης, παρακολουθώντας και δίνοντας όταν χρειάζεται τις απαραίτητες οδηγίες. Δ) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Υπόδειγμα Οικονομικής

Προσφοράς: ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ - ΔΗΛΩΣΗ: [επισυνάπτεται ο Πίνακας].

10. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Περαιτέρω, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

11. Επειδή, στην προκειμένη υπόθεση, όπως εισφέρεται προς εξέταση ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου δια της παρούσας Προδικαστικής Προσφυγής, πρέπει να ελεγχθεί εάν η μεθοδολογία κατάρτισης της Οικονομικής Προσφοράς που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα έχει ακολουθήσει τις απαιτήσεις της Διακήρυξης και σε συμμόρφωση με τα στοιχεία που ζητούνται από τον Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ Α΄ 115) άρθρο 68 παρ. 1 [όπως αντικαταστάθηκε] (π.χ. αναφορά σε αριθμό εργαζομένων, συλλογική σύμβαση εργασίας, ύψος προϋπολογισμένου ποσού αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών κ.λπ.), ώστε να επαληθευτεί η συμφωνία της με τις ισχύουσες διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας.

12. Σε μία πρώτη εξέταση, το γεγονός ότι η προσφεύγουσα εταιρία στο κείμενο της Προσφυγής της υποστηρίζει μία διαφορετική –σε σχέση με την παρεμβαίνουσα– μεθοδολογία κατάστρωσης της Οικονομικής της Προσφοράς, και εν προκειμένω του εργοδοτικού κόστους/εργοδοτικού οφέλους, δε σημαίνει

πως αυτομάτως –εξ αυτής της διάστασης– είναι εσφαλμένη η δεύτερη. Το γεγονός ότι κάποιος διαγωνιζόμενος έχει καταστρώσει την Οικονομική Προσφορά του κατά διαφορετικό τρόπο έναντι αναγωνιστή του προσφέροντα, υπό την επιφύλαξη βέβαια τήρησης των απαιτήσεων που έχουν τεθεί στη Διακήρυξη και τη συμφωνία με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, αποτελεί σύμφυτο χαρακτηριστικό της επιχειρηματικής δράσης που αναπτύσσουν οι οικονομικοί φορείς (εν προκειμένω) στο πεδίο των δημοσίων διαγωνισμών και της ελευθερίας να οργανώνουν κατά τρόπο ανταγωνιστικό, ήτοι καλύτερο για τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής που προκηρύσσει τον Διαγωνισμό, πολύ περισσότερο όταν κριτήριο ανάθεσης αποτελεί (όπως εδώ) το μειοδοτικό κριτήριο ανάθεσης, έτσι ώστε η αναδοχή της σύμβασης να εξαρτάται ουσιαστικά από το μικρότερο ύψος των οικονομικών προσφορών (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 272/2008). Δηλαδή, εφόσον ούτε από την κρίσιμη Διακήρυξη ούτε από το άρθρο 68 Ν. 3863/2010 δεν ορίζεται ένα προκαθορισμένο ποσό ή κάποιο ελάχιστο αποδεκτό ποσοστό (βλ. και VI Τμ. ΕΣ 6175/2015, 3071/2014, 2998/2014, 4410/2013, 2653/2012, 1724/2012, 1723/2012, 1664/2012), για την κατάστρωση της Οικονομικής Προσφοράς σε διαγωνισμούς υπηρεσιών/φύλαξης, στο πλαίσιο της ευρύτερης πρόκλησης ανταγωνισμού ο οποίος αποβαίνει υπέρ της αναθέτουσας αρχής, ο αριθμητικός προσδιορισμός του διοικητικού κόστους, κόστους αναλωσίμων και του εργολαβικού οφέλους μπορεί να ποικίλλει, ανάλογα με τις οικονομικές δυνατότητες και τις (θεμιτές πάντως) επιχειρηματικές επιδιώξεις κάθε υποψηφίου, σε συνδυασμό και με ενδεχόμενες ιδιαίτερα ευνοϊκές περιστάσεις υπό τις οποίες τελεί κατά την παροχή των υπηρεσιών του (πρβλ. ΔΕφΑθ 810/2012, ΔΕφΛαρ 19/2011, VI Τμ. ΕΣ 2090/2011 κ.ά.).

13. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, πρέπει να συνυπολογιστεί, συγκεκριμένα, η ανταιτίαση της παρεμβαίνουσας (σελ. 8 της Παρέμβασης), ότι αυτή είναι η τωρινή συμβατική ανάδοχος των ζητούμενων φυλακτικών υπηρεσιών (βάσει της προηγούμενης, υπ' αριθ. Α 116/1-7-2017 σχετικής δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με τον «ΟΜΜΘ» και επομένως τελεί

υπό εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες, που της επιτρέπουν να διαμορφώσει μια απολύτως ανταγωνιστική προσφορά, διαθέτοντας ήδη «επί του έργου» όλο το αναγκαίο προσωπικό με την κατάλληλη εκπαίδευση, καθώς επίσης τα απαιτούμενα τεχνικά μέσα, αναλώσιμα και γενικά υλικούς πόρους –που και σήμερα χρησιμοποιούνται– σε απόλυτη επάρκεια, και εν γένει όλη την αναγκαία επιχειρησιακή και οργανωτική υποδομή για την άρτια και προσήκουσα παροχή των υπηρεσιών φύλαξης που αποτελούν αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού, χωρίς ποσοτικές ή ποιοτικές εκπτώσεις, αλλά και χωρίς να προκαλείται αρνητικό οικονομικό αποτέλεσμα από την εκτέλεση της μέλλουσας να συναφθεί δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών. Μάλιστα, όπως διευκρινίζει (σελ. 12 της Παρέμβασης), ως «κρίσιμο χρόνο» για την κατάρτιση της Οικονομική Προσφοράς της με τους σε αυτή αναγραφόμενους αριθμητικούς υπολογισμούς, έλαβε τον χρόνο λήξης της υφιστάμενης κατά την υποβολή των Προσφορών σύμβασης (30.06.2018), αφού, ευλόγως, μόνο μετά από την εκπνοή αυτής θα μπορούσε να εκκινήσει η νέα σύμβαση.

