

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της Αρχής στις 24 Νοεμβρίου 2017, με την εξής σύνθεση: Νικόλαο Σαββίδη Πρόεδρο, Νεκταρία – Πηνελόπη Ταμανίδη Εισηγήτρια και Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων που σώρευσε στην από 13-11-2017 με Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 242/14-11-2017 και Ειδ. Αριθ. Κατ. ΙΙ/36/14-11-2017 Προδικαστική Προσφυγή της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της Αναθέτουσας Αρχής με την επωνυμία «ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΓΡΕΒΕΝΩΝ» και κατά της απόφασης που ελήφθη στην υπ' αριθ. 26/06-10-2017 τακτική συνεδρίαση του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, με την οποία εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης και κατά της παράλειψης της Αναθέτουσας Αρχής, συναγόμενης δια του με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου (της Αναθέτουσας Αρχής) για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από την, να αξιολογήσει τα στοιχεία που τις έθεσε υπόψη της η προσφεύγουσα με το από 10-10-2017 έγγραφό της σε σχέση με την επαγγελματική συμπεριφορά της τελευταίας, στα πλαίσια του Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού κάτω των ορίων του Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ, για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων & του περιβάλλοντος χώρου του

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ και στο Δ.Ι.Ε.Κ. του Νοσοκομείου, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάση τιμής, για χρονικό διάστημα ενός έτους, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με δικαίωμα παράτασης έως τρεις (3) μήνες, και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 44656.

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί:

- 1) να ακυρωθεί η απόφαση που ελήφθη στην υπ' αριθ. 26/06-10-2017 τακτική συνεδρίαση του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, με την οποία εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης, 2) να ακυρωθεί η παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής, συναγόμενης δια του με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου (της Αναθέτουσας Αρχής) για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από την, να αξιολογήσει τα στοιχεία που τις έθεσε υπόψη της η προσφεύγουσα με το από 10-10-2017 έγγραφό της σε σχέση με την επαγγελματική συμπεριφορά της τελευταίας, 3) να αποκλειστούν οι προσφορές των εταιρειώνκαι της 4) αν ήθελε κριθεί ότι οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά της δεν ευδοκιμήσουν, να απορριφθεί η προσφορά τηςκαι 5) να αναδειχθεί μειοδότη η προσφεύγουσα.

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

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και έκανε ομόφωνα δεκτά το εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της ανωτέρω Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί δυνάμει της με αρ. 705οικ./08-11-2017 Βεβαίωσης ελέγχου και δέσμευσης ηλεκτρονικού παραβόλου της ΑΕΠΠ, το ηλεκτρονικό παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου με

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

κωδικό 173459831958 0108 0067, το οποίο πληρώθηκε εμπρόθεσμα την 08-11-2017, ποσού ευρώ εξακοσίων πενήντα, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α΄ 147) και 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α΄ 64).

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

3. Επειδή, με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή η Προσφεύγουσα, η οποία υπέβαλε προσφορά για τον υπόψη διαγωνισμό και δια της προσβαλλόμενης η προσφορά της αναδείχτηκε ως τρίτη μειοδότηρια, με αποτέλεσμα να μην συμμετέχει στα περαιτέρω στάδια του διαγωνισμού, βάλλει κατά του σκέλους αυτού της προσβαλλομένης, επικαλούμενη πλημμέλειες των οικονομικών προσφορών της πρώτης και δεύτερης μειοδότηριας και την παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής, συναγόμενης δια του με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου (της Αναθέτουσας Αρχής) για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από την....., να αξιολογήσει τα στοιχεία που τις έθεσε υπόψη της η προσφεύγουσα με το από 10-10-2017 έγγραφό της σε σχέση με την επαγγελματική συμπεριφορά της τελευταίας.

