

Η

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

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 06/04/2023, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να εξετάσει την υπό ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 258/02.03.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...» (εφ' εξής «προσφεύγουσα»).

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

Της παρεμβαίνουσας, με την επωνυμία «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητεί ν' ακυρωθεί η υπ' αριθμ. πρωτ. ... απόφαση συμμόρφωσης της αναθέτουσας Αρχής του εν λόγω διαγωνισμού, κατά το σκέλος, με το οποίο εγκρίθηκαν ο φάκελλος προσφοράς, τα δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά και η οικονομική προσφορά της εταιρείας «...».

Με την οικεία παρέμβαση επιδιώκεται η απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της οικείας προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 924,00 ευρώ (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 ... , προκηρύχθηκε δημόσιος Διαγωνισμός για την ανάθεση ... του ..., συνολικής εκτιμώμενης αξίας ... ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 28/09/2022,

Αριθμός Απόφασης:544/2023

υπό Α.Δ.Α.Μ. ... , καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό Το από 25-10-2022 Πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών επικυρώθηκε με την υπ' αριθ. .../2022 Απόφαση του Δ.Σ. Με το από 17-11-2022 Πρακτικό της Επιτροπής αποσφραγίσθηκαν και αξιολογήθηκαν τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου, τα οποία εγκρίθηκαν στο σύνολό τους, οπότε και η Επιτροπή εισηγήθηκε την ανάδειξη της εταιρείας «...», ως οριστικής αναδόχου, με προσφορά συνολικού ... 228.155,04€ με ΦΠΑ και 183.996,00€ χωρίς Φ.Π.Α. Το ως άνω πρακτικό επικυρώθηκε με την υπ' αριθ. .../2022 απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, αναπόσπαστο τμήμα της οποίας αποτελούν οι προηγούμενες πράξεις της διαδικασίας αξιολογήσεων του διαγωνισμού. Την ανωτέρω, υπ' αριθμ. .../2022, απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, με την οποία συγκοινοποιήθηκαν όλα τα προηγούμενα πρακτικά και αποφάσεις του διαγωνισμού και η οποία κοινοποιήθηκε την 18.11.2022, προσέβαλε η νυν παρεμβαίνουσα και τότε προσφεύγουσα. Εν συνεχεία, κοινοποιήθηκε από την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. η υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση, η οποία έκανε δεκτή την οικεία προσφυγή και απέρριψε την παρέμβαση της νυν προσφεύγουσας, δεν εξετάσθηκαν δε οι λόγοι που προέβαλε κατά της νυν αναδόχου εταιρείας, που αφορούσαν στο μη παραδεκτό της τεχνικής της προσφοράς, ενώ οι λόγοι που προέβαλε και για την οικονομική της προσφορά, επίσης δεν κρίθηκαν στο πλαίσιο της τότε ασκηθείσας παρέμβασης. Στη συνέχεια, η επιτροπή της αναθέτουσας Αρχής του διαγωνισμού προχώρησε στην σχετική συνεδρίαση και εξέδωσε την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση συμμόρφωσης με την ως άνω αναφερόμενη απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενσωμάτωσε δε την κρίση αυτής, ως εξής: «Αριθ. Αποφ. - ... - Το Διοικητικό Συμβούλιο αφού έλαβε υπόψη: Α. Την εισήγηση της Αναπληρώτριας Προϊσταμένης του ... , η οποία έχει ως εξής: Εισηγούμαι Την λήψη απόφασης σχετικά με την συμμόρφωση του ... με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ ενόψει του άρθρου 367 του ν. 4412/2016 που προβλέπει ότι «οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συμμορφώνονται με τις αποφάσεις της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ» για ό,τι αφορά στον συστημικό αριθμό ... ΑΝΑΘΕΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ... ΤΟΥ ... «...». Η επιτροπή αξιολόγησης συνεδρίασε και συμμορφώθηκε με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση του 5^{ου} Κλιμακίου της

