

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ)

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε, στις 08/12/2023, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή, υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1698/01.11.2023, της προσφεύγουσας με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής καλουμένης: «προσφεύγουσα»).

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

Την παρέμβαση της εταιρείας, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης, (εφ' εξής καλουμένης: «πρώτη παρεμβαίνουσα»).

Την παρέμβαση της εταιρείας, με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής καλουμένης: «δεύτερη παρεμβαίνουσα»).

Την παρέμβαση της εταιρείας, με την επωνυμία «...» νομίμως εκπροσωπούμενης (εφ' εξής καλουμένης: «τρίτη παρεμβαίνουσα»).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. .../17 Οκτωβρίου 2023 απόφαση του ... , και η ενσωματωθείσα σε αυτήν, υπ' αριθμ. .../31 Μαΐου 2023, απόφαση του ... , με την οποία, κατ' αποδοχή του από 10/05/2023 Πρακτικού Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής - Τεχνικών Προσφορών και του από 16/05/2023 Πρακτικού Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, ως αυτά εγκρίθηκαν το πρώτον με την υπ' αριθμ. .../31 Μαΐου 2023 απόφαση του ... καθώς και του υπ' αριθμ. 23/22/28-06-23/ΚΕΦΝ/ΑΕΠ Τελικού Πρακτικού αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, και κρίθηκαν αποδεκτές i) οι προσφορές των οικονομικών φορέων «...» (πρώην «...») και «...», και ως εκ τούτου κατακυρώθηκε οριστικά ο υπό κρίση διαγωνισμός για το ΤΜΗΜΑ 1 (...) στην εταιρεία «...» (πρώην «...»), ii) η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», και

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

ως εκ τούτου κατακυρώθηκε οριστικά ο υπό κρίση διαγωνισμός για το ΤΜΗΜΑ 2 (...) στην εταιρεία αυτή.

Με τις οικείες παρεμβάσεις επιδιώκεται η απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής καθ' ο μέρος τις αφορούν.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε τον Εισηγητή,

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αρ. ... [Α/Α ΕΣΗΔΗΣ...] Διακήρυξη διαγωνισμού με ανοικτή διαδικασία, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της χαμηλότερης τιμής, για την παροχή υπηρεσιών ... , μέσω σύναψης συμφωνίας-πλαίσου χρονικής διάρκειας τεσσάρων (4) ετών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας δεκαοκτώ εκατομμυρίων πενήντα πέντε χιλιάδων τριακοσίων ογδόντα (18.055.380,00€) ευρώ (4.513.845,00€ ανά έτος), συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων άνευ Φ.Π.Α, ήτοι είκοσι δύο εκατομμυρίων τριακοσίων ογδόντα οκτώ χιλιάδων εξακοσίων εβδομήντα ενός ευρώ και είκοσι λεπτών (22.388.671,20€), (5.597.167,80€ ανά έτος), συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων και Φ.Π.Α 24%, σύμφωνα με τους Γενικούς και Ειδικούς Όρους της διακήρυξης.

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας, κατά την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί νόμιμο e-παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, με κωδικό ... , αξίας 15.000,00 €, ομού με το e-Παράβολο με την ένδειξη αυτόματης δέσμευσης [βλ. εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ, όπου αναφέρεται ως κατάσταση παραβόλου «δεσμευμένο» και φέρεται ως «αυτόματης δέσμευσης»].

4. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή απέστειλε τις εμπρόθεσμες απόψεις της στις 13/11/2023 επί των προσφυγών δοθείσας της από 30/10/2023 κατάθεσης της κρινόμενης προσφυγής.

5. Επειδή, περαιτέρω, στο άρθρο 48 του ν. 4670/2020 «Ασφαλιστική μεταρρύθμιση και ψηφιακός μετασχηματισμός Εθνικού Φορέα Κοινωνικής

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

Ασφάλισης (ε-Ε.Φ.Κ.Α.) και άλλες διατάξεις» (Φ.Ε.Κ. Α' 43) ορίζεται, ότι «Από την 1η Ιουνίου 2020 στις περιπτώσεις πλήρους απασχόλησης οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών μειώνονται κατά 0,90 ποσοστιαίες μονάδες ως ακολούθως: 1. Κατά 0,75 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 0,48 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,27 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε 4,25 % και κατανέμεται 2,69 % στον εργοδότη και 1,56 % στον εργαζόμενο. 2. Κατά 0,15 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (ΕΛΕΚΠ) του άρθρου 34 παρ. 4 περίπτωση β' του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται ... Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ ΕΛΕΚΠ διαμορφώνεται σε 1,20% (...). Περαιτέρω, στο άρθρο 31 του ν. 4756/2020 «Μέτρα ενίσχυσης των εργαζομένων και ευάλωτων κοινωνικών ομάδων, κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και διατάξεις για την ενίσχυση των ανέργων» (Φ.Ε.Κ. Α' 235/26.11.2020), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 81 του ν. 4826/2021 (με έναρξη ισχύος την ημερομηνία δημοσίευσής του στο Φ.Ε.Κ Α' 160/7.9.2021), ορίζεται, ότι «Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, Ο.Τ.Α. α' και β' βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1^η.6.2020, ως ακολούθως: α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο. β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α' 88),... Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής: βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % .. ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % ... γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. β' της παρ. 4 του