4. Επειδή, η Προσφυγή υπάγεται, βάσει της κατά τα ως άνω εκτιμώμενης αξίας της Διακήρυξης και του χρόνου δημοσίευσης αυτής στο ΚΗΜΔΗΣ (την 31-07-2017), δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ Ν. 4412/2016, αλλά δεν υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/25/ΕΕ, κατά τις διατάξεις του άρθρου 15 αυτής και του άρθρου 235 Ν. 4412/2016, των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., ως και την καθ' ύλην αρμοδιότητά της κατ' αρ. 345 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ενώ επιπλέον

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή του από το άρθρο 43 παρ. 4 του Ν.4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116).

5. Επειδή, η Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργίας επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο όπου διενεργείται ο διαγωνισμός την 02-11-2017 και η Προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση Προσφυγή με κατάθεση της στον ηλεκτρονικό τόπο όπου διενεργείται ο διαγωνισμός στις 13-11-2017 και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ, ήτοι επομένως εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας.

6. Επειδή, κατά την έννοια του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 η Προσφεύγουσα ασκεί την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενη: 1) να ακυρωθεί η απόφαση που ελήφθη στην υπ' αριθ. 26/06-10-2017 τακτική συνεδρίαση του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, με την οποία εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης, 2) να ακυρωθεί η παράλειψη της Αναθέτουσας Αρχής, συναγόμενης δια του με αριθμό 11002/02-11-2017 εγγράφου (της Αναθέτουσας Αρχής) για προσκόμιση δικαιολογητικών κατακύρωσης από την....., να αξιολογήσει τα στοιχεία που τις έθεσε υπόψη της η προσφεύγουσα με το από 10-10-2017 έγγραφό της σε σχέση με την επαγγελματική συμπεριφορά της τελευταίας, 3) να αποκλειστούν οι προσφορές των εταιρειών και της, 4) αν ήθελε κριθεί ότι οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας κατά της δεν ευδοκιμήσουν, να απορριφθεί η προσφορά της και 5) να αναδειχθεί μειοδότη η προσφεύγουσα, επομένως ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με έννομο συμφέρον, αφού προδήλως βλάπτεται από την προσβαλλόμενη.

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

7. Επειδή, μετά ταύτα, η Προσφεύγουσα επιδιώκει την αναστολή εκτέλεσης της προσβαλλομένης και την λήψη του μέτρου της προσωρινής αναστολής της απόφασης που ελήφθη στην υπ' αριθ. 26/06-10-2017 τακτική συνεδρίαση του ΔΣ του Νοσοκομείου Γρεβενών, με την οποία εγκρίθηκε το από 03-10-2017 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης, της διενέργειας της περαιτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας, του ανοίγματος των δικαιολογητικών κατακύρωσης και την απαγόρευση σύναψης σύμβασης με την πρώτη ή την δεύτερη.

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

9. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 366 του ν. 4412/2016: *«1. Η ΑΕΠΠ μπορεί ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης*

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δε θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων».

10. Επειδή, περαιτέρω, τα ανωτέρω οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 επαναλαμβάνονται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

11. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας».

12. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

13. Επειδή, τα ανωτέρω, άλλωστε, στοιχούν, κατά τα παγίως νομολογιακώς γενόμενα δεκτά και υπό το πρίσμα του προϊσχύσαντος νομοθετικού πλαισίου (Ν. 3886/2010), που δεν διαφοροποιείται εν προκειμένω από το ισχύον πλαίσιο του Ν. 4412/16, αναφορικά με το σύστημα παροχής προσωρινής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το οποίο αποσκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν δημόσιες συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την πιθανολογούμενη εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, παράβασης διατάξεων του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου.

14. Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Άρθρου 4 της επίμαχης διακήρυξης ορίζεται ότι: *«Τρόπος Υποβολής Τεχνικής και Οικονομικής Προσφοράς. 4.2: Στον (υπο) φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» θα περιλαμβάνεται (πρωτότυπο και αντίγραφο) η οικονομική προσφορά του συμμετέχοντος, σφραγισμένη και υπογεγραμμένη σε έντυπη μορφή επί ποινή αποκλεισμού. Η οικονομική προσφορά θα συνταχθεί σύμφωνα με τον πίνακα στο Παράρτημα Β' και τα όσα ορίζονται σε αυτό, επί ποινή αποκλεισμού. Στην οικονομική προσφορά τους οι συμμετέχοντες να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο όσα ορίζονται στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ 115/15-7-2010 τ. Α') με ποινή αποκλεισμού και συγκεκριμένα: Τον αριθμό των εργαζομένων, τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι ηλικίας άνω των 25 ετών, το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων, το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, οι εργαζόμενοι που θ' απασχοληθούν από τον Ανάδοχο θα είναι όλοι άνω των 25 ετών. ΣΗΜΕΙΩΣΗ: ΤΕΤΡΑΓΩΝΙΚΑ ΜΕΤΡΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΤΩΝ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΩΝ. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού του Νοσοκομείου*