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 34 του Ν. 4144/2013, θεσπίσθηκε η σύσταση Ενιαίου Λογαριασμού για την Εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (ΕΛΕΚΠ), στους πόρους του οποίου συγκαταλέγονται (ανάμεσα σε άλλους): «Τα προβλεπόμενα, από την περίπτωση Γ του άρθρου 89 του Ν. 3996/2011, όπως εξειδικεύτηκαν στην 23411/2131/30.12.2011 (ΦΕΚ Β΄ 29/2012) κοινή απόφαση του Υπουργού και Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, έσοδα του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (ΕΛΠΚ), τα οποία διατίθενται αποκλειστικά για τους θεσπισμένους με τις διατάξεις αυτές σκοπούς». Για την ανωτέρω εισφορά εκδόθηκε η υπ' αριθ. 49/2013 Εγκύκλιος του ΙΚΑ (αριθ. πρωτ. Ε20/2/2-8-2013), σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην οποία, επιβλήθηκε «ετήσια εργοδοτική εισφορά €20, ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου, καταβλητέα από τους εργοδότες οι οποίοι καταβάλλουν εισφορές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας». Επίσης, στη μεταγενέστερη υπ' αριθ. 63/2013 εγκύκλιο του ΙΚΑ (αριθ. πρωτ. Ε20/3/24-10-2013) αναφέρεται «η εν λόγω εργοδοτική εισφορά αφορά όσους

εργαζόμενους απασχολήθηκαν με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου και μισθοδοτήθηκαν κατά το μήνα Αύγουστο, ανεξάρτητα από τη διάρκεια της ημερήσιας ή μηνιαίας απασχόλησής τους». Από τη γραμματική διατύπωση των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται με σαφήνεια, ότι η επίμαχη εισφορά επιβάλλεται «ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου» και για «όσους εργαζόμενους απασχολήθηκαν με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου και μισθοδοτήθηκαν κατά τον μήνα Αύγουστο», ώστε καμία αμφιβολία να δημιουργείται πως το ποσό της συγκεκριμένης εισφοράς είναι σταθερό, καταβάλλεται άπαξ ανά εργαζόμενο που απασχολείται κατά τον μήνα Αύγουστο, χωρίς την οποιαδήποτε προσαύξηση ανάλογα με την τυχόν απασχόληση σε νυκτερινό ωράριο ή Κυριακές και αργίες. Συνεπώς, το ποσό της εισφοράς δεν οφείλεται σε περίπτωση κατά την οποία οι εργαζόμενοι απασχοληθούν σε άλλα χρονικά διαστήματα εντός του έτους, που δεν περιλαμβάνουν το μήνα Αύγουστο.

15. Επειδή, περαιτέρω, ως προς το επικαλούμενο από την αιτούσα υπ' αριθ. πρωτ. 4493/23.09.2018 έγγραφο του ΣΕΠΕ στο οποίο, προ 5 ετών και ενώ έχουν μεσολαβήσει πλείστες νομοθετικές μεταβολές (με κυριότερη την ανωτέρω μείωση των ασφαλιστικών εισφορών), αναφέρεται λιτά ότι ο υπολογισμός του εργοδοτικού κόστους του προσωπικού της έχει πραγματοποιηθεί σύμφωνα με την από 28.02.2012 Π.Υ.Σ, δεν μπορεί να δεσμευθεί η κρίνουσα Σύνοψη έτσι ώστε να πρέπει να θεωρηθεί απορριπτέα η Οικονομική Προσφορά της παρεμβαίνουσας, μάλιστα εκ της συμμετοχής της σε έναν διαφορετικό δημόσιο Διαγωνισμό ενόψει της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών. Για το προσαγόμενο έγγραφο αυτό, λοιπόν, όπως παρατηρεί η παρεμβαίνουσα, άλλωστε δεν είναι τυχαίο ότι με αυτό δε βεβαιώνεται η συμφωνία της μισθοδοσίας του προσωπικού της προσφεύγουσας με τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας εν γένει, αλλά μόνο με την πιο πάνω ΠΥΣ, η οποία ρύθμισε κυρίως το ζήτημα του ύψους των αποδοχών των εργαζομένων, ενώ, επιπρόσθετα, όπως αντιστοίχως παρατηρεί το «ΟΜΜΘ» στις από 23.07.2018 Απόψεις που απέστειλε στο κρίνον Κλιμάκιο,

από το παραπάνω έγγραφο ομοίως δεν αποδεικνύεται το Υπουργείο Εργασίας να παίρνει θέση περί της ορθότητας ή μη αυτού του τρόπου υπολογισμού και δε συνάγεται ευθέως, ούτε καν εμμέσως, ότι ο προτεινόμενος από την προσφεύγουσα τρόπος υπολογισμού είναι ο μόνος σωστός (πολλώ δε μάλλον ότι ο τρόπος υπολογισμού της παρεμβαίνουσας είναι εσφαλμένος), αλλά ούτε ότι ο υποβληθείς πίνακας υπολογισμού είναι εγκεκριμένος από το Υπουργείο Εργασίας, όπως αναφέρει η προσφεύγουσα στην υπό κρίση προσφυγή της.