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

άρθρου 34 του ν. 4144/2013, η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. (...)
2....3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2022.
4. ...». Ακολούθως, με τον ν. 4997/2022 «Εξορθολογισμός ασφαλιστικής και συνταξιοδοτικής νομοθεσίας, ενίσχυση ευάλωτων κοινωνικών ομάδων και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 219/25.11.2022), και δη στο άρθρο 5 αυτού, με τίτλο «Μόνιμη μείωση ασφαλιστικών εισφορών», ορίστηκε, ότι «Από την 1η Ιανουαρίου 2023 οι κρατήσεις των μισθωτών εργαζομένων υπέρ των κλάδων ή λογαριασμών της Δημόσιας Υπηρεσίας Απασχόλησης (Δ.ΥΠ.Α.), οι οποίες συνεισπράττονται από τον Ηλεκτρονικό Εθνικό Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.) μαζί με τις ασφαλιστικές εισφορές εργοδοτών και εργαζομένων, καθορίζονται ως ακολούθως: α) υπέρ ανεργίας του άρθρου 32 του ν.δ. 2961/1954 (Α' 197), περί πόρων της Δ.ΥΠ.Α., σε ποσοστό δύο κόμμα σαράντα τοις εκατό (2,40%) επί των αποδοχών, το οποίο κατανέμεται κατά ένα κόμμα δύο τοις εκατό (1,2%) στον εργοδότη (...), β) υπέρ του Λογαριασμού Προστασίας Εργαζομένων από την Αφερεγγυότητα του Εργοδότη του άρθρου 16 του ν. 1836/1989 (Α' 79), περί Λογαριασμού Προστασίας Εργαζομένων από την Αφερεγγυότητα του Εργοδότη, σε ποσοστό μηδέν κόμμα δεκαπέντε τοις εκατό (0,15%) επί των αποδοχών που αφορά εργοδοτική εισφορά, γ) εισφορά της περ. α) της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α' 88), περί Ενιαίου Λογαριασμού για την Εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών, σε ποσοστό μηδέν κόμμα δεκαέξι τοις εκατό (0,16%) επί των αποδοχών, το οποίο κατανέμεται κατά μηδέν κόμμα μηδέν έξι τοις εκατό (0,06%) στον εργοδότη και κατά μηδέν κόμμα δέκα τοις εκατό (0,10%) στον εργαζόμενο και δ) εισφορά της περ. β) της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013, σε ποσοστό μηδέν κόμμα τριάντα πέντε τοις εκατό (0,35%) επί των αποδοχών, που αφορά εισφορά εργαζόμενου υπέρ πρώην Οργανισμού Εργατικής Εστίας (π. Ο.Ε.Ε.) (...))».

6. Επειδή, με την Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης (Β' 2778), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 17 του ν. 3863/2010, αντικαταστάθηκε εξ ολοκλήρου η παρ. 1 του άρθρου 104 του Κανονισμού Ασφάλισης του Ι.Κ.Α. και καθορίστηκαν οι βαριές και ανθυγιεινές εργασίες ταξινομηθείσες σε δύο

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

κατηγορίες, ειδικώς απαριθμούμενες στα εδάφια Α΄ και Β΄. Στο εδάφιο Α΄ διαλαμβάνονται οι παρεχόμενες σε ορισμένους χώρους εργασίας και υπό ορισμένη ειδικότητα και στο εδάφιο Β΄ οι παρεχόμενες από ορισμένες ειδικότητες ανεξάρτητα από τον χώρο, όπου παρέχεται η εργασία. Περιελήφθησαν δε στις ειδικώς απαριθμούμενες βαρείες και ανθυγιεινές εργασίες (στο εδάφιο Α΄ και υπ' αύξουσα αρίθμηση 31) οι παρεχόμενες στους εξής χώρους εργασίας: «Νοσηλευτικά Ιδρύματα, Κλινικές, Μικροβιολογικά και Βιοχημικά Εργαστήρια, Υγειονομικές Μονάδες Ασφαλιστικών Οργανισμών» και υπό τις εξής ειδικότητες: «Νοσοκόμοι-νοσηλεύτες, παρασκευαστές και βοηθοί αυτών, Θαλαμηπόλοι Ψυχιατρικών Νοσοκομείων και Κλινικών, Συντηρητές Πειραματόζων, Συσκευαστές ορών-εμβολίων, παρασκευαστές τραπέζης αίματος, βιολόγοι εργαστηρίων παροχής Υπηρεσιών Υγείας, καθώς και οι αντίστοιχες ειδικότητες των εργαζομένων στα Δημόσια Νοσοκομεία, καθαρίστριες». Στις δε παρεχόμενες από ορισμένες ειδικότητες, ανεξάρτητα από το χώρο όπου παρέχεται η εργασία, εργασίες περιελήφθησαν στον Πίνακα Β, ως Βαρείες και Ανθυγιεινές εργασίες: «Β. ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Η΄ ΧΩΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΠΟΥ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΝΤΑΙ... 23. Καθαριστές - Καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση, πλην εκείνων που απασχολούνται σε: α. γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α΄ και Β΄ βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α΄ και Β΄ του ν.3429/2005 όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς. β. γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα».