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

Γρεβενών είναι: ΚΑΤΗΓΟΡΙΟΠΟΙΗΣΕΙΣ: Α. υπαίθριοι αύλιοι χώροι Νοσοκομείου 1000 Τ.Μ., 1. Κεντρικές εγκαταστάσεις Η/Μ χώρων 150 Τ.Μ., 2. Βοηθητικοί αποθηκευτικοί χώροι, αποδυτήρια νοσηλευτικού προσωπικού 400 Τ.Μ., 3. Κλιμακοστάσια κοινόχρηστοι χώροι, 550 Τ.Μ., 4. Γραφειακοί χώροι (διοίκηση, υπηρεσίες, γραφεία ιατρών, αμφιθέατρο, βιβλιοθήκες) 400Τ.Μ., 5. Εργαστηριακά τμήματα 450 Τ.Μ., 6. Ειδικά τμήματα (μονάδες ΜΕΘ, χειρουργεία) 220 Τ.Μ., 7. Χώροι νοσηλείας θάλαμοι 1700 Τ.Μ., ΤΕΤΡΑΓΩΝΙΚΑ ΜΕΤΡΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΤΟΥ Δ.Ι.Ε.Κ ΤΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ: Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού του Δ.Ι.Ε.Κ του Νοσοκομείου είναι: Γραφειακοί χώροι (διοίκηση, υπηρεσίες, γραφεία βιβλιοθήκες) 500Τ.Μ...»

15. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β΄ της επίμαχης διακήρυξης ορίζεται ότι: «ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ.. Α.3. Η Οικονομική Προσφορά θα πρέπει να έχει την εξής μορφή και περιεχόμενο: Α.3.1. Το τίμημα της προσφοράς κάθε υποψήφιου ανάδοχου θα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις οδηγίες του Παρόντος Άρθρου για την παροχή της Υπηρεσίας σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Β΄. Η αναγραφή της τιμής σε Ευρώ (€) μπορεί να γίνεται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία. Στην τιμή θα περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, εκτός από τον αναλογούντα Φ.Π.Α. για την παρεχόμενη υπηρεσία στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπονται από την παρούσα διακήρυξη. Ο Φ.Π.Α. βαρύνει το Νοσοκομείο. Α.3.2. Η οικονομική προσφορά θα περιέχει τις απαιτήσεις που αναφέρονται στο άρθρο 68 του Ν. 3863 / 2010, (ΦΕΚ Α΄ 115/ 15-7-2010), επί ποινή απόρριψης σε χωριστό σφραγισμένο φάκελο, μέσα στον κύριο φάκελο και επίσης θα περιλαμβάνει τα εξής στοιχεία, τα οποία θα πρέπει να συμπληρωθούν σύμφωνα με τον τρόπο ανάλυσης κόστους, όπως αυτός αναλύεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ζ. Ο παρακάτω πίνακας συμπληρώνεται και κατατίθεται: ανά μονάδα υγείας χωριστά όπως αναφέρεται στον πίνακα