16. Επειδή, πριν την επαλήθευση των κρίσιμων αριθμητικών υπολογισμών που αποτελούν στοιχεία της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας, πρέπει να διευκρινιστεί ότι σύμφωνα με την ισχύουσα νομολογία του Αρείου Πάγου (βλ. εντελώς ενδεικτικά ΑΠ 62/2012 και 1989/1995) την οποία απαρέγκλιτα ακολουθεί και η ΑΕΠΠ (ομοίως 49/2018 & 396/2018 σκέψη 10) στους δημόσιους διαγωνισμούς (εν προκειμένω) για την ανάθεση υπηρεσιών φύλαξης, ο υπολογισμός του εργατικού κόστους αποτελεί συνάρτηση του τρόπου αμοιβής των εργαζομένων που χρησιμοποιεί ο υποψήφιος ανάδοχος, δηλαδή, το κόστος των τακτικών αποδοχών του προσωπικού φύλαξης, το οποίο αμείβεται με μισθό και όχι με ημερομίσθιο, υπολογίζεται με βάση τον καταβαλλόμενο μισθό. Περαιτέρω, όμως, ως προς ό,τι αφορά το κόστος των νόμιμων προσαυξήσεων λόγω εργασίας σε νυκτερινό ωράριο ή / και κατά τις Κυριακές και αργίες, καθώς και σε τυχόν εκ περιτροπής εργασία, στις περιπτώσεις αυτές –και μόνο– χρησιμοποιείται το ωρομίσθιο ως μονάδα υπολογισμού των πρόσθετων αυτών αμοιβών (βλ. Κ. Λαναράς, Νομοθεσία Εργατική και Ασφαλιστική, 2014, σελ. 554-555). Για τη συγκεκριμένη περίπτωση, ο τρόπος υπολογισμού που υιοθετεί η προσφεύγουσα εταιρία (υπολογισμός με βάση το ωρομίσθιο) δεν προσιδιάζει στο φυσικό αντικείμενο του επίδικου δημόσιου Διαγωνισμού, καθότι με αυτόν ζητούνται: α) υπηρεσίες φύλακα που θα παρέχονται καθημερινά καθόλη τη διάρκεια του μήνα και σε 24ωρη βάση και β) προσφερόμενη τιμή ανά μήνα (σύμφωνα με την παρ. Α του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙΙ – Υποδείγματος Οικονομικής Προσφοράς, σελ. 46). Για αυτές τις υπηρεσίες, ο φύλακας αμείβεται ως μισθωτός υπάλληλος ανά μήνα και

όχι ως περιστασιακά απασχολούμενος φύλακας σε ωριαία βάση, παρέχοντας υπηρεσίες σε μη τακτά και προκαθαρισμένα διαστήματα, για τις οποίες δικαιολογείται ο υπολογισμός του κόστους τους με βάση τις παρασχεθείσες ώρες εργασίας.

17. Επειδή, όσον αφορά τον 1ο λόγο ακύρωσης της προσβαλλόμενης Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του «ΟΜΜΘ» προκύπτουν τα εξής: Α) Από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού διοικητικού φακέλου αποδεικνύεται ότι για την κατάστρωση της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας ως προς τη διεκδίκηση της αναδοχής του επίμαχου δημόσιου Διαγωνισμού, εκτίμησε το αναγκαίο, για την εκτέλεση της επίμαχης δημόσιας σύμβασης, εργοδοτικό κόστος στο ποσό των €241.697,93. Πράγματι, όπως διευκρινίζεται στην Παρέμβασή της, στα πλαίσια της επιχειρηματικής ελευθερίας που πρέπει να διακρίνει τους υποψηφίους αναδόχους που συμμετέχουν σε δημόσιες διαγωνιστικές διαδικασίες (σκέψη 12), της Διακήρυξης μην απαγορευούσης, επέλεξε να απασχολήσει προσωπικό ασφαλείας ηλικίας μικρότερης των 25 ετών απασχολούμενοι αυτοί ως μισθωτοί εργαζόμενοι 5ήμερης και 8ωρης απασχόλησης, ήτοι αμειβόμενοι με σταθερό μισθό κάθε μήνα και για όλες τις ημέρες του μήνα. Οι αποδοχές των μισθωτών υπολογίζονται εκτός από το βασικό νόμιμο μισθό, μαζί με τις ενδεχόμενες προσαυξήσεις λόγω εργασίας α) κατά το νυκτερινό ωράριο (22:00 – 06:00) σε καθημερινές (Δευτέρα – Σάββατο), β) κατά το ημερήσιο ωράριο (06:00 – 22:00) σε ημέρες Κυριακές και αργίες και γ) κατά το νυκτερινό ωράριο (22:00 – 06:00) σε ημέρες Κυριακές και αργίες. Β) Για τον προσδιορισμό όλων των αντίστοιχων ποσών ως στοιχείων συναποτελούντων την κρίσιμη Οικονομική Προσφορά της, η παρεμβαίνουσα ως βάση υπολογισμού χρησιμοποίησε τον κατώτατο βασικό μισθό σύμφωνα με την ισχύουσα υπ' αριθ. 6/28.02.2012 Πράξη Υπουργικού Συμβουλίου «Ρύθμιση θεμάτων για την εφαρμογή της παρ. 6 του άρθρου 1 του Ν. 4046/2012» (ΦΕΚ Α' 38/28-02-2012) [βλ. ιδίως άρθρο 1: «Από 14-2-2012 και μέχρι την ολοκλήρωση του προγράμματος δημοσιονομικής προσαρμογής, τα κατώτατα διαμορφωμένα όρια μισθών και ημερομισθίων της από 15-7-2010