7. Επειδή, από τις μνημονευόμενες στην προηγούμενη σκέψη διατάξεις, σε συνδυασμό προς το σύνολο της νομοθεσίας περί βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελμάτων, που δεν επιδέχεται ανάλογη εφαρμογή ή διασταλτική ερμηνεία (ΣτΕ191/2019, 1499/2007, 1577/1990 κ.ά.), προκύπτει, ότι ορισμένα επαγγέλματα κατατάσσονται από τον νόμο στην κατηγορία των βαρέων και ανθυγιεινών από το είδος της εκτελουμένης εργασίας, ενώ άλλα επαγγέλματα κατατάσσονται στην ανωτέρω κατηγορία από τις συνθήκες του περιβάλλοντος, μέσα στο οποίο παρέχεται η εργασία (ΣτΕ 2820/2005). Ειδικότερα, από τις διατάξεις αυτές και δη την περίπτωση (31) του Εδαφίου Α΄

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

της ανωτέρω Υ.Α., συνάγεται, ότι στις βαρείες και ανθυγιεινές εργασίες υπάγονται όσοι εκ των απασχολουμένων με την ειδικότητα των καθαριστών/καθαριστριών παρέχουν την εργασία τους, είτε με πλήρη είτε με μειωμένη απασχόληση -του νόμου μη διακρίνοντος, σε αντίθεση με την περίπτωση (23) του Εδαφίου Β΄ της αυτής Υ.Α.-, στους περιοριστικά απαριθμούμενους στην ανωτέρω κανονιστική απόφαση χώρους εργασίας, μεταξύ των οποίων και τα Νοσηλευτικά Ιδρύματα (πρβλ. ΣΤΕ1775/2008, 527/2006, 2820/2005), καθώς ο νομοθέτης, για την υπαγωγή των εν λόγω ειδικοτήτων στον κατάλογο βαρέων επαγγελματών, απέβλεψε και στον χώρο, όπου παρέχεται η συγκεκριμένη εργασία, που συνεπάγεται έκθεση σε βλαπτικούς παράγοντες της υγείας (όπως π.χ. ακτινοβολίες, λοιμώξεις, κλπ) (ΔΕφΘεσ/νικης 147/2023).

8. Επειδή, εν προκειμένω, από την επισκόπηση του διοικητικού φακέλλου προκύπτει, ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία «...», με την υποβληθείσα παρέμβασή της, προβαίνει σε εκ των υστέρων τροποποίηση της ήδη υποβληθείσας οικονομικής προσφοράς που επιφέρει έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό της, κατά παράβαση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Και τούτο, διότι διελήφθη με τους πρώτο και δεύτερο λόγους της οικείας προσφυγής ο τρόπος υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς, που ακολούθησε η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καταλήγοντας με ακρίβεια στο τελικό ποσό του δηλωθέντος στην οικονομική της προσφορά εργατικού κόστους, ύψους 83.406,84 € μηνιαίως (δηλωθέν ποσό 66.768,20 € μηνιαίως που αφορά στις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές για το σύνολο των εργαζομένων την περίοδο παροχής των υπηρεσιών ύψους + δηλωθέν ποσό 16.638,64 € μηνιαίως, που αφορά στις ασφαλιστικές εισφορές με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά για το σύνολο των εργαζομένων την περίοδο παροχής των υπηρεσιών). Ωστόσο, η παρεμβαίνουσα, με την ασκηθείσα παρέμβασή της, στην προσπάθειά της να θεραπεύσει τις πλημμέλειες της οικονομικής της προσφοράς, τροποποίησε ανεπίτρεπτα, εκ των υστέρων, την οικονομική της προσφορά, με την υποβολή εναλλακτικής προσφοράς, καθώς η υποβληθείσα με την ασκηθείσα παρέμβασή της ανάλυση ουδεμία σχέση έχει με τον τρόπο υπολογισμού και κατάρτισης της υποβληθείσας στο διαγωνισμό οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Ειδικότερα, η παρεμβαίνουσα προβάλλει την περίπτωση 2ζ της υπ' αριθμ. πρωτ. Φ.604.4.23/22/12 Δεκεμβρίου 2022, 2^{ης} διευκρίνισης της Αναθέτουσας Αρχής,