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

ανάλυσης του προϋπολογισμού. ... Για τα στοιχεία με α/α 1-7 του ανωτέρω πίνακα, οι συμμετέχοντες, επί ποινή αποκλεισμού θα πρέπει να υποβάλλουν και ξεχωριστό πίνακα οικονομικής ανάλυσης στον οποίο θα αποτυπώνεται λεπτομερώς και με σαφήνεια η μέθοδος υπολογισμού καθώς και ο τύπος υπολογισμού για κάθε ένα από τα αναφερόμενα στοιχεία. Από τα εξαγόμενα αποτελέσματα ανά στοιχείο θα προκύπτει η μηνιαία δαπάνη κατά άτομο η οποία θα πρέπει να είναι σύμφωνη με το ποσό που θα αναγράφεται στο αντίστοιχο στοιχείο του πίνακα οικονομικής προσφοράς. Επίσης στην μέθοδο υπολογισμού θα αναφέρεται και η κείμενη νομοθεσία που επικαλούνται για την εξαγωγή των αποτελεσμάτων τους οι συμμετέχοντες. Το γενικό σύνολο στρογγυλοποιείται, επί ποινή αποκλεισμού, σε δύο (2) δεκαδικά ψηφία προς τα άνω αν το τρίτο δεκαδικό ψηφίο είναι ίσο ή μεγαλύτερο του πέντε και προς τα κάτω αν εάν είναι μικρότερο του πέντε. Ο ανωτέρω πίνακας θα συμπληρωθεί για εργαζομένους ηλικίας άνω των 25 ετών στο σύνολο τους....»

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

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

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. 2.α) Οι πράξεις επιβολής προστίμου που επιβάλλονται σε βάρος εταιρειών παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης καταχωρούνται στο αντίστοιχο «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» που τηρείται στη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας. β) Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, αμέσως μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει γραπτό αίτημα προς τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για τη χορήγηση πιστοποιητικού, από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψήφιων εργολάβων. Το πιστοποιητικό αποστέλλεται στην αναθέτουσα αρχή μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την υποβολή του αιτήματος. Σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της προθεσμίας, η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να προχωρήσει στη σύναψη της σύμβασης. γ) Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης εάν έχουν επιβληθεί σε βάρος τους, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

2063/Δ1632/2011 (Β` 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά, από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους ή δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλείσει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιας εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης: αα) οι οποίες έχουν κηρυχθεί έκπτωτες κατ` εφαρμογή της παραγράφου 7 του παρόντος μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς ή ββ) στις οποίες έχει επιβληθεί η κύρωση της προσωρινής διακοπής της λειτουργίας συγκεκριμένης παραγωγικής διαδικασίας ή τμήματος ή τμημάτων ή του συνόλου της επιχείρησης ή εκμετάλλευσης κατ` εφαρμογή της παρ. 1B του άρθρου 24 του ν. 3996/2011 (Α` 170) μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς. δ) Για το χρονικό διάστημα που δεν καλύπτεται από το «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης προσκομίζουν υποχρεωτικά ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου αυτών ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας. 3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής. 4. Εργολάβος που αναθέτει

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

την εκτέλεση του έργου ή μέρος του έργου σε υπεργολάβο, υποχρεούται άμεσα να ενημερώνει εγγράφως τον αποδέκτη των υπηρεσιών. Ο εργολάβος και ο υπεργολάβος ευθύνονται αλληλεγγύως και εις ολόκληρον, έναντι των εργαζομένων για την καταβολή των πάσης φύσεως αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών. 5. Όταν οι υπηρεσίες ή οι επιτροπές παρακολούθησης καλής εκτέλεσης του έργου του αποδέκτη των υπηρεσιών διαπιστώνουν παραβάσεις των όρων του παρόντος άρθρου κατά τη διάρκεια υλοποίησης του έργου, η σύμβαση καταγγέλλεται από την αναθέτουσα αρχή. Όταν οι παραβάσεις διαπιστώνονται κατά την παραλαβή του έργου, τα δικαιώματα που απορρέουν από τη σύμβαση δεν ικανοποιούνται, καταβάλλονται, όμως, από τον αποδέκτη των υπηρεσιών οι αποδοχές στους εργαζομένους και αποδίδονται οι ασφαλιστικές τους εισφορές. 6. Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι. Όταν δεν έχουν τέτοια υποχρέωση και συνάπτουν σύμβαση εργολαβίας του περιεχομένου της παραγράφου 1, εφαρμόζονται οι παράγραφοι 2, 3 και 4 του παρόντος άρθρου. 7. Όταν οι ελεγκτικοί μηχανισμοί του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (ΣΕΠΕ) και του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ διαπιστώνουν παραβάσεις που αφορούν την αδήλωτη εργασία, την παράνομη απασχόληση αλλοδαπών ή παραβάσεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή. Επίσης, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή για τις πράξεις επιβολής προστίμου που αφορούν τις ανωτέρω διαπιστωθείσες παραβάσεις. Η πράξη επιβολής προστίμου στον εργολάβο για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται από τις κείμενες διατάξεις ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας για δεύτερη φορά κατά τη διάρκεια λειτουργίας της σύμβασης οδηγεί υποχρεωτικά στην καταγγελία της σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή και στην κήρυξη του