Αριθμός Απόφασης:544/2023

Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ), με την οποία γίνεται αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...», απορρίπτεται η προσφορά της εταιρείας «...». μετά δε τον έλεγχο των απαιτούμενων δικαιολογητικών προκύπτει ότι: 1. Η εταιρία ... κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά αυτής της φάσης του διαγωνισμού. Έγινε ο έλεγχος γνησιότητας της εγγυητικής επιστολής που κατέθεσε η εν λόγω εταιρία για τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Συνεπώς η προσφορά της γίνεται αποδεκτή. 2. Η εταιρία ... κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά αυτής της φάσης του διαγωνισμού. Έγινε ο έλεγχος γνησιότητας της εγγυητικής επιστολής που κατέθεσε η εν λόγω εταιρία για τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό. Συνεπώς η προσφορά της γίνεται αποδεκτή. Ως προς τα περιεχόμενα του φακέλου των τεχνικών προσφορών: 1. Η εταιρία ... κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη έγγραφα και πιστοποιητικά και από τον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε, διαπιστώθηκε ότι η προσφορά πληροί τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές. Συνεπώς η προσφορά της γίνεται δεκτή. 2. Η εταιρία ... κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη έγγραφα και πιστοποιητικά και από τον έλεγχο που πραγματοποιήθηκε, διαπιστώθηκε ότι η προσφορά πληροί τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές. Συνεπώς η προσφορά της γίνεται δεκτή. Ως προς τα περιεχόμενα του φακέλου των οικονομικών προσφορών: 1. Η εταιρία ... κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά αυτής της φάσης του διαγωνισμού. Από τον έλεγχο των εγγράφων που κατατέθηκαν διαπιστώθηκε ότι η προσφορά πληροί τους όρους της διακήρυξης. Ωστόσο η προσφορά της (225.645,16€ χωρίς ΦΠΑ) είναι εκτός του προϋπολογισμού του διαγωνισμού (184.654,67€ χωρίς ΦΠΑ). Συνεπώς η προσφορά της απορρίπτεται. 2. Η εταιρία ... κατέθεσε όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά αυτής της φάσης του διαγωνισμού. Από τον έλεγχο των εγγράφων που κατατέθηκαν διαπιστώθηκε ότι η προσφορά πληροί τους όρους της διακήρυξης και είναι εντός του προϋπολογισμού του διαγωνισμού. Συνεπώς η προσφορά της γίνεται αποδεκτή. Εγκρίνει το με ημερομηνία 31-1-2023 πρακτικό συμμόρφωσης όπως κατατέθηκε από την αρμόδια επιτροπή σχετικά με την συμμόρφωση του ... με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ ενόψει του άρθρου 367 του ν. 4412/2016 που προβλέπει ότι «οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συμμορφώνονται

Αριθμός Απόφασης:544/2023

με τις αποφάσεις της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ» για ό,τι αφορά στον συστημικό αριθμό ... ΑΝΑΘΕΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ... ΤΟΥ ... «...». Συνεπώς ορίζεται προσωρινός ανάδοχος η εταιρία ... με ετήσιο κόστος ... χωρίς ΦΠΑ και ... με ΦΠΑ.». Η εν λόγω απόφαση κοινοποιήθηκε μέσω του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 14/02/2023.

3. 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.

4. Επειδή, στην επίμαχη Διακήρυξη προβλέπονται τα ακόλουθα: «1.3. Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάθεση ... του ... «...». Για τη διανομή ... του ... απαιτούνται ... άτομα (εκ των οποίων ... ΥΕ διανομείς φαγητού, ... ΔΕ μάγειροι και ... ΥΕ βοηθοί μάγειρα) πενθήμερης δωρης απασχόλησης καθημερινά από Δευτέρα έως Κυριακή και Αργίες, με την εξής κατανομή: [...]

2.2.4 Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας. Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης. [...].

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν : α) κατά τη διάρκεια του χρονικού διαστήματος από 01.01.2019 έως και την ημερομηνία υποβολής προσφοράς, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον 01 Σύμβαση Παροχής ... , 2.2.9.2.Αποδεικτικά μέσα [...].

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν με τα «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά», όλα τα δικαιολογητικά που προβλέπονται στην παράγραφο 2.2.6 α) κατάλογο με αντίγραφα συμβάσεων των κυριότερων ... που πραγματοποιήθηκαν από 01.01.2019 έως και την ημερομηνία υποβολής προσφοράς.

2.4.3.2. Η Τεχνική Προσφορά. Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα II της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η

Αριθμός Απόφασης:544/2023

καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

A) Όλα τα έγγραφα και πιστοποιητικά που απαιτούνται από το Παράρτημα II. [...]