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

ως προς την νυχτερινή βάρδια καθαριότητας, δεδομένου, ότι η εν λόγω διευκρίνιση ουδόλως επηρεάζει και δεν έρχεται σε αντίθεση με τα ρητώς οριζόμενα στην ΠΡΟΣΘΗΚΗ 1 στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, σελ. 78 και 85 της διακήρυξης, όπου αναφέρεται επί λέξει το εξής: «Από τους ανωτέρω όρους των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης συνάγεται ότι απαιτείται η παροχή υπηρεσιών καθαρισμού επί 24ώρου βάσεως, περιλαμβάνοντας μάλιστα και μία συγκεκριμένη διαδικασία, ως προς τη χρήση βομβητή από τον επόπτη καθαριότητας που θα διαθέτει ο ανάδοχος του έργου, από την οποία γίνεται ευχερώς αντιληπτό ότι καθαριστές θα ευρίσκονται στο χώρο του Νοσοκομείου και θα εκτελούν τα καθήκοντά τους καθ' όλη τη διάρκεια της ημέρας, ήτοι δεν θα υφίσταται ώρα εντός του 24ωρου όπου δεν θα παρέχονται υπηρεσίες καθαρισμού στο Νοσοκομείο». Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα, με τον πρώτο λόγο της παρέμβασής της, προβάλλει, ότι η νυχτερινή βάρδια καθαριότητας, κατά την ίδια, θα εκτελείται από Δευτέρα έως και Κυριακή, συμπεριλαμβανομένων των ημερών αργίας με 1 άτομο που θα απασχολείται από 20.00 μ.μ. - 04.00 π.μ. και κάθε Σάββατο 1 επιπλέον άτομο παρέχοντας υπηρεσίες καθαρισμού στο ... του 5ου ορόφου του Κεντρικού Κτιρίου του ... για 4 ώρες μετά τις 22.00 μ.μ.. Πλην όμως, με την ανωτέρω παραδοχή της παρεμβαίνουσας αποδεικνύεται, ότι παραβιάζει την απαίτηση των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης περί αδιάλειπτης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού για όλο το 24ορο, δεδομένου ότι η παρεμβαίνουσα, προσπαθώντας να αποκρύψει το γεγονός ότι έχει υπολογίσει στην οικονομική της προσφορά κόστος προσαύξησης απασχόλησης για 2.920 ώρες ετησίως και όχι για τις 3.128 ελάχιστες απαιτούμενες ώρες καθαριότητας ετησίως, συνομολογεί με τον προβαλλόμενο ισχυρισμό της, ότι δεν προσφέρει υπηρεσίες καθαρισμού για το διάστημα 04.00-06.00 π.μ.. Ως εκ τούτου, η εταιρεία «...» προκύπτει, ότι δεν παρέχει υπηρεσίες καθαρισμού του Νοσοκομείου επί 24ωρου αλλά για 22 ώρες την ημέρα, χωρίς να προσφέρει υπηρεσίες καθαρισμού από 04.00 π.μ. έως και 06.00 π.μ.. Σημειωτέον, δε, ότι η επίκληση οιοδήποτε ισχυρισμού εκ μέρους της παρεμβαίνουσας περί χρησιμοποίησης εργαζομένου κατά την ώρα 20.00 μ.μ.-04.00 π.μ., προκειμένου για τον υπολογισμό του κόστους προσαύξησης νυχτερινής απασχόλησης 25 % (απασχόληση δηλαδή 2 ώρες από 20.00 - 22.00 που δεν

