

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 16 Νοεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ελένη Σβολοπούλου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα – Μαρία Δρακονταειδή, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 9-10-2023 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1561/10.10.2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... (...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ..., που υπάγεται στη Γενική ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή») και εδρεύει στην ..., οδός ... αριθ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στην ..., οδός ... αριθ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των με αριθ. πρωτ. ... και ... αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής περί προσωρινής και οριστικής κατακύρωσης αντίστοιχα, μετά των πρακτικών που επικυρώνουν, κατά το μέρος που με τις αποφάσεις αυτές έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης, για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

Υπέρ του κύρους και της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής άσκησε παρέμβαση ο άνω παρεμβαίνων με αίτημα την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε την Εισηγήτρια.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017 και με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου ...).

2. Με την υπ' αριθμό .../2023 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου παροχής ... των ... της ... για το χρονικό διάστημα από ...-...-2024 μέχρι ...-...-2024, με ... δικαίωμα ... της αναθέτουσας αρχής (παράταση της αρχικής σύμβασης) για ένα (1) ακόμη έτος, δηλαδή για το έτος Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης -για το έτος 2024- ανέρχεται στο ποσό των ...€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α. ...€). Η εκτιμώμενη αξία του δικαιώματος ... ανέρχεται στο ποσό των ...€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής (χαμηλότερη τιμή). Η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα αυτής. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις ...-...-2023 στην Υπηρεσία ... της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις ...-...-2023 και έλαβε ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό αριθμό

3. Σύμφωνα με την Διακήρυξη, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η ...-...-2023. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά, δύο (2) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα και ο παρεμβαίνων. Η Επιτροπή του διαγωνισμού με τα από ...-...-2023 (No1), ...-...-2023 (No2), ...-...-2023 (No3) και ...-...-2023 (No4) Πρακτικά εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών αμφότερων των συμμετεχόντων και την ανάδειξη του παρεμβαίνοντος ως προσωρινού αναδόχου, καθώς προσέφερε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

προσφορά σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης, η δε προσφεύγουσα κατατάχθηκε δεύτερη. Τα ανωτέρω Πρακτικά επικυρώθηκαν με την .../...-...-2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής και ο παρεμβαίνων αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος. Ακολούθως, με την .../...-...-2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το Πρακτικό 5 της Επιτροπής του διαγωνισμού περί ελέγχου και αξιολόγησης δικαιολογητικών κατακύρωσης και ο παρεμβαίνων αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος. Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης οριστικής κατακύρωσης, στην οποία ενσωματώθηκε κατ' άρθρο ... του ν. 4412/2016 και 3.3.1 της Διακήρυξης η προηγηθείσα απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, στρέφεται η προσφεύγουσα και ζητά την ακύρωσή της κατά το μέρος, που έγινε δεκτή η προσφορά του παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε αυτός οριστικός ανάδοχος για τους λόγους και τις αιτίες που αναπτύσσονται στην προσφυγή.

4. Η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (...), της προϋπολογισθείσας αξίας της, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, αφού η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις ...-...-2023 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 9-10-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση (κατ' ακριβή διατύπωση κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη εργάσιμη, καθώς η καταληκτική προθεσμία συνέπιπτε με το Σάββατο 7-10-2023), ενώ επίσης ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη. Η προσφεύγουσα, η οποία συμμετείχε στον διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά και κατατάχθηκε δεύτερη μετά τον παρεμβαίνοντα, ασκεί την προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον, παραπονούμενη για την μη νόμιμη - κατά τους ισχυρισμούς της- αποδοχή της οικονομικής προσφοράς του

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

παρεμβαίνοντος, επιδιώκοντας την απόρριψή του και την ανάληψη της σύμβασης.

6. Η αναθέτουσα αρχή προέβη στις ...-...-2023 στην προβλεπόμενη από το άρθρο 9 παρ. 1 α του π.δ. 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στον έτερο συμμετέχοντα και θιγόμενο από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής του.