E) Για την απόδειξη της Τεχνικής Ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να καταθέσουν όσα αναφέρονται στην παράγραφο 2.2.9.2 B4 της παρούσας διακήρυξης ήτοι: α) κατάλογο με αντίγραφα συμβάσεων των ... που πραγματοποιήθηκαν από 01.01.2019 έως και την ημερομηνία υποβολής προσφοράς. ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I- Αναλυτική Περιγραφή Υπηρεσιών-Τεχνικές Προδιαγραφές. Τεχνικές προδιαγραφές παροχής ... του ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΒΑΣΙΚΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ Οι εργαζόμενοι: [...] Θα πρέπει να έχουν την κατάλληλη γνώση κι εμπειρία για την παροχή ... , ώστε να εγγυηθεί την ομαλή λειτουργία και την ολοκλήρωση της εργασίας [.] ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ... Β. ΜΑΓΕΙΡΩΝ ΚΑΙ ... [.]α) Γενικά μέτρα καθαριότητας [.]Το προσωπικό που παρασκευάζει και διανέμει ... σε ασθενείς ... π.χ. ... κ.λ.π., θα έχει ειδική εκπαίδευση και να εφαρμόζει με απόλυτη ακρίβεια τους κανόνες προστασίας των ... από επιμόλυνση ακόμη και με «αθώους» μικροοργανισμούς, αλλά επικίνδυνους για αυτούς τους ασθενείς. [.] ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ ΤΩΝ ... Σερβίρισμα των κύριων και ενδιάμεσων γευμάτων στους ασθενείς. Ανάλογα με τον τρόπο ... των τροφίμων στο ... , προκύπτουν και οι υποχρεώσεις ετοιμασίας των δίσκων σερβιρίσματος. Σε κάθε περίπτωση οι τραπεζοκόμοι πριν από το σερβίρισμα συμβουλευονται τον κατάλογο με τα ονόματα και τις δίαιτες των ασθενών. [.] ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ ΤΩΝ ... ΜΑΓΕΙΡΩΝ. Ελέγχει τα εισερχόμενα για παρασκευή τρόφιμα από ποιοτική και ποσοτική άποψη Υποδεικνύει τρόπους παρασκευής σύμφωνα με τις εντολές των Διαιτολόγων ή του Τεχνολόγου Τροφίμων] Έχει τον γενικό έλεγχο της ... του φαγητού Είναι υπεύθυνος για την υλοποίηση όλων των διαιτητικών εντολών και διατροφικών συνθέσεων και γευμάτων (πρωινό, μεσημεριανό και βραδινό) Είναι υπεύθυνος για την τήρηση του υγειονομικού κανονισμού στους χώρους των μαγειριών Φροντίζει για τη σχολαστική καθαριότητα των χώρων και των σκευών [.] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Υπόδειγμα φύλλου Συμμόρφωσης Προσφερόμενων Υπηρεσιών-Τεχνικών Προδιαγραφών ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ. ΒΑΣΙΚΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ. Οι εργαζόμενοι: [.] 3. Θα πρέπει να έχουν την κατάλληλη γνώση κι εμπειρία για την ... , ώστε να εγγυηθεί την ομαλή λειτουργία και την ολοκλήρωση της εργασίας».