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

υπάρχει εκ του νόμου προσαύξηση νυχτερινής απασχόλησης) θα έπρεπε να επισημανθεί κατά την υποβολή της οικονομικής της προσφοράς. Το εν λόγω δε σφάλμα συνιστά καταλυτικό στοιχείο της προσφοράς του εν λόγω οικονομικού φορέα, μη δυνάμενο να διορθωθεί μεταγενεστέρως, διότι θα κατέληγε σε ανεπίτρεπτη τροποποίηση της προσφοράς της. Περαιτέρω, οι «...» και «...» για το ΤΜΗΜΑ 1 (...) του υπό κρίση διαγωνισμού δεν έχουν υπολογίσει στο εργατικό κόστος της οικονομικής της προσφοράς το κόστος απασχόλησης επόπτη για την ορθή εκτέλεση του έργου. Με την ασκηθείσα παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα παρουσιάζει μία ανάλυση εργατικού κόστους της προσφοράς της, η οποία δεν αντιστοιχεί στον τρόπο υπολογισμού της οικονομικής της προσφοράς, προβαίνοντας στα εξής λάθη: Στην σελ. 23 της παρέμβασης, η παρεμβαίνουσα αναφέρει, ότι προσφέρει επιπρόσθετες εργασίες καθαρισμού με 6 ώρες/ μήνα X 12 μήνες και 1 ώρα/εβδομάδα X 52,14285714 εβδομάδες = 124,1428571 ώρες ετησίως. Ωστόσο, οι εν λόγω επιπρόσθετες ώρες ουδόλως αποτυπώνονται στην υποβληθείσα οικονομική της προσφορά στο πεδίο «Ημέρες και ώρες εργασίας ανά μήνα». Αντιθέτως, στις ημέρες και ώρες εργασίας ανά μήνα, του ηλεκτρονικού αρχείου της οικονομικής της προσφοράς και των στοιχείων του άρθρου 68 Ν. 3863/2010 παραθέτει τον πίνακα κατανομής προσωπικού των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, όπου δεν υπάρχουν οι ως άνω επιπρόσθετες ώρες. Ως εκ τούτου, δεν δύναται να υποστηριχθεί νομίμως, ότι η παρεμβαίνουσα έχει υπολογίσει εργατικό κόστος για επιπρόσθετες εργασίες 124,1428571 ώρες ετησίως. Επέκεινα, έχει υπολογίσει και δηλώσει εργατικό κόστος στην οικονομική της προσφορά για λιγότερα άτομα από τα επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενα. Πιο συγκεκριμένα, η παρεμβαίνουσα, στην υποβληθείσα παρέμβασή της, δηλώνει, ότι έχει υπολογίσει συνολικές ετήσιες ώρες : $91.980 + 26.668 + 124,1428571 = 118.772,1428571$ ώρες ετησίως. Από τις συνολικές ετήσιες ώρες ο αριθμός των ισοδύναμων ατόμων πλήρους απασχόλησης είναι ο εξής: $118.772,1428571/52,14/40$ ώρες = 56,9486 άτομα πλήρους απασχόλησης καθαριστές και σύμφωνα με την ανάλυση που παραθέτει στην παρέμβαση, ισχυριζόμενη, ότι έχει συμπεριλάβει και επόπτες καθαριότητας, για τους επόπτες υπολογίζει 2,625 άτομα πλήρους απασχόλησης, ήτοι σύνολο 59,5736 άτομα πλήρους απασχόλησης (56,9486 + 2,625). Ωστόσο, στην υποβληθείσα οικονομική της προσφορά και στα