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

εργολάβου έκπτωτου. 8. Ο εργολάβος υποχρεούται να εφοδιάζει τους εργαζόμενους με αντίγραφο της κατάστασης προσωπικού ή απόσπασμα αυτής όταν απασχολούνται εκτός της έδρας της επιχείρησης.»

17. Επειδή από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του επίμαχου Διαγωνισμού, σε συνδυασμό με τα συνημμένα έγγραφα της επίδικης προδικαστικής προσφυγής πιθανολογείται η πιθανότητα ύπαρξης παραβάσεων από τον προσωρινό ανάδοχο περί της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά, από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους ή δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία κατά τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, όπως τροποποιηθέν ισχύει.

18. Επειδή για την οριστική κρίση επί της βασιμότητας των ισχυρισμών της προσφεύγουσας απαιτείται ενδελεχής εξέταση και ερμηνεία των όρων της διακήρυξης και των σχετικών διατάξεων υπό το φως της κείμενης νομοθεσίας και νομολογίας, καθώς και, ενδεχομένως, περαιτέρω αναζήτηση διευκρινήσεων ή/και εγγράφων από αρμόδιες Αρχές και Φορείς.

19. Επειδή, προϋπόθεση της από την Α.Ε.Π.Π. παροχής προσωρινών μέτρων είναι α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του- τεκμαιρόμενη από την ιδιότητα του αιτούντος ως διαγωνιζομένου- και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η απλή πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη, όπως και προδήλως απαράδεκτη, προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκομένων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη.

21. Επειδή ο Αναθέτων Φορέας δεν έχει καταθέσει τις απόψεις του.

22. Επειδή, το μόνο πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο κατά τα ως άνω είναι η αναστολή υπογραφής της σύμβασης έως την έκδοση αποφάσεως επί της υπό κρίση προσφυγής από την Α.Ε.Π.Π. Η αναστολή αυτή δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά με βεβαία πλην εύλογη για την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής διάρκεια και πάντως εντός του αποκλειστικού χρόνου του αρ. 367 παρ. 1 Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της Αναθέτουσας Αρχής για ταχεία πρόοδο αυτής.

23. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το αίτημα αναστολής – προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει δεκτό.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα περί αναστολής-προσωρινών μέτρων που σωρεύεται στην υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Αναστέλλει την υπογραφή της σύμβασης έως την έκδοση αποφάσεως επί της υπό κρίσης προσφυγής με την εταιρεία ή και την εταιρεία στα πλαίσια του Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού κάτω των ορίων του Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ, για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων & του περιβάλλοντος χώρου του Γ.Ν. ΓΡΕΒΕΝΩΝ και στο Δ.Ι.Ε.Κ. του Νοσοκομείου, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάση τιμής, για χρονικό διάστημα ενός έτους,

Αριθμός Απόφασης Α 52/ 2017

συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.000,00€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με δικαίωμα παράτασης έως τρεις (3) μήνες, και συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 44656.

Κρίθηκε, αποφασίστηκε και εκδόθηκε στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη στις 24-11-2017.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΟΥ 2^{ΟΥ} ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ Σ. ΣΑΒΒΙΔΗΣ

ΑΝΘΟΥΛΑ ΝΙΚΟΛΑΪΔΟΥ