7. Ο παρεμβαίνων και αναδειχθείς οριστικός ανάδοχος υπέβαλε εν γένει παραδεκτώς, με έννομο συμφέρον και εμπροθέσμως στις ...-...-2023, την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή του, και με πρόδηλο έννομο συμφέρον καθώς με την προσφυγή ζητείται η απόρριψη της προσφοράς του. Η παρέμβαση αυτή κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα αυθημερόν (...-...-2023).

8. Με την υπ' αριθ. .../2023 Πράξη της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της. Σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις ...-...-2023, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης στην παράγραφο 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016 δεκαπενθήμερης προθεσμίας από την κατάθεση της προσφυγής, σε αμφοτέρους τους συμμετέχοντες και στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. τις με αριθ. πρωτ. .../19.10.2023 απόψεις της, αιτούμενη παράλληλα την απόρριψη της προσφυγής για τους εκεί ειδικώς αναφερόμενους λόγους.

9. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής προβάλλεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος, διότι αυτή υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τις κρίσιμες διατάξεις της Διακήρυξης στις οποίες καθορίζεται το πρόγραμμα ... ανά ..., υποστηρίζει ότι ο παρεμβαίνων για οκτώ (8) ... και συγκεκριμένα για τις ... με A/A ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... και ... έχει υπολογίσει μία ημέρα ... λιγότερη, αφού σύμφωνα με τη Διακήρυξη στις ... απαιτείται ... για ... ημέρες και ο παρεμβαίνων έχει υπολογίσει αυτές σε Το γεγονός αυτό καθιστά

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

κατά την προσφεύγουσα το εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, που έχει δηλώσει, υπολειπόμενο του νομίμου. Με τον δεύτερο λόγο προβάλλεται ότι η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού και ασφαλιστικού κόστους κατά το ποσό των ...€ ετησίως, το οποίο προκύπτει κατά τους υπολογισμούς της προσφεύγουσα, ως εξής: ...€ ετησίως για τις ... του ... και ... + ...€ ετησίως το υπολειπόμενο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος για τις ... με A/A ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... και ... + ...€ το υπολειπόμενο εργατικό κόστος για τις

10. Η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της ζητά την απόρριψη της προσφυγής, υποστηρίζοντας, σε σχέση με τον πρώτο λόγο, ότι ορθώς έχουν υπολογιστεί από τον παρεμβαίνοντα ... ημέρες ... για τις ... με A/A ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... και ..., όπως προκύπτει από τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Περαιτέρω, αναφορικά με τις αιτιάσεις του δεύτερου λόγου της προσφυγής αντιτείνει ότι, εφόσον ο υπολογισμός του εργατικού κόστους από τον παρεμβαίνοντα είναι νόμιμος και σύμφωνος με την Διακήρυξη και την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, ορθώς έκρινε αποδεκτή την προσφορά του. Άλλωστε, το γεγονός ότι ο παρεμβαίνων έχει ακολουθήσει διαφορετική μεθοδολογία από την προσφεύγουσα για τον υπολογισμό της προσφοράς του, δεν καθιστά αυτήν μη νόμιμη ή υπολειπόμενη του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, υπό την προϋπόθεση τήρησης των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας σε συνδυασμό με τους όρους και τις απαιτήσεις της Διακήρυξης.

11. Ο παρεμβαίνων αντιτείνει ότι έχει υπολογίσει ορθώς και σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης το εργατικό κόστος, το οποίο δεν υπολείπεται του νομίμου. Αναφορικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, υποστηρίζει ότι οι ημέρες ... για τις κρίσιμες ... ανέρχονται σε ... και όχι ..., όπως εσφαλμένα υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Τούτο, διότι την Μεγάλη Παρασκευή, η υπηρεσία παραμένει κλειστή, οπότε η ... μεταφέρεται για την επόμενη εργάσιμη ημέρα που είναι η Τρίτη ...-...-2024 (λόγω της αργίας της Δευτέρας του Πάσχα -...-...-2024-). Επομένως, για τον μήνα Μάιο του έτους 2024 οι ημέρες ..., σύμφωνα πάντα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης είναι ... και συνολικά για το έτος 2024 οι ημέρες καθαριότητας είναι