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

υποβληθέντα στοιχεία του άρθρου 68 Ν. 3863/2010 της προσφοράς της, έχει δηλώσει ρητά και υπολογίσει εργατικό κόστος για 57.485 άτομα πλήρους απασχόλησης. Επομένως, με την ανωτέρω παραδοχή της, η παρεμβαίνουσα προσφέρει μικρότερο αριθμό εργαζομένων και λιγότερες ώρες εργασίας από τα απαιτούμενα στην οικεία Τεχνική Περιγραφή, πράγμα, το οποίο επιφέρει άνευ ετέρου τον αποκλεισμό της προσφοράς της, σύμφωνα με την περίπτωση η') στην ΠΡΟΣΘΗΚΗ «3» ΣΤΟ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «B» της διακήρυξης. Η παρεμβαίνουσα προβαίνει σε αβάσιμη στρογγυλοποίηση του ωρομισθίου υπολογισμού του εργατικού κόστους. Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται, ότι οι εργαζόμενοι της αμείβονται με το ελάχιστο νόμιμο ημερομίσθιο, το οποίο κατά τον χρόνο υποβολής προσφοράς στον διαγωνισμό ήταν 31,85 €. Το ελάχιστο νόμιμο ωρομίσθιο υπολογίζεται ως εξής: $31,85 \times 6 / 40 = 4,7775 \text{ € ωρομίσθιο}$. Σε περίπτωση που το εν λόγω ωρομίσθιο στρογγυλοποιηθεί στο τρίτο δεκαδικό ψηφίο, το τέταρτο δεκαδικό ψηφίο είναι ίσο του πέντε και ως εκ τούτου στρογγυλοποιείται προς τα άνω, με αποτέλεσμα το ωρομίσθιο να διαμορφώνεται σε 4,778 €. Ωστόσο, εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα παρανόμως δεν στρογγυλοποίησε προς τα άνω, υπολογίζοντας εργατικό κόστος με ωρομίσθιο 4,777 €. Η παρεμβαίνουσα κατά τον υπολογισμό του Κόστους Δώρου Χριστουγέννων, Δώρου Πάσχα και Επιδόματος Αδείας των καθαριστών παρουσιάζει αυθαίρετα ως μικτό ημερομίσθιο το ποσό των 1.554,48 €, το οποίο ουδόλως προκύπτει από τα δηλωθέντα κονδύλια της ανάλυσης που προσκομίζεται με την παρέμβασή της και ως εκ τούτου το Κόστος Δώρου Χριστουγέννων, Πάσχα και Επιδόματος Αδείας είναι μη σύννομο. Με βάση τα δηλωθέντα ποσά της παρέμβασής της, το μικτό ημερομίσθιο δεν ανέρχεται σε 1.554,48 € αλλά σε 1.993,00 €, καθώς: $51.577,27\text{€} + 2.863,81 \text{ €} + 56.7374,53 \text{ €} = 621.815,61 \text{ €} / 12 \text{ μήνες} / 26 \text{ ημερομίσθια το μήνα} = 1.993,00 \text{ € μικτό ημερομίσθιο}$. Άρα, το ορθό κόστος δώρου Χριστουγέννων & Πάσχα είναι $40 \text{ ημερομίσθια} \times 1.993,00 \text{ € μικτό ημερομίσθιο} \times 1,04166 = 83.041,13 \text{ €}$ Διαφορά: $83.041,13 \text{ €} - 64.769,58 \text{ €} = 18.271,55 \text{ €}$ ετησίως. Και το ορθό κόστος επιδόματος αδείας με βάση τις λοιπές δηλώσεις της παρεμβαίνουσας είναι: $13 \text{ ημερομίσθια} \times 1.993,00 \text{ € μικτό ημερομίσθιο} = 25.909,00 \text{ €}$ Διαφορά: $20.208,24 \text{ €} - 25.909,00 \text{ €} = 5.700,76 \text{ €}$ ετησίως. Στο δηλωθέν Κόστος αντικατάστασης (Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια + Κόστος αποζημίωσης

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

αδείας) της οικονομικής της προσφοράς, για τον υπολογισμό αυτού, αντί για πολλαπλασιασμό με 1/12 προβαίνει σε υπολογισμούς, πολλαπλασιάζοντας με 0,083, και αντί για πολλαπλασιασμό με 25,5/26 προβαίνει σε υπολογισμούς, πολλαπλασιάζοντας με 0,9814. Ο ανόμοιος τρόπος υπολογισμού οδηγεί σε εσφαλμένο και κάτω του νομίμου αποτέλεσμα, ως προς το Κόστος αντικατάστασης των εργαζομένων της. Πιο συγκεκριμένα, στην παρέμβασή της, δήλωσε Κόστος Αντικατάστασης: 0,083 (ήτοι 1/12 αναλογία ημερών εργασίας/μήνα) X 0,9814 (ήτοι 25,5/26 αναλογία εργάσιμων ημερών/ημερών ασφάλισης) X (567.374,53 € + 2.863,81 € + 51.577,27 € + 64.769,58 € + 20.208,24 €) = 57.574,38 €. Ειδικότερα, δεν χωρεί απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας αυτής για τυπικό λόγο αλλά για τον ουσιαστικό λόγο του υπολογισμού μειωμένου εργατικού κόστους (κόστος αντικαταστατών) σε σχέση με το νόμιμο. Περαιτέρω, ναι μεν η διακήρυξη δεν περιλαμβάνει κανόνα, που να απαγορεύει τις στρογγυλοποιήσεις εν γένει ή σε δύο δεκαδικούς αριθμούς, με αποτέλεσμα να δίδεται σε κάθε συμμετέχοντα η δυνατότητα επιλογής μεθόδου υπολογισμού, υπό τον όρο, όμως, ότι αυτή καταλήγει στο πλήρες και νόμιμο εργατικό κόστος. Επομένως, η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας καθίσταται άνευ ετέρου απορριπτέα. Ως προς τον υπολογισμό, που παραθέτει ως κόστος εποπτείας, η παρεμβαίνουσα προβαίνει ομοίως στα ίδια ακριβώς προδιαληφθέντα σφάλματα. Περαιτέρω, δηλώνει επιπλέον απασχόλησης Κυριακή-Αργία επόπτη: 14.396 ώρες X 4,777 € ωρομίσθιο X 0,75 προσαύξηση = 51.577,27 €, το οποίο όμως είναι εσφαλμένο με βάση τις ώρες απασχόλησης Κυριακών και αργιών του επόπτη που υπολογίζει σε άλλο σημείο της παρέμβασής της (915 ώρες). Επιπλέον, η παρεμβαίνουσα υπολογίζει μη νόμιμο κόστος αντικατάστασης των εποπτών, καθώς δεν υπολογίζει την αναλογία των δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα και επίδομα αδείας στο κόστος αντικατάστασης. Δηλαδή, υπολόγισε κόστος αντικατάστασης υπαλλήλων σε άδεια στις μικτές αποδοχές των εποπτών, ήτοι: 0,083 (ήτοι 1/12 αναλογία ημερών εργασίας/μήνα) X (22.459,50 € + 51.577,27 €) = 2.116,27€. Επομένως, από όλα τα ανωτέρω προκύπτει, ότι οι παρατιθέμενοι υπολογισμοί της παρεμβαίνουσας, που προβλήθηκαν με την παρέμβασή της, είναι εσφαλμένοι και μη νόμιμοι, καθιστώντας την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας απορριπτέα. Περαιτέρω εν προκειμένω, η εταιρεία «...»