Αριθμός Απόφασης:544/2023

5. Επειδή, η προσφεύγουσα υποστηρίζει, ότι «*Εν προκειμένω, η εταιρία «...» στο αρχείο «1 ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... sgn» της οικονομικής του προσφοράς παραθέτει το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς από το οποίο προκύπτει ότι υπολογίζει εργατικό κόστος για 13,93 άτομα και χωρίς κόστος αντικατάστασης και όχι για 15 άτομα 6ωρης με πενθήμερη απασχόληση που απαιτείται από την διακήρυξη. Στο αρχείο «2 ΕΞΕΙΔΙΚΕΥΣΗ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ... sgn» της οικονομικής του προσφοράς αναφέρει ότι : Ο συνολικός αριθμός ατόμων που θα απασχοληθεί είναι 15 άτομα 6ωρης απασχόλησης (φυσική παρουσία) τα οποία αντιστοιχούν σε 13,93 άτομα απασχόλησης 30 ωρών ανά εβδομάδα. Η εταιρία ... στο αρχείο «3 ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ... sgn» της οικονομικής του προσφοράς παραθέτει ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΡΟΠΟΥ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ στην σελίδα ... αναφέρει: «Σύμφωνα με την συνοπτική περιγραφή του έργου, τον πίνακα που παρατίθεται στην παρ.1.3 της διακήρυξης και την υπ.' αριθμόν ... διευκρίνιση ο ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει συνολικά είκοσι μία χιλιάδες επτακόσιες ενενήντα ώρες (21790) καθαρισμού το έτος, αναλυτικά όπως παρακάτω: Με δεδομένο ότι το 2023 περιλαμβάνει 52 Δευτέρες + 52 Τρίτες + 52 Τετάρτες + 52 Πέμπτες + 52 Παρασκευές + 52 Σάββατα + 53 Κυριακές =365 ημέρες υπολογίζονται: Τις καθημερινές (Δευτέρα ως Παρασκευή) απαιτείται να εργάζονται 7 διανομείς και 3 Μάγειρες-B. Μάγειρες Άρα $10 \text{ άτομα} \times 6 \text{ Ωρες} \times 5 \text{ ημέρες} \times 52 \text{ εβδομάδες} = 15600 \text{ ώρες}$. Τα Σάββατα και τις Κυριακές απαιτείται να εργάζονται 6 διανομείς και 3 Μάγειρες-B. Μάγειρες άρα $9 \text{ άτομα} \times 6 \text{ ώρες} \times 2 \text{ μέρες} \times 52,5 \text{ (} 52 \text{ Σάββατα} + 53 \text{ Κυριακές} = 105/2=52,5\text{ΜΟ)} = 5670 \text{ ώρες}$. Για το διάστημα από 1/1 ως 30/6 και 1/9 ως 31/12 απαιτείται επίσης να απασχολείται 1 επιπλέον άτομο (Μάγειρας-B. Μάγειρας) κάθε Δευτέρα και Παρασκευή) Άρα $1 \text{ άτομο} \times 6 \text{ ώρες} \times 2 \text{ ημέρες} \times 43,3333 \text{ εβδομάδες (} 52 \text{ εβδ./} 12 \text{ μήνες} \times 10 \text{ μήνες} = 43,333) = 520 \text{ ώρες}$ Σύμφωνα με την παραπάνω ανάλυση το σύνολο των ωρών ανέρχεται σε $15600 + 5670 + 520 = 21790 \text{ ώρες ετησίως}$ ». «Σύμφωνα με την διευκρίνιση ... και ... η κανονική άδεια και τα ρεπό είναι υπολογισμένη και κατά την περίοδο των αδειών οι εργαζόμενοι θα καλυφθούν από την υπηρεσία γι αυτό και δεν συμπληρώνεται το πεδίο 7 του υποδείγματος της οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης». Το ανώτερο όρο απασχόλησης κάθε εργαζόμενου θα είναι έως τρεις αργίες το μήνα (Η Κυριακή λογίζεται ως αργία). Το πρόγραμμα θα*

Αριθμός Απόφασης:544/2023

καταρτίζεται μαζί με ρεπό και άδειες συμπεριλαμβανομένου και των μόνιμων υπαλλήλων του ... , οι οποίοι είναι τρεις τραπεζοκόμοι και δύο βοηθοί μάγειροι». Ερώτημα 4β) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I- Αναλυτική Περιγραφή Υπηρεσιών-Τεχνικές Προδιαγραφές, παρ. «...», στην σελίδα ... αναφέρεται: «Ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να παρέχει στο προσωπικό τις νόμιμες άδειες, αναπαύσεις και να καλύπτει τα κενά από ασθένειες ή αδικαιολόγητες απουσίες για την εκπλήρωση των αναλαμβανομένων με την παρούσα υποχρεώσεων του έναντι του ... » και «Ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει το απαραίτητο προσωπικό ασφαλείας, ώστε να καλύπτονται κενά από άδειες, ρεπό, ασθένειες». Επίσης στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Υπόδειγμα φύλλου Συμμόρφωσης Προσφερόμενων Υπηρεσιών- Τεχνικών Προδιαγραφών, ΕΥΘΥΝΕΣ, συγκεκριμένα στον α/α ... , σελίδα ... αναφέρεται: «Ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει το απαραίτητο προσωπικό ασφαλείας, ώστε να καλύπτονται κενά από άδειες, ρεπό, ασθένειες». Στην παράγραφο ... Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης, σελίδες ... δίνεται πίνακας με τις βάρδιες και στην συνέχεια κάτω από τον πίνακα προβλέπεται ρητά «Το πρόγραμμα θα καταρτίζεται μαζί με ρεπό και άδειες συμπεριλαμβανομένου και των μόνιμων υπαλλήλων του ... , οι οποίοι είναι τρεις τραπεζοκόμοι και δύο βοηθοί μάγειροι». Τέλος, στις σελίδες ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I- Αναλυτική Περιγραφή Υπηρεσιών-Τεχνικές Προδιαγραφές, ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ,«Τα απασχολούμενα άτομα τα οποία θα διαθέσει η εταιρία στο ... θα είναι στο σύνολό τους δεκαπέντε (15) (εκ των οποίων 10 διανομείς φαγητού, 2 ΔΕ Μάγειροι και 3 βοηθοί μάγειρα) και θα εργάζονται με πενθήμερη εξάωρη απασχόληση όπως περιγράφεται στον παρακάτω πίνακα, σε βάρδιες βάσει προγράμματος που θα ορίζεται από τον επόπτη σε συνεργασία με το τμήμα προσωπικού» στην συνέχεια δίνεται πίνακας με τις βάρδιες και τέλος κάτω από τον πίνακα προβλέπεται ρητά «Το πρόγραμμα θα καταρτίζεται μαζί με ρεπό και άδειες συμπεριλαμβανομένου και των μόνιμων υπαλλήλων του ... , οι οποίοι είναι τρεις τραπεζοκόμοι και δύο βοηθοί μάγειροι». Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε, εάν εκ παραδρομής έχει αναφερθεί ότι ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει το απαραίτητο προσωπικό ασφαλείας, ώστε να καλύπτονται κενά από άδειες, ρεπό, ασθένειες καθώς στην σελίδα ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I - Αναλυτική Περιγραφή Υπηρεσιών-Τεχνικές Προδιαγραφές, ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ρητά προβλέπεται ότι: «Τα απασχολούμενα άτομα τα οποία θα

