

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 16 Οκτωβρίου 2023, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 06.09.2023 και υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1346/07.09.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά : «...» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του οικονομικού φορέα «...» και με διακριτικό τίτλο «...» (εφ' εξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται ν' ακυρωθεί: (α) η υπ' αρ. .../31.07.2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ... και (β) η υπ' αρ. .../23.08.2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του ... , καθ' ο μέρος έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» και αναδείχθηκε αυτή οριστική ανάδοχος του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, προκύπτει, ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα

363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 2.952,00€, (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών, με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2.Επειδή, με την διακήρυξη, υπ' αριθμό .../2023, προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός για την υπηρεσία: «...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας €590.400,00, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 23.05.2023, υπό Α.Δ.Α.Μ...., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Επειδή, για το επίδικο τμήμα, υπέβαλαν προσφορά δύο (2) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με την προσβαλλόμενη απόφαση, υπ' αριθμό .../2023, προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα. Εν συνεχεία, με την προσβαλλόμενη απόφαση, υπ' αριθμό .../2023, οριστική ανάδοχος του διαγωνισμού αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα. Κατά των ως άνω προσβαλλόμενων αποφάσεων στρέφεται η προσφεύγουσα για τους λόγους, που αναφέρονται στην προσφυγή της.

4. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5.Επειδή η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, καθ' όσον οι προσβαλλόμενες αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στις 28.08.2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 06.09.2023, ήτοι κατατέθηκε εντός της

προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης.

6.Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, καθώς η προσφεύγουσα (2^η στην σειρά μειοδοσίας στο επίδικο τμήμα) βάλλει κατά της προσφοράς της οριστικής αναδόχου, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η σύμβαση.

7.Επειδή η αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., την προσφυγή στις 06.09.2023 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου αυτοί να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους. Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως, στις 15.09.2023, την παρέμβασή της επί της κρινόμενης προσφυγής, και μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς έχει αναδειχθεί οριστική ανάδοχος.

8.Επειδή η αναθέτουσα Αρχή, νομίμως και εμπροθέσμως υπέβαλε τις απόψεις της σχετικά με την κρινόμενη προσφυγή, στις 18.09.2023. Επί των ως άνω απόψεων, η προσφεύγουσα υπέβαλε νομίμως και εμπροθέσμως το υπόμνημά της, στις 21.09.2023, το οποίο λαμβάνεται υπ' όψη από το παρόν Κλιμάκιο.

9. Επειδή, με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της νομιμότητας της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενη, ότι αυτή ήταν απορριπτέα. Τούτο, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η παρεμβαίνουσα δεν υπολόγισε στην προσφορά της την ειδική εισφορά επαγγελματικού κινδύνου, 1%.

10. Επειδή, αναφορικά με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Κατ' αρχάς, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης: *«Αντικείμενο της σύμβασης είναι οι εργασίες καθαρισμού – σαρώματος σε όλους τους δρόμους, πεζοδρόμια, πάρκα, πλατείες, κοινόχρηστους χώρους των ... από υλικά όπως σκουπίδια, χαρτιά, τσιγάρα, σακούλες, φύλλα δένδρων και οτιδήποτε άλλο εμπίπτει στην κατηγορία του απορρίμματος... Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ... (=Υπηρεσίες καθαρισμού και σάρωσης*