12. Στη Διακήρυξη, που διέπει τον διαγωνισμό, και αποτελεί το κανονιστικό του πλαισίου, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και όλους όσους συμμετέχουν ανεπιφύλακτα σε αυτόν (Ε.Α. ΣτΕ 15/2021, 241/2020), προβλέπονται σε σχέση με τα τιθέμενα εν προκειμένω ζητήματα τα ακόλουθα:

«2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών. 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών: Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες και για όλες τις Η Αναθέτουσα Αρχή θα αναδείξει έναν Ανάδοχο για το σύνολο των Υπηρεσιών της.....[.....]

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, ήτοι την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφοράς βάσει της τιμής: Α. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται, επί ποινή απορρίψεως, αποκλειστικά στον υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά».[.....]Επειδή στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο) φάκελο «Οικονομική Προσφορά» την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά, ψηφιακά υπογεγραμμένη, μαζί με τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (το έντυπο οικονομικής προσφοράς συμπληρωμένο σε ευρώ, σύμφωνα με το Παράρτημα V της παρούσας διακήρυξης), σε μορφή pdf. Επίσης οι προσφέροντες υποβάλλουν υποχρεωτικά συμπληρωμένο, στο σύνολο των πεδίων, τον ΑΝΑΛΥΤΙΚΟ ΠΙΝΑΚΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΟΥ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ V της παρούσας, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα του άρθρου 68 παρ1 του Ν. .../2010 (...'-...) ως ισχύει: α. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των αυτών εργαζομένων, β. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, γ. Εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, δ. Εύλογο κόστος αναλώσιμων, ε. Εύλογο εργολαβικό κέρδος, στ. Κόστος των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων, ζ. Παρακρατηθείς φόρος εισοδήματος [(Καθαρή αξία- Κρατήσεις)*8%]. Οι υποψήφιοι υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο των Προσφορά του υποψήφιου που δεν καλύπτει το σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών θα απορρίπτεται.

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

Επισημαίνεται ότι απορρίπτεται η προσφορά: α) στην οποία δεν έχει συμπληρωθεί έστω και ένα πεδίο του ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΥ ΠΙΝΑΚΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, β) στην οποία δεν έχουν συμπληρωθεί αριθμητικώς και ολογράφως τα αντίστοιχα πεδία της ως άνω προσφορά, γ) στην οποία δεν ταυτίζονται οι τιμές (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΣ & ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ) των ως άνω πεδίων του ΕΝΤΥΠΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, καθώς και της τιμής που έχει δοθεί από τον οικονομικό φορέα, στο σχετικό πεδίο της οικονομικής προσφοράς στην διαδικτυακή πύλη ... του ΕΣΗΔΗΣ, δ) η οποία έχει παραπάνω από δύο δεκαδικά ψηφία στις αναγραφόμενες τιμές του ΕΝΤΥΠΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Β. Τιμές. **B.1.** Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας θα δοθεί για το σύνολο (ετήσιο) κόστος αυτής, χωρίς Φ.Π.Α., θα αναλύεται δε και μηνιαία, για το σύνολο των προς ..., σύμφωνα με το υπόδειγμα του παραρτήματος V της παρούσας. Στην τιμή περιλαμβάνονται όλες οι δαπάνες του αναδόχου (αξία ... και ..., ..., ... κ.λπ.), 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. **B.2.**[...]

Στο Παράρτημα I της Διακήρυξης δίνεται η αναλυτική περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, οι τεχνικές προδιαγραφές και απαιτήσεις. Συναφώς, αναφέρεται ότι «**ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ:** Αντικείμενο της παρούσας τεχνικής προδιαγραφής είναι η παροχή ... στις ... των ... της ..., και συγκεκριμένα: ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., και ... για το χρονικό διάστημα από ...-...-2024 μέχρι την ...-...-2024. **ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ...**[...]