Αριθμός Απόφασης:544/2023

διαθέσει η εταιρία στο ... θα είναι στο σύνολό τους δεκαπέντε (15) (εκ των οποίων 10 διανομείς φαγητού, 2 ΔΕ Μάγειροι και 3 βοηθοί μάγειρα) και θα εργάζονται με πενθήμερη εξάωρη απασχόληση όπως περιγράφεται στον παρακάτω πίνακα, σε βάρδιες βάσει προγράμματος που θα ορίζεται από τον επόπτη σε συνεργασία με το τμήμα προσωπικού» Ερωτήσεις: α) Ο ανάδοχος θα διαθέσει στο νοσοκομείο 15 άτομα τα οποία θα απασχολούνται με πενθήμερο και 6 ώρες απασχόλησης ανά ημέρα; Αντίστοιχα το εργατικό κόστος που θα υπολογίσουμε θα αφορά 15 άτομα με πενθήμερη εργασία και 6 ώρες απασχόλησης ανά ημερ.) Εάν ο Μάγειρας και ο βοηθός μάγειρα απαιτείται να έχει πτυχίο; » Ερώτημα 6. Στη Διακήρυξη υπ' αριθ. ..., Παράρτημα III - Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς, σελίδα ... απαιτείτε η συμπλήρωση του πίνακα. Στον πίνακα του υποδείγματος αναφέρεται πεδίο με α/α ... «Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια». Αντίστοιχα στην παράγραφο 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης, σελίδα ... δίνεται πίνακας με τις βάρδιες για την περίοδο αδειών και επίσης ορίζεται στην σελίδα ... ότι «το πρόγραμμα θα καταρτίζεται μαζί με ρεπό και άδειες συμπεριλαμβανομένου και των μόνιμων υπαλλήλων του ... , οι οποίοι είναι τρεις τραπεζοκόμοι και δύο βοηθοί μάγειροι ;» Τέλος στην σελίδα ... - Αναλυτική Περιγραφή Υπηρεσιών-Τεχνικές Προδιαγραφές, ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ρητά προβλέπεται ότι: «Τα απασχολούμενα άτομα τα οποία θα διαθέσει η εταιρία στο ... θα είναι στο σύνολό τους δεκαπέντε (15) (εκ των οποίων 10 διανομείς φαγητού, 2 ΔΕ Μάγειροι και 3 βοηθοί μάγειρα) και θα εργάζονται με πενθήμερη εξάωρη απασχόληση όπως περιγράφεται στον παρακάτω πίνακα, σε βάρδιες βάσει προγράμματος που θα ορίζεται από τον επόπτη σε συνεργασία με το τμήμα προσωπικού » Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε. Εάν εκ παραδρομής έχει συμπεριληφθεί στον πίνακα το πεδίο με α/α ... «Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια» το οποίο και δεν θα πρέπει να συμπληρωθεί καθώς από την διακήρυξη ρητά προβλέπεται ότι «Τα απασχολούμενα άτομα τα οποία θα διαθέσει η εταιρία στο ... θα είναι στο σύνολό τους δεκαπέντε (15) (εκ των οποίων 10 διανομείς φαγητού, 2 ΔΕ Μάγειροι και 3 βοηθοί μάγειρα) και θα εργάζονται με πενθήμερη εξάωρη απασχόληση όπως περιγράφεται στον παρακάτω πίνακα, σε βάρδιες βάσει προγράμματος που θα ορίζεται από τον επόπτη σε συνεργασία με το τμήμα προσωπικού» Και άρα καθώς το