οδών)... Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στην Α.Π.... /02.05.2023 μελέτη...». Κατά δεύτερον, σύμφωνα με την υπ' αριθμό Α.Π.... /02.05.2023 μελέτη: «...Το αντικείμενο του καθαρισμού περιλαμβάνει τον καθαρισμό όλων των κοινοχρήστων χώρων όπως πεζοδρόμια, πλατείες, πάρκα, παιδικές χαρές και δρόμους από υλικά όπως σκουπίδια, χαρτιά, τσιγάρα, σακούλες, φύλλα δένδρων και οτιδήποτε άλλο εμπίπτει στην κατηγορία του απορρίμματος. Με τις εργασίες σάρωσης, όλων των οδών, κοινοχρήστων χώρων και πλατειών των ... προβλέπονται: 1. Εργασίες καθαρισμού ρείθρων, πεζοδρομίων, δέντρων από παράσιτα και παραφυάδες. Θα προηγηθεί απομάκρυνση φερτών υλικών και χωμάτων όπου υπάρχουν, από τις παρειές των οδών με ευθύνη της υπηρεσίας και στην συνέχεια θα ακολουθήσει ο καθαρισμός των ρείθρων, Τα παραγόμενα υλικά της αποψίλωσης και σάρωσης θα τοποθετούνται εντός πλαστικών σάκων, θα μεταφέρονται στους πλησιέστερους κάδους απορριμμάτων και θα απομακρύνονται για τελική διάθεση από την υπηρεσία του... . Σε περίπτωση που δεν υπάρχει πλησίον κάδος απορριμμάτων, οι σάκοι θα απομακρύνονται αυθημερόν, από τον ανάδοχο σε νόμιμο χώρο. 2. Το άδειασμα όλων των καλαθιών απορριμμάτων, την αλλαγή σακούλας και καθάρισμα εξωτερικά του καλαθιού αν απαιτείται, 3. Η συχνή και επιμελή καθαριότητα γύρω από τους κάδους απορριμμάτων, 4. Ο καθαρισμός, και ό,τι άλλο απαιτείται στους χώρους όπου θα πραγματοποιηθούν εκδηλώσεις την προηγούμενη και την επόμενη μέρα της εκδήλωσης, 5. Ο καθαρισμός, και ό,τι άλλο απαιτείται σε κάθε συνοικία και / ή οικισμό που πανηγυρίζει, την παραμονή της εορτής, 6. Η σάρωση, αποψίλωση, καθαρισμός σε πάρκα, μνημεία, παιδικές χαρές κλπ 7. Η απομάκρυνση αφισών, που τοποθετούνται εκτός των προβλεπόμενων για το λόγο αυτό ταμπλό, 8. Ο ανάδοχος υποχρεούται σε άμεση παρέμβαση σε τυχόν απρόβλεπτα περιστατικά που προήλθαν από οποιονδήποτε λόγο ή αιτία και χρήζουν καθαρισμού και σάρωσης. Ο εξοπλισμός και τα αναλώσιμα (σακούλες απορριμμάτων, καροτσάκια, σκούπες, φαράσια κλπ) καθώς και οι όποιες μετακινήσεις των οδοκαθαριστών από περιοχή σε περιοχή ή εντός της ίδιας ... σε άλλη θέση που θα υποδειχθεί από την Υπηρεσία, θα επιβαρύνουν τον ανάδοχο. Κάθε καθαριστής θα είναι εφοδιασμένος με κατάλληλο χειροκίνητο δίτροχο αμαξίδιο με καλυπτόμενα δοχεία απορριμμάτων, με συλλεκτήρα απορριμμάτων και συρμάτινη βούρτσα. Στην τεχνική του

προσφορά πρέπει ο συμμετέχων να περιγράψει τα χειροκίνητα δίτροχα αμαξίδια. Ο ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί τις κείμενες διατάξεις σχετικά με την ασφάλεια των εργαζομένων και θα είναι αποκλειστικός και μόνος υπεύθυνος ποινικά και αστικά για κάθε ατύχημα που ήθελε συμβεί στο προσωπικό του. Ο ανάδοχος αναλαμβάνει την υποχρέωση να πραγματοποιούνται οι εργασίες καθαρισμού ανελλιπώς με επιβαλλόμενη ιδιαίτερη επιμέλεια...». Κατά τρίτον, στο Β.Δ. 473/1961, «Υπόχρεοι εις καταβολήν εισφοράς επαγγελματικού κινδύνου», και δη στο άρθρο 1 αυτού, ορίζονται τα εξής: «1. Υπόχρεοι εργοδότης δια την καταβολήν υπέρ του Ιδρύματος Κοινωνικών Ασφαλίσεων της εισφοράς επαγγελματικού κινδύνου ορίζονται οι απασχολούντες μισθωτούς υπαγομένους εις την ασφάλισιν του ... εφ' όσον ούτοι εργάζονται είς τινα των κάτωθι κατά κατηγορίας επιχειρήσεων η εργασιών:[...] Υπηρεσίαι υγιεινής (υπόνομοι, αποκομιδή απορριμμάτων, χρησιμοποίησις και καταστροφή απορριμμάτων, εκκένωσις βόθρων)». Κατά τέταρτον, στην υπ' αριθμό 18/2017 Εγκύκλιο ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «6. ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΟΥ ΚΙΝΔΥΝΟΥ Οι επιχειρήσεις και εργασίες που υπόκεινται στην εισφορά επαγγελματικού κινδύνου ορίστηκαν με τις διατάξεις του Β.Δ. 473/61 (Φ.Ε.Κ. 119/Α' /1961) που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση των διατάξεων του άρθρου 3 του Ν.Δ. 4104/60 (Φ.Ε.Κ. 147/Α' /1960) - (Εγκ.158/61 τ...). Η εν λόγω ειδική εργοδοτική εισφορά βαρύνει τις ρητά καθοριζόμενες στην παράγραφο 1 του άρθρου 1 του Β.Δ. 473/61 επιχειρήσεις ή εργασίες (Εγκ. 205/61 τ. ...).». Κατά πέμπτον, όπως προκύπτει από πληροφορίες στο διαδίκτυο, οι οποίες είναι ελεύθερες και προσβάσιμες στον καθ' ένα άνευ άλλου τινός, η αποκομιδή απορριμμάτων αποτελεί μέρος της διαχείρισης αποβλήτων ` συγκεκριμένα, αφορά στην μεταφορά στερεών αποβλήτων από το σημείο χρήσης και διάθεσης στο σημείο επεξεργασίας ή στον χώρο υγειονομικής ταφής, ενώ ο οδοκαθαρισμός αφορά στον καθαρισμό δρόμων, πεζοδρομίων, πλατειών κ.λ.π. Περαιτέρω, οι παρεχόμενες υπηρεσίες του ένδικου διαγωνισμού κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού λεξιλογίου συμβάσεων (CPV): ... «Υπηρεσίες καθαρισμού και σάρωσης οδών», ενώ οι υπηρεσίες αποκομιδής απορριμμάτων κατατάσσονται στον κωδικό (CPV): ... «Υπηρεσίες αποκομιδής απορριμμάτων». Εν προκειμένω, ούτε στην διακήρυξη του διαγωνισμού ούτε στην μελέτη υπάρχει οιαδήποτε αναφορά σε «αποκομιδή».

Αντικείμενο του ένδικου διαγωνισμού είναι «οι εργασίες καθαρισμού – σαρώματος σε όλους τους δρόμους, πεζοδρόμια, πάρκα, πλατείες, κοινόχρηστους χώρους των ... του ... από υλικά όπως σκουπίδια, χαρτιά, τσιγάρα, σακούλες, φύλλα δένδρων και ο,τιδήποτε άλλο εμπίπτει στην κατηγορία του απορρίμματος. Από τα ανωτέρω προκύπτει, ότι η αποκομιδή απορριμμάτων δεν ταυτίζεται με τον καθαρισμό και το σάρωμα, ώστε να είναι υποχρεωτική η εισφορά επαγγελματικού κινδύνου 1%, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Άλλωστε, η επίμαχη εισφορά βαρύνει μόνον τις ρητά καθοριζόμενες στην παράγραφο 1 του άρθρου 1 του Β.Δ. 473/61 επιχειρήσεις ή εργασίες, ήτοι «Υπηρεσίες υγιεινής (υπόνομοι, αποκομιδή απορριμμάτων, χρησιμοποίησις και καταστροφή απορριμμάτων, εκκένωσις βόθρων).», καμμία από τις οποίες δεν αποτελεί αντικείμενο του εν θέματι διαγωνισμού. Εν όψει όλων των ανωτέρω, ο μοναδικός λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

11. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει ν' απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

12. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να καταπέσει το παράβολο, που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Οκτωβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 3 Νοεμβρίου 2023 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Αριθμός Απόφασης: 1604 /2023

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