Αριθμός απόφασης: 704/2018

ισχύουσας Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, όπως αυτά προβλέπονταν και ίσχυαν κατά την 1-1-2012, μειώνονται κατά 22%», ήτοι €510,95 για εργαζόμενους κάτω των 25 ετών με 0-3 έτη προϋπηρεσία. Γ) Με τη βάση υπολογισμού αυτή, λοιπόν, όπως επαναλαμβάνει στην Παρέμβασή της με ενσωμάτωση του αντίστοιχου αναλυτικού Πίνακα (σελ. 10-11) η αιτούσα υπολογίζει το ελάχιστο μηνιαίο εργοδοτικό κόστος ανά εργαζόμενο ως εξής: A/A E1: «Βασικός μισθός σύμφωνα με την οικεία Σ.Σ.Ε.» €510,950 [κατά την Π.Υ.Σ. 6 της 28.02.2018]. A/A E2: «Ασφαλιστικά ημερομίσθια αδείας 24 [κατά την εργατική νομοθεσία]». A/A E3: «Μηνιαία κάλυψη αδείας» €40,876 [= E1 X(E2/25) / 12 μήνες]. A/A E4: «Άδεια αντικαταστάτη» €3,406 [= E3 / 12 μήνες]. A/A A1 «Σύνολο προ επιδομάτων και εισφορών» €555,23 [= E1+E3+E4]. A/A A2 «Συντ/ής Προσαυξήσεων Δώρων» 0,04166 [κατά την ΚΥΑ 19040/1981 άρθρο 3 παρ. 3]. A/A A3 «το 1/2 του Συνολικού κόστους άνευ επιδομάτων» €277,615 [= A1/2]. A/A A4 «Συντελεστής προσαύξησης» €11,565 [= A2 X A3]. A/A A5 «Συνολικό κόστος άνευ επιδομάτων προσαυξημένο» €289,18 [= A3+A4]. A/A A6 «Βάση υπολογισμού» 12 μήνες. A/A A7 «Επίδομα Πάσχα» €24,098 [= A5 / A6]. A/A A8 «Συντ/ής Προσαυξήσεων Δώρων» 0,04166 [κατά την ΚΥΑ 19040/1981 άρθρο 3 παρ. 3]. A/A 9: «το 1/1 του Συνολικού κόστους άνευ επιδομάτων» €555,23 [= A1]. A/A A10: «Συντελεστής προσαύξησης» €23,13 [= A8 X A9]. A/A A11 «Συνολικό κόστος άνευ επιδομάτων προσαυξημένο» €578,36 [= A10 + A9]. A/A A12: «Βάση υπολογισμού» 12 μήνες. A/A A13 «Επίδομα Χριστουγέννων» €48,197 [= A11/A12]. A/A A14 «το 1/2 του Συνολικού κόστους άνευ επιδομάτων» €277,615 [= A1 / 2]. A/A A15 «Βάση υπολογισμού» 12 μήνες. A16 «Επίδομα αδείας» €23,13 [= A14 / A15]. A/A A17: «Σύνολο μεικτών αποδοχών» €650,655 [= A1 + A7 + A13 + A16]. A/A A18 «Ποσοστό Εργοδοτικών εισφορών» 25,06% [κατά την εργατική νομοθεσία από 01.06.2016]. A/A A19 «Εργοδοτικές εισφορές» €163,054 [= A17 X A18]. A/A A20 «Μηνιαίο μισθοδοτικό κόστος» €813,71 [= A17 + A19], ποσό το οποίο αντιστοιχεί στη συνολική εργοδοτική δαπάνη που καλείται να καταβάλλει η παρεμβαίνουσα για κάθε εργαζόμενο πλήρους

απασχόλησης, ήτοι 8ωρης και 5ήμερης απασχόλησης, ήτοι 40 ώρες εβδομαδιαίως.

18. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, στο ανωτέρω ποσό των €813,71 πρέπει να προστεθούν οι απαιτούμενες νόμιμες προσαυξήσεις λόγω απασχόλησης σε νυχτερινό ωράριο (22:00-06:00) καθημερινής ή σε ημερήσιο ωράριο (06:00-14:00) ή νυχτερινό ωράριο (22:00-06:00) Κυριακής και αργίας. Συγκεκριμένα, η εξεύρεση του κόστους των προσαυξήσεων υπολογίζεται βάσει του ωρομισθίου, το οποίο, όπως ορθά επισημαίνει η παρεμβαίνουσα, προκύπτει από τη διαίρεση της μηνιαίας εργοδοτικής δαπάνης προς την αναλογία ωρών εργασίας/ ασφάλισης, ήτοι $€813,71 / 166,67 = €4,88$ ανά ώρα ημερήσιας απασχόλησης, έτσι ώστε το κόστος προσαύξησης να υπολογίζεται ως εξής: Α) «Για εργασία σε καθημερινή ημέρα (ΔΕΥΤΕΡΑ-ΣΑΒΒΑΤΟ) κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: [κόστος ώρας] €4,88 X [ποσοστό προσαύξησης] 25% = [κόστος/ώρα προσαύξησης] €1,22. Β) «Για εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το ημερήσιο ωράριο 06:00-14:00»: [κόστος ώρας] €4,88 X [ποσοστό προσαύξησης] 75% = [κόστος/ώρα προσαύξησης] €3,66. Γ) «Για Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το νυχτερινό ωράριο [22:00-06:00]» [κόστος ώρας] €4,88 X [ποσοστό προσαύξησης] 100% = [κόστος/ώρα προσαύξησης] €4,88.