Αριθμός Απόφασης:544/2023

σύνολο των ατόμων θα είναι 15 άτομα και δεν θα απαιτείται η αντικατάσταση αυτών σε περίπτωση άδειας με άλλο άτομο πέραν των 15, οι αποδοχές τους θα συμπεριλαμβάνονται στο πεδίο A/A ... του πίνακα Μικτές αποδοχές προσωπικού με δωρη απασχόληση Η αναθέτουσα αρχή με το υπ αρ. πρωτοκόλλου .../6-10-22 έγγραφο διευκρίνισε : «4. Σε ότι αφορά την τέταρτη διευκρίνιση (4) : Το προσωπικό των 15 ατόμων είναι υπολογισμένο να καλύπτει τα ρεπό και τις άδειες του έτους. Ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει προσωπικό ασφαλείας μόνο για την κάλυψη ασθενειών, αδικαιολόγητης απουσίας ή παραίτησης σε βαθμό που το εναπομείναν προσωπικό δεν θα επαρκεί ώστε να καλυφθούν τα κενά. Ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει στο νοσοκομείο 15 άτομα (εκ των οποίων 10 ΥΕ διανομείς φαγητού, 2 ΔΕ μάγειροι και 3 ΥΕ βοηθοί μάγειρα) πενθήμερης δωρης απασχόλησης καθημερινά από Δευτέρα έως Κυριακή και Αργίες, όπως αναφέρεται στο 1.3. Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης σύμφωνα με την κατανομή του πίνακα. Αντίστοιχα, θα γίνει και ο υπολογισμός του εργατικού κόστους. Ο ανάδοχος θα διαθέτει 15 άτομα εκ των οποίων θα είναι 10 ΥΕ διανομείς φαγητού, 2 ΔΕ μάγειροι με τίτλο σπουδών μαγειρικής και 3 ΥΕ βοηθοί μάγειρα οι οποίοι δεν απαιτείται να διαθέτουν τίτλο σπουδών. Το προσωπικό θα εργάζεται με πενθήμερη εξάωρη απασχόληση πρωινή και απογευματινή βάρδια, αλλά όχι νυχτερινή.». «5. Σε ότι αφορά την τελευταία διευκρίνιση: Σας ενημερώνουμε ότι η κανονική άδεια και τα ρεπό του προσωπικού που θα απασχοληθεί (15 άτομα) είναι υπολογισμένη για όλο το έτος. Συνεπώς, δεν χρειάζεται να συμπληρωθεί το συγκεκριμένο πεδίο α/α ... του πίνακα οικονομικής. Μόνο σε περίπτωση ασθένειας ή αδικαιολόγητης απουσίας ή παραίτησης θα πρέπει να υπολογιστεί το κόστος.». Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω οι οικονομικοί φορείς θα έπρεπε να υπολογίσουν στην οικονομική τους προσφορά το κόστος για 15 άτομα δωρης καθημερινής απασχόλησης, πέντε ημέρες την εβδομάδα, ώστε να καλύπτονται οι άδειες και τα ρεπό των εργαζομένων. Γι' αυτό το λόγο άλλωστε δεν απαιτείτο να συμπληρωθεί στο υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς το «πεδίο α/α ... Κόστος αντικατάστασης εργαζομένων σε κανονική άδεια. » Η ... όπως προκύπτει από την οικονομική του προσφορά ηλεκτρονικό αρχείο «1.ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... sgn» υπολογίζει εργατικό κόστος για 13,93 άτομα και όχι για 15 άτομα που απαιτούνται ώστε να καλύπτονται τα ρεπό και