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

υπέβαλε στο φάκελο της οικονομικής της προσφοράς ΑΦΕΝΟΣ το αρχείο pdf «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed» στο οποίο δήλωσε ρητά ως ποσό νόμιμων κρατήσεων υπέρ τρίτων και δημοσίου το ποσό των 12.571,65 € μηνιαίως και ΑΦΕΤΕΡΟΥ το αρχείο pdf «γ.1c ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ_signed», στο οποίο συμπεριέλαβε πλήρη ανάλυση του τρόπου υπολογισμού των νόμιμων κρατήσεων της οικονομικής της προσφοράς. Από την ανωτέρω ανάλυση προκύπτει, ότι η ως άνω εταιρεία συνομολογεί πως έχει υπολογίσει εσφαλμένως, το ποσοστό 14,1996 % νόμιμων κρατήσεων υπέρ τρίτων και δημοσίου όχι στην καθαρή αξία του τιμολογίου χωρίς Φ.Π.Α., ήτοι στην καθαρή αξία της προσφερόμενης τιμής της αλλά στα επιμέρους κονδύλια της οικονομικής της προσφοράς, ήτοι στο άθροισμα του εργατικού κόστους, του εργολαβικού κέρδους, του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων υλικών. Δηλαδή, με βάση την προσφερόμενη τιμή της εν λόγω εταιρείας, ποσού 101.106,90 € μηνιαίως χωρίς Φ.Π.Α., το ποσό των νόμιμων κρατήσεων υπέρ τρίτων και δημοσίου ανέρχεται σε 101.106,90 € μηνιαίως χωρίς Φ.Π.Α. $\times 14,1996 \% = 14.356,78 \text{ €}$ μηνιαίως και ως εκ τούτου το δηλωθέν ποσό νόμιμων κρατήσεων της προσφοράς της, 12.571,65 € μηνιαίως υπολείπεται του ελαχίστου νόμιμου ποσού κρατήσεων υπέρ τρίτων και δημοσίου κατά $14.356,78 \text{ €}$ μηνιαίως - $12.571,65 \text{ €}$ μηνιαίως = $1.785,13 \text{ €}$ μηνιαίως, καθιστώντας άνευ ετέρου απορριπτέα ως παραβιάζουσα επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης την οικονομική προσφορά της εταιρείας αυτής.

9. Επειδή, ως προς την αιτίαση που αφορά τον υπολογισμό τ.μ. καθαρισμού ανά άτομο των οικονομικών φορέων «...», «...» για το ΤΜΗΜΑ 1 (...) και του οικονομικού φορέα «...» για το ΤΜΗΜΑ 2 (...) κρίνονται τα εξής. Με βάση την δήλωση της ... εσφαλμένη δήλωση προκύπτει ότι αφενός για τις ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή: 1.681,88 τ.μ. καθαρισμού ανά άτομο που δηλώνει $\times 52$ άτομα που θα απασχοληθούν πραγματική τις ημέρες αυτές στην εκτέλεση του έργου = $87.457,76 \text{ τ.μ.}$ και ως εκ τούτου δεν καλύπτονται τα 96.582 τ.μ. της συνολικής επιφάνειας του Νοσοκομείου, και αφετέρου για τις ημέρες Σαββάτο – Κυριακή & Αργίες : 1.681,88 τ.μ. καθαρισμού ανά άτομο που δηλώνει $\times 34$ άτομα που θα απασχοληθούν πραγματική τις ημέρες αυτές στην εκτέλεση του έργου = $57.183,92 \text{ τ.μ.}$ και ως εκ τούτου δεν καλύπτονται τα 96.582 τ.μ. της συνολικής επιφάνειας του Νοσοκομείου. Επιπλέον, η