19. Επειδή από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της Διακήρυξης οριζόταν, συγκεκριμένα για το ΚΤΗΡΙΟ Α (Μ1) οι θέσεις φύλαξης να είναι σε καθημερινή 24ωρη βάση, καθ' όλη τη συμβατική διάρκεια, συμπεριλαμβανομένων όλων των εορτών και αργιών, ανά βάρδια, με 1 φύλακα, δηλαδή 4,2 εργαζόμενοι (= 24 ώρες X 7 ημέρες / 40 ώρες). Συνεπώς, το ετήσιο εργατικό κόστος ανερχόταν στο ποσό των €82.021,97 [= 4,2 εργαζόμενοι X €813,71 X 24 μήνες] [α] ενώ οι νόμιμες προσαυξήσεις ως εξής: Α) «Εργασία σε καθημερινή ημέρα (ΔΕΥΤΕΡΑ-ΣΑΒΒΑΤΟ) κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: [σύνολο ωρών] 4.920 [= 615 ημέρες X 8 ώρες], [κόστος/ώρα προσαύξησης] €1,22, [σύνολο προσαυξήσεων] €6.002,40. Β) «Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το ημερήσιο ωράριο 06:00-22:00»: [σύνολο ωρών] 1.856 [= 116 ημέρες X 16 ώρες],

Αριθμός απόφασης: 704/2018

[κόστος/ώρα προσαύξησης] €3,66, [σύνολο προσαυξήσεων] €6.792,96. Γ) «Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: 928 [= 116 ημέρες X 8 ώρες], [κόστος/ώρα προσαύξησης] €4,88, [σύνολο προσαυξήσεων] €4.528,64: Συνολικό κόστος προσαυξήσεων: €17.324,00 [β]. Συμπερασματικά, το κατώτερο νόμιμο εργατικό κόστος ανέρχεται συνολικά στο ποσό των €99.345,97 [= α + β] καθ' έτος. Για το τμήμα αυτό της δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, λοιπόν, η επαλήθευση του ύψους της υποβληθείσας Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας έχει ως εξής: Α) «Σύνολο εργατικού κόστους» €99.345,97 [σύμφωνα με την ανωτέρω ανάλυση]. Β) «Κόστος διοικητικής υποστήριξης» €580,00 αναλυόμενο ως εξής: Κόστος παιδικών κατασκηνώσεων: 5 εργαζόμενοι X €20 ετησίως X 2 έτη = €200· Κόστος δημοσίευσης: €120· Κόστος εγγυητικής καλής εκτέλεσης, διοικητικής υποστήριξης, απρόβλεπτα και λοιπά γενικά έξοδα: €260 [η παρεμβαίνουσα επεξηγεί πως για την κάλυψη των αναγκών της φύλαξης ο εξοπλισμός και τα αναλώσιμα αποτελούνται από αποσβησμένο εξοπλισμό-αναλώσιμα που βρίσκονται στην αποθήκη της εταιρείας μας, από προηγούμενες συνεργασίες]. Γ) «Εργολαβικό κέρδος» €8,87 [«Σύμφωνα με την επιχειρηματική επιλογή της εταιρείας μας», όπως αναφέρεται]. Δ) «Κόστος νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων» €145,16 αναλυόμενο ως εξής: α) Κράτηση 0,06% υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν. 4013/2011 όπως ισχύει)· β) Κράτηση ύψους 0,02% στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του Ν. 4412/2016· γ) Κράτηση 0,06% υπέρ ΑΕΠΠ (άρθρο 350 παρ. 3 του Ν. 4412/2016) [οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%, συνολικά 0,14504%]. Ε) Συνολική προσφερόμενη τιμή €100.080 [όλα τα ανωτέρω ποσά προστιθέμενα]. ΣΤ) Μηνιαία κατ' αποκοπή προσφερόμενη τιμή €4.170 [Συνολική προσφερόμενη τιμή / 24].