Αριθμός Απόφασης:544/2023

οι άδειες του προσωπικού. Παραθέτουμε συγκριτικό πίνακα με τα πεδία του Υποδείγματος Οικονομικής με τον αριθμό των ατόμων και το ετήσιο κόστος που δήλωσε η εταιρία ... και η εταιρία ... : Από τον ανωτέρω συγκριτικό πίνακα προκύπτει ότι η εταιρία ... υπολογίζει εργατικό κόστος μόνο για 13,93 άτομα που και όχι για 15 άτομα όπως θα έπρεπε για να ώστε να καλύπτονται οι απαιτούμενες βάρδιες και ταυτόχρονα να μπορούν οι εργαζόμενοι να λάβουν την άδεια και τα ρεπό τους. Το ως άνω αποτελεί παράβαση των όρων της διακήρυξης και η οικονομική προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας καθίσταται απορριπτή. 2ος Λόγος: ΑΡ. 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών: Η εταιρία ... στο αρχείο «1 ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ... sgn» της οικονομικής του προσφοράς παραθέτει το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς από το οποίο προκύπτει ότι υπολογίζει εργατικό κόστος για 13,93 άτομα και χωρίς κόστος αντικατάστασης και όχι για 15 άτομα δωρης με πενθήμερη απασχόληση που απαιτείται από την διακήρυξη. Από τα ανωτέρω πίνακα είναι εμφανές ότι για να βρει την αναλογία για Δώρο Χριστουγέννων, Δώρο Πάσχα και Επίδομα άδειας διαιρεί με 313 ημέρες (6 ημέρες την εβδομάδα) Όμως στον πίνακα που παραθέτει για τον υπολογισμό ημερών αναφέρει «Το 2023 έχει 52 καθημερινές (Δευτέρα-Τρίτη-Τετάρτη-Πέμπτη-Παρασκευή και Σάββατο) και 53 Κυριακές. Άρα $52 \times 6 = 312$ ημέρες και 53 Κυριακές = 365 το έτος». Η ... ανάδοχος εταιρία υπολογίζει 312 ημέρες Δευτέρα έως Σάββατο με τις οποίες υπολογίζει τις ώρες εργασίας θα έπρεπε και για την εύρεση της εργατούρας να χρησιμοποιήσει τις 312 ημέρες σύμφωνα με τις οποίες θα κατέληγε σε υψηλότερο ωρομίσθιο και συγκεκριμένα 5,6147 € και όχι σε 5,6119 € που κατέληξε χρησιμοποιώντας τις 313 ημέρες. Επομένως, για τις ώρες που δηλώνει και αντιστοιχούν σε 13,93 άτομα (που όπως επισημάναμε και αναλύσαμε στον προηγούμενο λόγο προσφυγής είναι εσφαλμένο) το εργατικό κόστος που υπολογίζει για τα 13,93 άτομα (χωρίς να συμπεριλάβει τα άτομα για την αντικατάσταση άδειας) υπολείπεται κατά 76,36 € (...). Ενόψει των ανωτέρω, η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας, καθίσταται απορριπτή. 3ος : ΑΡ. 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών: Η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία και ... ανάδοχος του οικείου διαγωνισμού δεν υπολογίζει το κόστος του

Αριθμός Απόφασης:544/2023

ασφαλιστηρίου στην οικονομική προσφορά, το οποίο ανέρχεται σε 450,00€ όπως προκύπτει από την οικονομική του. Όπως προκύπτει από την προσφορά της εταιρίας ... , ηλεκτρονικό αρχείο «13 ΥΠ. ΤΕΧΝΙΚΗΣ sgn» σελίδες ... , το ασφαλιστήριο με αριθμό ... της ... με ημερομηνία έκδοσης 13/10/2022 και διάρκειας από 13/10/2022 ώρα ... έως 13/10/2023 που καταθέτει καλύπτεται η ΓΕΝΙΚΗ ΑΣΤΙΚΗ ΕΥΘΥΝΗ για την «ΠΑΡΟΧΗ ... ΤΟΥ ... «...» και το κόστος αυτού ανέρχεται σε 450,00 ευρώ. Στο φάκελο της οικονομικής της προσφοράς, ηλεκτρονικό αρχείο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ... sgn» αναλύει τα επιμέρους κόστη που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού σύμφωνα με την διακήρυξη σελίδα ... : «Ο παραπάνω πίνακας συμπληρώνεται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή του) από τους υποψήφιους αναδόχους, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς. Η τιμή για καθένα από τα πεδία του παραπάνω πίνακα θα είναι μια και μοναδική και θα αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια ο τρόπος - μέθοδος υπολογισμού - προσδιορισμού αυτής της τιμής.» Το ... γενικής αστικής ευθύνης που έχει καταθέσει η ανάδοχος εταιρία, έχει ολικά ασφάλιστρα 450,00€ (σελίδα ... του ασφαλιστηρίου) και αφορά αποκλειστικά την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ... ΤΟΥ ... '...'. Καθίσταται σαφές ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία δεν συμπεριλαμβάνει στην οικονομική της προσφορά το κόστος των 450,00 € του ασφαλιστηρίου που έχει εκδώσει για το συγκριμένο έργο και επομένως η προσφορά της θα πρέπει να απορριφθεί».

6. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή, με τις από 08/03/2023 απόψεις της προς την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. επί της εξεταζόμενης προσφυγής, υποστηρίζει, ότι «η προσφεύγουσα θα έπρεπε να έχει ασκήσει το δικαίωμά της για έννομη προστασία εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση της απόφασης .../2023 της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ (25-01-2023) ήτοι έως τις 04-02-2023.».

7. Επειδή, η παρεμβαίνουσα συναφώς υποστηρίζει, ότι η εν θέματι προσφυγή τυγχάνει απορριπτέα.

8. Επειδή, κατόπιν της επισκόπησης του φακέλλου, λεκτέα είναι τα κάτωθι. Η Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφασή της, έκανε δεκτή την προσφυγή της τότε προσφεύγουσας (νυν παρεμβαίνουσας) και απέρριψε την παρέμβαση της τότε παρεμβαίνουσας (νυν προσφεύγουσας), προκύπτει δε, ότι δεν εξετάσθηκαν από την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., με την προδιαληφθείσα

Αριθμός Απόφασης:544/2023

απόφασή της, οι λόγοι που προέβαλε η νυν προσφεύγουσα και τότε παρεμβαίνουσα κατά της τότε προσφεύγουσας (νυν παρεμβαίνουσας) αναδόχου εταιρείας, που αφορούσαν στο μη παραδεκτό της τεχνικής της προσφοράς, ενώ προέβαλε λόγους και για την οικονομική της προσφορά, οι οποίοι επίσης δεν κρίθηκαν στο πλαίσιο της τότε ασκηθείσας παρέμβασης. Στη συνέχεια, η αναθέτουσα Αρχή εξέδωσε την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση σε συμμόρφωση με την ως άνω αναφερόμενη απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. Ως εκ τούτου, κατόπιν των προδιαληφθέντων, κρίνεται βάσιμος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας Αρχής, ότι η τότε παρεμβαίνουσα (και νυν προσφεύγουσα) «...», αν υπελάμβανε, ότι η υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ετύγχανε ακυρωτέα κατά το μέρος που δεν εξέτασε τους τότε προβαλλόμενους ισχυρισμούς της κατά της τότε προσφεύγουσας (και νυν παρεμβαίνουσας), θα όφειλε να έχει ασκήσει επικαίρως το δικαίωμά της για δικαστική προστασία, εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση της απόφασης .../2023 της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ (25-01-2023), ήτοι έως τις 04-02-2023, ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Εφετείου. Συνεπώς, εφ' όσον η εν λόγω αίτηση ακύρωσης-αναστολής ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου ουδέποτε κατετέθη από την νυν προσφεύγουσα, η αναθέτουσα Αρχή κατά δεσμία αρμοδιότητα νομίμως συμμορφώθηκε με την υπ' αριθμ. .../2023 απόφαση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. Τούτο, διότι για ζητήματα, που έχουν αποτελέσει αντικείμενο διοικητικής προδικασίας, ως εν προκειμένω οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας-εκεί παρεμβαίνουσας, που απορρίφθηκαν ως απαράδεκτες, δεν χωρεί δεύτερη προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. και ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., παρά μόνον αίτηση αναστολής-ακύρωσης (ΕΑ ΣτΕ 1105/2019, 17/2020, 261/2020, 80/2021). Τούτο άλλωστε συνομολογείται και από την ίδια την νυν προσφεύγουσα, η οποία, ενώ υποστηρίζει ότι η απόφαση .../2023 της Αρχής παρανόμως δεν αποφάνθηκε επί των αιτιάσεων που προέβαλε με την εκεί παρέμβασή της, δεν αιτιολογεί ούτε επεξηγεί για ποιον λόγο δεν προσέβαλε επικαίρως την, κατ' αυτήν, ως άνω παρανομία της απόφασης .../2023 της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά (βλ. ad hoc 7/2023 ΔΕφΧαν. σκ.8) .

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει το κρινόμενο αίτημα της προσφυγής ν' απορριφθεί, να γίνει δεκτή η παρέμβαση και να καταπέσει το παράβολο της προσφεύγουσας.

Αριθμός Απόφασης:544/2023

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 06/04/2023 και εκδόθηκε στις 11/04/2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