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

εταιρεία «...» δήλωσε ρητά στην οικονομική της προσφορά ότι τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο είναι 1.420,32. Πλην όμως, ο εν λόγω αριθμός δεν καλύπτει τη συνολική επιφάνεια του νοσοκομείου καθώς ΑΦΕΝΟΣ για τις ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή: 1.420,32 τ.μ. καθαρισμού ανά άτομο που δηλώνει Χ 52 άτομα που θα απασχοληθούν πραγματικά τις ημέρες αυτές στην εκτέλεση του έργου = 73.856,64 τ.μ. και ως εκ τούτου δεν καλύπτονται τα 96.582 τ.μ. της συνολικής επιφάνειας του Νοσοκομείου, και ΑΦΕΤΕΡΟΥ για τις ημέρες Σάββατο – Κυριακή & Αργίες : 1.420,32 τ.μ. καθαρισμού ανά άτομο που δηλώνει Χ 34 άτομα που θα απασχοληθούν πραγματικά τις ημέρες αυτές στην εκτέλεση του έργου = 48.290,88 τ.μ. και ως εκ τούτου δεν καλύπτονται τα 96.582 τ.μ. της συνολικής επιφάνειας του Νοσοκομείου. Ως προς το ΤΜΗΜΑ 2 ... λεκτέα τα ακόλουθα: Η εταιρεία «...» δήλωσε ρητά στην οικονομική της προσφορά ότι τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο είναι 2.631,70. Πλην όμως, ο εν λόγω αριθμός δεν καλύπτει τη συνολική επιφάνεια του νοσοκομείου καθώς αφενός για τις ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή: 2.631,70 τ.μ. καθαρισμού ανά άτομο που δηλώνει Χ 9 άτομα που θα απασχοληθούν πραγματικά τις ημέρες αυτές στην εκτέλεση του έργου = 23.685,3 τ.μ. και αφετέρου για τις ημέρες Σάββατο – Κυριακή & Αργίες : 2.631,70 τ.μ. καθαρισμού ανά άτομο που δηλώνει Χ 4 άτομα που θα απασχοληθούν πραγματικά τις ημέρες αυτές στην εκτέλεση του έργου = 10.526,80 τ.μ. και ως εκ τούτου δεν καλύπτονται τα 13.630 τ.μ. της συνολικής επιφάνειας του Νοσοκομείου. Τέλος ως προς τον έκτο λόγο προσφυγής κρίνεται ότι εν προκειμένω, η εταιρεία «...» έχει υπολογίσει στην οικονομική της προσφορά εργατικό κόστος για 386 ώρες καθαριότητας εβδομαδιαίως και όχι για τις 402 ελάχιστες απαιτούμενες εκ της διακηρύξεως εργατώρες καθαριότητας εβδομαδιαίως. Δηλαδή η εν λόγω εταιρεία υπολόγισε συνολικά εργατικό κόστος για 66 ώρες απασχόλησης ημερησίως από Δευτέρα έως και Παρασκευή, 28 ώρες καθαριότητας κάθε Σάββατο και 28 ώρες καθαριότητας κάθε Κυριακή & Αργία, ήτοι υπολόγισε και δήλωσε εργατικό κόστος για 330 ώρες (66 ώρες χ 5 ημέρες) + 28 ώρες + 28 ώρες = 386 ώρες καθαριότητας εβδομαδιαίως, 16 ώρες λιγότερες (402 ελάχιστες ώρες εβδομαδιαίως – 386 δηλωθείσες ώρες καθαριότητας εβδομαδιαίως) από τις ελάχιστες εκ των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης απαιτούμενες ώρες καθαριότητας εβδομαδιαίως και για το λόγο αυτό η οικονομική της προσφορά καθίσταται

Αριθμός Απόφασης: 1930/2023

άνευ ετέρου απορριπτέα. Επέκεινα, ο εσφαλμένος ωρών καθαριότητας εβδομαδιαίως καθιστά την οικονομική προσφορά της εταιρείας αυτής απορριπτέα και για τον επιπρόσθετο λόγο ότι το συνολικό δηλωθέν εργατικό κόστος της προσφοράς της για το ΤΜΗΜΑ 2 (...) υπολείπεται του ελαχίστου νόμιμου εργατικού κόστους, καθιστώντας αυτήν ζημιογόνο και άνευ ετέρου απορριπτέα, καθώς δεν έχει συμπεριληφθεί εργατικό κόστος για 16 επιπλέον ώρες καθαριότητας την εβδομάδα που οι εργαζόμενοί της πρέπει να απασχοληθούν.

10. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει το κρινόμενο αίτημα της προσφυγής να γίνει δεκτό, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό, να απορριφθούν οι περί του αντιθέτου παρεμβάσεις και να επιστραφεί το παράβολο της προσφεύγουσας.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει τις παρεμβάσεις.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 08/12/2023 και εκδόθηκε στις 28/12/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ

Α/Α ΜΙΧΑΗΛ ΣΟΦΙΑΝΟΣ