20. Επειδή από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της Διακήρυξης οριζόταν, αντίστοιχα, για το ΚΤΗΡΙΟ Β (Μ2) οι θέσεις φύλαξης να είναι σε καθημερινή 24ωρη βάση, καθ' όλη τη συμβατική διάρκεια, πλην των μηνών Ιουλίου, Αυγούστου και Σεπτεμβρίου, συμπεριλαμβανομένων όλων των εορτών και αργιών, ανά βάρδια, με ένα 1 φύλακα, δηλαδή 4,2 εργαζόμενοι (= 24 ώρες X 7 ημέρες / 40 ώρες). Συνεπώς, το ετήσιο εργατικό κόστος ανερχόταν στο ποσό των €61.516,48 [= 4,2 εργαζόμενοι X €813,71 X 18 μήνες] [α], ενώ οι νόμιμες προσαυξήσεις ως εξής: Α) «Εργασία σε καθημερινή ημέρα (ΔΕΥΤΕΡΑ-ΣΑΒΒΑΤΟ) κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: [σύνολο ωρών] 3.672 [= 459 ημέρες X 8 ώρες] [κόστος/ώρα προσαύξησης] €1,22, [σύνολο προσαυξήσεων] €4.479,84. Β) «Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το ημερήσιο ωράριο 06:00-22:00»: [σύνολο ωρών]: 1.408 [= 88 ημέρες X 16 ώρες], [κόστος/ώρα προσαύξησης] €3,66 [σύνολο προσαυξήσεων] €5.153,28. Γ) «Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: [σύνολο ωρών] 704 [=88 ημέρες X 8 ώρες], [κόστος/ώρα προσαύξησης] €4,88 [σύνολο προσαυξήσεων] €3.435,64. Ήτοι συνολικό κόστος προσαυξήσεων: €13.068,64. [β]. Συμπερασματικά, το κατώτερο νόμιμο εργατικό κόστος ανέρχεται συνολικά στο ποσό των [α + β =] €74.585,12 συνολικά για το χρονικό διάστημα 3 μηνών (όπως ζητείται). Για το τμήμα αυτό της δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, λοιπόν, το ύψος της υποβληθείσας οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας έχει ως εξής: Α) «Σύνολο εργατικού κόστους»: €74.585,12 [σύμφωνα με την ανωτέρω ανάλυση]. Β) «Κόστος διοικητικής υποστήριξης» €204 αναλυόμενο ως εξής: Κόστος παιδικών κατασκηνώσεων: Δεν υπολογίζεται για τη ζητούμενη περίοδο· Κόστος δημοσίευσης: €40· Κόστος εγγυητικής καλής εκτέλεσης, διοικητικής υποστήριξης, απρόβλεπτα και λοιπά γενικά έξοδα: €165 [η παρεμβαίνουσα επεξηγεί, και πάλι, πως για την κάλυψη των αναγκών της φύλαξης ο εξοπλισμός και τα αναλώσιμα αποτελούνται από αποσβησμένο εξοπλισμό-αναλώσιμα που βρίσκονται στην αποθήκη της εταιρείας μας, από προηγούμενες συνεργασίες]. Γ) «Εργολαβικό κέρδος» €5,64 [«Σύμφωνα με την επιχειρηματική επιλογή της εταιρείας μας», όπως αναφέρεται]. Δ) «Κόστος νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων» €108,64 αναλυόμενο ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 704/2018

α) Κράτηση 0,06% υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν. 4013/2011 όπως ισχύει)· β) Κράτηση ύψους 0,02% στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του Ν. 4412/2016· γ) Κράτηση 0,06% υπέρ της ΑΕΠΠ (άρθρο 350 παρ. 3 του Ν. 4412/2016) [οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Συνολικά 0,14504%]. Ε) Συνολική προσφερόμενη τιμή €74.903,40 [όλα τα ανωτέρω ποσά προστιθέμενα]· ΣΤ) Μηνιαία κατ' αποκοπή προσφερόμενη τιμή €4.161,30 [Συνολική προσφερόμενη τιμή / 18].

21. Επειδή από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της Διακήρυξης οριζόταν, συγκεκριμένα για το ΚΤΗΡΙΟ Β (Μ2) κατά τους μήνες Ιούλιο, Αύγουστο και Σεπτέμβριο οι αμέσως παραπάνω υπό στοιχείο Β' υπηρεσίες φύλαξης, θα παρέχονται από 1 φύλακα σε 8ωρη νυκτερινή βάρδια (22:00-06:00) μόνο, δηλαδή 1,4 εργαζόμενοι (= 8 ώρες X 7 ημέρες / 40 ώρες ανά εργαζόμενο πλήρους απασχόλησης). Συνεπώς, το ετήσιο εργατικό κόστος ανερχόταν στο ποσό των €6.835,16€ [= 1,4 εργαζόμενοι X €813,71 X 6 μήνες] [α], ενώ οι νόμιμες προσαυξήσεις έχουν ως εξής: Α) «Εργασία σε καθημερινή ημέρα (ΔΕΥΤΕΡΑ-ΣΑΒΒΑΤΟ) κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: [σύνολο ωρών] 1.248 [= 156 ημέρες X 8 ώρες] [κόστος/ώρα προσαύξησης] €1,22, [σύνολο προσαυξήσεων] €1.522,56. Β) «Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το νυχτερινό ωράριο 06:00-22:00»: [σύνολο ωρών]: 224 [= 28 ημέρες X 8 ώρες], [κόστος/ώρα προσαύξησης] €4,88, [σύνολο προσαυξήσεων] € 1.093,12. Ήτοι συνολικό κόστος προσαυξήσεων: €2.615,68 [β]. Συμπερασματικά, το κατώτερο νόμιμο εργατικό κόστος ανέρχεται συνολικά στο ποσό των [α + β =] €9.450,84 συνολικά για το χρονικό διάστημα 3 μηνών (όπως ζητείται). Για το τμήμα αυτό της δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, λοιπόν, το ύψος της υποβληθείσας Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας έχει ως εξής: Α) «Σύνολο εργατικού κόστους»: € 9.450,84 [σύμφωνα με την ανωτέρω ανάλυση]. Β) «Κόστος διοικητικής υποστήριξης» €204 αναλυόμενο ως εξής: Κόστος παιδικών

Αριθμός απόφασης: 704/2018

κατασκηνώσεων: 2 εργαζόμενοι X €20 ετησίως X 2 έτη = €80· Κόστος δημοσίευσης: €27· Κόστος εγγυητικής καλής εκτέλεσης, διοικητικής υποστήριξης, απρόβλεπτα και λοιπά γενικά έξοδα: €97 [η παρεμβαίνουσα επεξηγεί, για μία ακόμη φορά, πως για την κάλυψη των αναγκών της φύλαξης ο εξοπλισμός και τα αναλώσιμα αποτελούνται από αποσβησμένο εξοπλισμό-αναλώσιμα που βρίσκονται στην αποθήκη της εταιρείας, από προηγούμενες συνεργασίες]. Γ) «Εργολαβικό κέρδος» €3,13 [«Σύμφωνα με την επιχειρηματική επιλογή της εταιρείας μας», όπως αναφέρεται]. Δ) «Κόστος νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων» €14,03 αναλυόμενο ως εξής: α) Κράτηση 0,06% υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν. 4013/2011 όπως ισχύει)· β) Κράτηση ύψους 0,02% στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του Ν. 4412/2016· γ) Κράτηση 0,06% υπέρ της ΑΕΠΠ (άρθρο 350 παρ. 3 του Ν. 4412/2016) [οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Συνολικά 0,14504%. Ε) Συνολική προσφερόμενη τιμή €9.672 [όλα τα ανωτέρω ποσά προστιθέμενα]· ΣΤ) Μηνιαία κατ' αποκοπή προσφερόμενη τιμή €1.612 [Συνολική προσφερόμενη τιμή / 6]. Περαιτέρω, όσον αφορά τα, σύμφωνα με τα ανωτέρω, αντίστοιχα ποσά της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας ανά ωριαία απασχόληση, προκύπτουν τα παρακάτω αριθμητικά μεγέθη: Α) «Εργασία σε καθημερινή ημέρα (ΔΕΥΤΕΡΑ-ΣΑΒΒΑΤΟ) κατά το ημερήσιο ωράριο 06:00-2:00»: [κόστος ώρας] €4,88, [ποσοστό προσαύξησης] 1, [ωριαίο εργατικό κόστος] €4,88, (συνολικό εργατικό κόστος) €26.840, [κόστος διοικητικής υποστήριξης, εργολαβικό κέρδος, νόμιμες κρατήσεις] € 55,00, [τελική τιμή] €26.895. Β) «Εργασία σε καθημερινή ημέρα (ΔΕΥΤΕΡΑ-ΣΑΒΒΑΤΟ) κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: [κόστος ώρας] €4,88, [ποσοστό προσαύξησης] 25%, [ωριαίο εργατικό κόστος] €6,10, (συνολικό εργατικό κόστος) €18.910, [κόστος διοικητικής υποστήριξης, εργολαβικό κέρδος, νόμιμες κρατήσεις] €31, [τελική τιμή] €18.941. Γ) «Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το ημερήσιο ωράριο 06:00-22:00» »: [κόστος ώρας] €4,88, [ποσοστό προσαύξησης] 75%, [ωριαίο

εργατικό κόστος] €8,54, (συνολικό εργατικό κόστος) €7.686, [κόστος διοικητικής υποστήριξης, εργολαβικό κέρδος, νόμιμες κρατήσεις] €9, [τελική τιμή] €7.695. Δ) «Εργασία σε ημέρα ΑΡΓΙΑ κατά το νυχτερινό ωράριο 22:00-06:00»: [κόστος ώρας] €4,88, [ποσοστό προσαύξησης] 100%, [ωριαίο εργατικό κόστος] €9,76 (συνολικό εργατικό κόστος) €4.880, [κόστος διοικητικής υποστήριξης, εργολαβικό κέρδος, νόμιμες κρατήσεις] €5, [τελική τιμή] €4.885. Έτσι ώστε το συνολικό εργατικό κόστος να διαμορφώνεται στα €58.316, το συνολικό κόστος διοικ. υποστήριξης, εργολ. κέρδος, νόμιμες κρατήσεις στα €100 [η παρεμβαίνουσα διευκρινίζει πως το πιο πάνω ποσό των €100 επιμερίζεται ως εξής: €12,91 «Κόστος διοικητικής υποστήριξης» + €2,36 «Εργολαβικό κέρδος» + €84,73 «Κόστος νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων»] και η συνολική τελική τιμή στα €58.416. Συμπερασματικά, από τις ανωτέρω σκέψεις 17-21 επαληθεύτηκε πως η μεθοδολογία κατάστρωσης της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ανερχόμενη στα €243.071,40, βασίζεται στη Διακήρυξη και είναι σύμφωνη με την ασφαλιστική και εργατική νομοθεσία, αναλύεται δε ως εξής: Α) «Σύνολο εργατικού κόστους» €241.697,93· Β) «Κόστος διοικητικής υποστήριξης» €1.000,91· Γ) «Κόστος εργολαβικού κέρδους» 20€· Δ) «Κόστος νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων» €352,56. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο 1ος λόγος ακύρωσης.

22. Επειδή, όσον αφορά τον 2ο λόγο ακύρωσης, παρατηρείται πως βασίζεται στην εσφαλμένη, όπως ανωτέρω κρίθηκε, παραδοχή ότι το εργοδοτικό κόστος όπως περιλαμβάνεται στην Οικονομική Προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν επαρκεί, ως υπολειπόμενο του νομίμου, για τον υπολογισμό ενός εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους που συνεπάγεται (η εκτέλεση της συγκεκριμένης δημόσιας σύμβασης) και τον πορισμό εργολαβικού οφέλους (επιχειρηματικού κέρδους) από την παρεμβαίνουσα, τα δε διευκρινιστικά στοιχεία που αρχικώς εισφέρθηκαν, δυνάμει του άρθρου 88 Ν. 4412/2016, από αυτήν δια του από 31.05.2018 Υπομνήματός της (με τίτλο «Ανάλυση Οικονομικής Προσφοράς») ενώπιον της Επιτροπής Διαγωνισμού (η οποία τα έκανε αποδεκτά) και τα οποία επαναλαμβάνει, ουσιαστικά, με την

άσκηση της Παρέμβασής της, έχουν ήδη κριθεί πως εξουδετερώνουν την αιτίαση της προσφεύγουσας πως υπέβαλε ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά η παρεμβαίνουσα. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο 2ος λόγος ακύρωσης.

23. Επειδή, όσον αφορά τον 3ο λόγο ακύρωσης, η προσβαλλόμενη Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του «ΟΜΜΘ» παρίσταται επαρκώς αιτιολογημένη, εφόσον πρώτον γίνεται ρητή παραπομπή στα επισυναπτόμενα με αυτή (από 18.05.2018) Πρακτικό 1 & (από 25.05.2018 & 11.06.201) Πρακτικό 2 τα οποία επικυρώθηκαν με μία Απόφαση (την ήδη προσβαλλόμενη), δεύτερο, στο Πρακτικό 2 γίνεται ρητή αναφορά στις από 31.05.2018 διευκρινίσεις (Υπόμνημα) που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα, απαντώντας στην αντίστοιχη από 25.05.2018 Πρόσκληση, σύμφωνα με τη διαδικασία του άρθρου 88 «Ασυνήθιστα Χαμηλές Προσφορές» η εκκίνηση της οποίας, ως έχει κριθεί, αποτελεί διαγωνιστική πρωτοβουλία της αναθέτουσας αρχής (ΑΕΠΠ 573/2018 σκέψη 14). Εξάλλου δεν πρέπει να παραγνωρίζεται πως ο «ΟΜΜΘ» αποτελεί ΝΠΙΔ και επομένως, εφόσον η προσβαλλόμενη απόφαση διαθέτει στο σώμα της αιτιολογία, δεν μπορεί να απαιτείται, υπό την αυστηρότερη εκδοχή, το μέγεθος και η λεπτομέρεια αιτιολογίας που απαιτείται για τις διοικητικές πράξεις σύμφωνα με το άρθρο 17 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (Ν. 2690/1999), δεδομένου ότι η διάταξη αυτή δεν έχει εφαρμογή στην επίμαχη περίπτωση, αφού το άρθρο 17 δεν περιλαμβάνεται μεταξύ των άρθρων εκείνων του ανωτέρω Κώδικα (άρθρα 4-7 και 12), οι διατάξεις των οποίων, σύμφωνα με το εδ. β΄ του άρθρου 1 του Κώδικα αυτού, όπως το εδάφιο αυτό προστέθηκε με το άρθρο 7 παρ. 1 του Ν. 4325/2015 (ΦΕΚ Α΄ 47), εφαρμόζονται αναλόγως στα ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος ή επιχορηγούνται τακτικώς, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, από κρατικούς πόρους κατά 50% τουλάχιστον του ετήσιου προϋπολογισμού τους, στα ΝΠΙΔ και τις Δημόσιες Επιχειρήσεις και Οργανισμούς (ΔΕΚΟ) του Κεφαλαίου Α΄ του Ν. 3429/2005, καθώς και στα νομικά πρόσωπα και επιχειρήσεις των ΟΤΑ, εντός ή εκτός Γενικής Κυβέρνησης (πρβλ. ΣΤΕ 3477/2017, 1168/2017, 1877/2016, ΕΑΣΤΕ 175/2016, ΔΕφΘεσ 39/2017). Σε κάθε περίπτωση το συνοπτικά περιεκτικό κείμενο της

προσβαλλόμενης Απόφασης δε γίνεται να συμπαρασύρει σε αναιτιολόγητο. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο 3ος λόγος ακύρωσης.

24. Επειδή, επικουρικά, εισφέρονται από την παρεμβαίνουσα αναλυτικοί Πίνακες και επεξηγηματικά παραδείγματα (βλ. ανωτέρω σκέψη 8) προκειμένου να αποδείξει το παράνομο της μεθοδολογίας κατάστρωσης της Οικονομικής Προσφοράς της προσφεύγουσας η οποία ήταν σαφώς μεγαλύτερη. Όμως, λαμβανομένων υπόψη πως έχει ήδη κριθεί ότι η Οικονομική Προσφορά που υπέβαλε η προσωρινή ανάδοχος βασίζεται στη Διακήρυξη και είναι σύμφωνη με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, παρέπεται η εξέταση των ως άνω αντ-αιτιάσεών της.

25. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη και να γίνει δεκτή η Παρέμβαση.

26. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρα 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 Κανονισμού).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος Παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 20 και 29 Αυγούστου και εκδόθηκε στις 6 Σεπτεμβρίου.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ιωάννης Κίτσος

Ιωάννα Κακλαμάνη