Ακολούθως, παρατίθεται Πίνακας όπου για καθεμία από τις συνολικά έντεκα (11) ... αναφέρεται αναλυτικά και ανά στήλη α) η συνολική ... (τ.μ), β) οι απαιτούμενες ... ανά εβδομάδα και γ) ο .../ ώρες ανά επίσκεψη. Εν συνεχεία, περιγράφονται αναλυτικά, ανά ... και ανά ..., οι υποχρεώσεις του αναδόχου και οι εκτελούμενες Μεταξύ, δε, αυτών προβλέπεται ότι «...Σε περίπτωση που η ημέρα ... συμπίπτει με ημέρα αργίας, ο ... θα πραγματοποιείται την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα».

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

Στο Παράρτημα IV τίθεται Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς, στο οποίο πρέπει να συμπληρωθούν τα στοιχεία άρθρου 68 παρ. 1 του ν. 3863/2010 ανά ..., σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης.

Στο Παράρτημα V τίθεται Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς, σύμφωνα με το οποίο πρέπει να συμπληρωθεί, ανά ... το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές για το σύνολο των εργαζομένων, μηνιαίως, καθώς και το ποσό των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη, συμπεριλαμβανομένης και της εισφοράς υπέρ ...(...), μηνιαίως. Περαιτέρω, ζητείται να συμπληρωθεί το συνολικό εργατικό κόστος όλων των επιμέρους ... (... + ... + ... + ... + ... + ... + ... + ... + ... + ...) μηνιαίως και ετησίως.

13. Από το προπαρατεθέν άρθρο 2.4.4 της Διακήρυξης στο οποίο καθορίζεται το επί ποινή αποκλεισμού περιεχόμενο της οικονομικής προσφοράς, σε συνδυασμό με το εφαρμοστέο στην προκείμενη σύμβαση άρθρο 68 του ν. 3863/2010, προκύπτει ότι απορρίπτεται ως απαράδεκτη οικονομική προσφορά διαγωνιζομένου η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση Περαιτέρω, όπως έχει παγίως κριθεί (ΔΕφΑθ 236/2013, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣΤΕ), κάθε Διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης. Ομοίως, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις, για την εγκυρότητα της οικονομικής προσφοράς μιας εταιρείας παροχής ... απαιτείται, αλλά και αρκεί, να περιλαμβάνεται σε αυτήν το ελάχιστο εργατικό κόστος σύμφωνα με τις ειδικότερες διατάξεις της εργατικής και κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας, όπως αυτό διαμορφώνεται με βάση τις προβλεπόμενες από τη σύμβαση ημέρες και ώρες εργασίας, χωρίς να προκρίνεται κάποιος ιδιαίτερος τρόπος υπολογισμού αυτού του κόστους, ενόψει μη ειδικότερων προβλέψεων της Διακήρυξης (πρβλ. ΣΤΕ ΕΑ 272/2008, ΔΕφΠειρ 572/2022 κ.α.). Τούτο

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

σημαίνει ότι, εφόσον από τους όρους της προκείμενης Διακήρυξης και τα λοιπά έγγραφα της σύμβασης δεν απαιτείται ρητά συγκεκριμένος τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους, εναπόκειται στην επιλογή του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα να διαμορφώσει την οικονομική προσφορά του για το σύνολο του προσωπικού που δηλώνει ότι θα απασχολήσει, η δε προσφορά του καθίσταται απορριπτή μόνον στην περίπτωση που δεν είναι σύμφωνη με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία και το περιλαμβανόμενο στην προσφορά εργατικό κόστος υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους (βλ. ΔΕφΘεσ/κης Α136/2022)

14. Κατόπιν των ανωτέρω, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου, στο πλαίσιο του πρώτου λόγου της προσφυγής, γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, με βάση το Παράρτημα Ι της Διακήρυξης και τις εκεί τιθέμενες ημέρες εργασίας, ανά ..., ο παρεμβαίνων έχει υπολογίσει για τις ... με Α/Α ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... και ... μία ημέρα λιγότερη, και συγκεκριμένα έχει υπολογίσει ... ημέρες ετησίως αντί των Ο συλλογισμός της προσφεύγουσας είναι επί λέξει ο ακόλουθος «...Σύμφωνα λοιπόν με την .../2023 διακήρυξη για την ικανοποίηση των απαιτήσεων του συμβατικού αντικείμενου του επίμαχου διαγωνισμού για το χρονικό διάστημα από .../.../2024 έως .../.../2024: α) οι συνολικές ημέρες ανέρχονται σε ..., β) οι ημέρες από Δευτέρα έως Παρασκευή σε ... (... – ... Κυριακές – ... Σάββατα) και γ) οι Δευτέρες σε ..., οι Τετάρτες σε ... και οι Παρασκευές σε Επίσης προκύπτει ξεκάθαρα ότι στις ..., όπου απαιτείται ... 3 φορές την εβδομάδα (ήτοι ..., ... και ...), σε περίπτωση που η ... συμπίπτει με ημέρα αργίας, ο ... θα πραγματοποιείται την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα: άρα απαιτούνται ... ημέρες το έτος (... Δευτέρες + ... Τετάρτες + ... Παρασκευές)». Ο παρεμβαίνων στο υποβληθέν ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «...» αναλύει τον τρόπο υπολογισμού της οικονομικής του προσφοράς, ως εξής: «Ο υπολογισμός των εργασίμων ημερών της τριήμερης εργασίας (... – ... – ...), θα υπολογιστεί με βάση τις ... εργάσιμες ημέρες μηνιαίως (όπως αυτό προκύπτει ως εξής: ... ημέρες/7 ημέρες= ... εβδομάδες*... ημέρες εργασίας=...ημέρες / 12 μήνες= ... ημέρες= ... ημέρες)». Συνεπώς, ο παρεμβαίνων για τις κρίσιμες ..., προκειμένου να προβεί στον καθορισμό και

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

την εξεύρεση του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους για την εκτέλεση της σύμβασης, έχει υπολογίσει ... τις ημέρες εργασίας σε ... ανά μήνα, το οποίο σημαίνει ... ημέρες ετησίως (... ημέρες μηνιαίως Χ12 μήνες). Όμως, όπως βασίμως προβάλλει η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων, οι ημέρες ... για τις ... με Α/Α ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... και ... είναι στην πραγματικότητα Ειδικότερα, για τις ... αυτές προβλέπεται στο Παράρτημα Ι ότι θα απασχολείται ένα άτομο κατά τις ημέρες Δευτέρα – Τετάρτη – Παρασκευή. Επίσης, ρητώς προβλέπεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης ότι, σε περίπτωση που η ... συμπίπτει με αργία, αυτή μεταφέρεται για την επόμενη εργάσιμη ημέρα. Κατά τις βάσιμες αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής, η ... δεν λειτουργεί/παραμένει κλειστή την Μεγάλη Παρασκευή λόγω αργίας, οπότε η επόμενη εργάσιμη ημέρα ... είναι η Τρίτη ...-...-2024, μεσολαβούσης και της αργίας της Δευτέρας του Πάσχα (...-...-2024). Ενόψει των ανωτέρω, οι ημέρες καθαριότητας που απαιτούνται για τις εγκαταστάσεις αυτές είναι: Ιανουάριος 2024, ... ημέρες + Φεβρουάριος 2024, ... ημέρες + Μάρτιος 2023, ... ημέρες + Απρίλιος 2024, ... ημέρες + Μάιος 2024, ... ημέρες + Ιούνιος 2024, ... ημέρες + Ιούλιος 2024, ... ημέρες + Αύγουστος 2024, ... ημέρες + Σεπτέμβριος 2024, ... ημέρες + Οκτώβριος 2024, ... ημέρες + Νοέμβριος 2024, ... ημέρες + Δεκέμβριος 2024, ... ημέρες = ... ημέρες ... για το έτος 2024. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπολογισμός του παρεμβαίνοντος δεν αντίκειται στην Διακήρυξη, αφού δεν έχει υπολογίσει λιγότερες ημέρες ... για τις υπόψη ... και, ως εκ τούτου, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

15. Με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής προβάλλεται ότι το εργατικό κόστος που έχει υπολογίσει ο παρεμβαίνων για τις ... με Α/Α ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ... και ... υπολείπεται του νομίμου κατά το ποσό των ...€ ετησίως. Η προσφεύγουσα, λαμβάνοντας ως δεδομένο το κόστος εργατούρας που έχει δηλώσει ο παρεμβαίνων στην οικονομική προσφορά του (δηλαδή το δηλωθέν ποσό των ...€ ως μικτές αποδοχές εργαζομένου), προβαίνει σε μαθηματικούς υπολογισμούς, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης για τις ημέρες και ώρες απασχόλησης ανά ..., καταλήγοντας στο συμπέρασμα ότι: α) για το κτήριο με α/α ... (... και ...) το εργατικό κόστος και οι ασφαλιστικές εισφορές,

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

που δηλώνει ο παρεμβαίνων, υπολείπονται των νομίμων κατά το ποσό των ...€ μηνιαίως και κατά το ποσό των ...€ ετησίως και β) για τα ... με A/A ..., ..., ..., ..., ..., ... και ... το εργατικό κόστος και οι ασφαλιστικές εισφορές, που δηλώνει, υπολείπονται των νομίμων κατά το ποσό των ...€ μηνιαίως και ...€ ετησίως (και για τις ... ως ...). Ωστόσο, οι αιτιάσεις αυτές της προσφεύγουσας είναι απορριπτές ως νόμω αβάσιμες. Τούτο, διότι παραθέτει υπολογισμούς, χωρίς να προσδιορίζει τη φερόμενη πλημμέλεια στην οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος και χωρίς να εντοπίζει την φερόμενη παράβαση της εργατικής νομοθεσίας ή της Διακήρυξης στην οικονομική προσφορά του. Όπως γίνεται δεκτό (βλ. ανωτέρω σκ. 13), ο διαφορετικός τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους από τους συμμετέχοντες, ελλείπει αντίθετης ρύθμισης της Διακήρυξης, δεν καθιστά την προσφορά τους απορριπτά ως υπολειπόμενη του νόμιμου εργατικού κόστους, υπό την προϋπόθεση τήρησης της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και των ειδικότερων προβλέψεων της Διακήρυξης. Επιπλέον, οι υπολογισμοί της προσφεύγουσας ερείδονται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, καθώς θέτει ως βάση, για τον υπολογισμό και την εύρεση του εργατικού κόστους για τις άνω ..., τις ... ημέρες ... ετησίως, ενώ όπως έγινε δεκτό κατά την εξέταση του αμέσως προηγούμενου λόγου της προσφυγής, οι ημέρες αυτές ανέρχονται ετησίως σε Τέλος, για τις ... του ... με A/A ... (...) η προσφεύγουσα προβάλλει ότι το εργατικό κόστος και οι ασφαλιστικές εισφορές που δήλωσε ο παρεμβαίνων, υπολείπονται των νομίμων κατά το ποσό των ...€ μηνιαίως ή των ...€ ετησίως. Οι αιτιάσεις αυτές είναι, ομοίως, απορριπτές ως νόμω αβάσιμες, καθώς η προσφεύγουσα δεν εντοπίζει συγκεκριμένη πλημμέλεια ή παράβαση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας στην οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος, ούτε προβάλλει μη τήρηση συγκεκριμένων όρων και απαιτήσεων της Διακήρυξης. Επιπλέον, επισημαίνεται ότι οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας είναι αντιφατικές, καθόσον το εργατικό κόστος που η ίδια δηλώνει στην οικονομική προσφορά της για τις ... του ... με A/A ... (δηλαδή το ποσό των ...€), υπολείπεται του ποσού που υπολογίζει στην προσφυγή ως ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος για τον ετήσιο ... του εν λόγω ... (...€). Με βάση τα ανωτέρω, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, κατ' αποδοχή των αντίθετων αιτιάσεων της αναθέτουσας αρχής και του παρεμβαίνοντος.

Αριθμός αποφάσεων: 1801 / 2023

16. Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική πρέπει να απορριφθεί, η δε παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή. Να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας (άρθρο 363 του ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 16 Νοεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 6 Δεκεμβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΛΕΝΗ ΣΒΟΛΟΠΟΥΛΟΥ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΥΡΙΑΖΗ