

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 2 Ιουνίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 24/4/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 583/25-4-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ... (...), νόμιμα εκπροσωπούμενου,
-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει στα ..., οδός ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, στην οποία σωρεύει και αίτημα χορήγησης προσωρινών μέτρων, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση: **α)** της απόφασης της Επιτροπής ... του ... του ... του Ακαδημαϊκού Έτους 2022-2023 με ημερομηνία 5/4/2023 που λήφθηκε στη συνεδρίαση με αριθμό 156 με θέμα «Πρακτικό Νο 4 της Επιτροπής Διενέργειας του υπ' αριθμ. .../2022 Ανοικτού Διαγωνισμού μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την '...' με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά (αρ. πρωτ.: 1017/15496-23)», **β)** της απόφασης του ίδιου οργάνου με ημερομηνία 15/3/2023 που λήφθηκε στη συνεδρίαση με αριθμό 154 με θέμα «Πρακτικό Νο 3 της Επιτροπής Διενέργειας του υπ' αριθμ. .../2022 Ανοικτού Διαγωνισμού με αριθμό .../2022, μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την επιλογή αναδόχου για την ... (αρ.πρωτ.: 52022/11083-23)», **γ)** της απόφασης του ίδιου οργάνου με ημερομηνία 18/1/2023 που λήφθηκε στη συνεδρίαση με αριθμό 148 με θέμα

Αριθμός απόφασης: 924/2023

«Πρακτικό Νο 1 και Νο 2 της Επιτροπής Διενέργειας του υπ' αριθμ. .../2022 Ανοικτού Διαγωνισμού μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την επιλογή αναδόχου για την '...' (αρ.πρωτ.: 52022/1970-23, 52022/1971-23)», καθώς επίσης και κάθε άλλης συναφούς πράξη ή παράλειψης των οργάνων της αναθέτουσας αρχής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 1.444,11 ευρώ με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 288.821,56 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής, με αριθμό .../2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης με τίτλο «...» συνολικής εκτιμώμενης αξίας 433.232,34 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε με τη Διακήρυξη αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 7η/9/2022. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 22/07/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς, ήτοι η ..., η ..., η ..., η ... και η Με απόφαση της αναθέτουσας αρχής με ημερομηνία 18/1/2023 εγκρίθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, αποκλείστηκαν οι οικονομικοί φορείς ... και η ... και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία ολοκληρώθηκε ο διαγωνισμός και στην οποία ενσωματώνονται όλες οι προηγούμενες αποσπαστές διοικητικές πράξεις, αναδείχθηκε η ... οριστική ανάδοχος της σύμβασης και της κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του

Αριθμός απόφασης: 924/2023

διαγωνισμού. Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 12/4/2023.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (παροχή υπηρεσιών), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό, προβάλλει με έννομο συμφέρον λόγους αποκλεισμού των προσφορών της επίσης παραδεκτά συμμετέχουσας

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους λοιπούς οικονομικούς φορείς στις 26/4/2023 και υπέβαλε απόψεις στις 9/5/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα. Οι απόψεις κοινοποιήθηκαν στους οικονομικούς φορείς στις 10/5/2023. Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα υπέβαλε συμπληρωματικό υπόμνημα, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της, νόμιμα και εμπρόθεσμα, καθώς επίσης και με έννομο συμφέρον με αίτημα τη διατήρηση ισχύος των προσβαλλόμενων αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής.

8. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει στις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις τα εξής: *«1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης. Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται*

Αριθμός απόφασης: 924/2023

από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους. ... 2.2.6.Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται:...

β) να διαθέτουν τις σχετικές βεβαιώσεις προϋπηρεσίας από τον αρμόδιο Ασφαλιστικό Φορέα. ... 2.2.9.2.B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: ... Για την απαίτηση (β) της παρ. 2.2.6: Βιογραφικά σημειώματα της Ομάδας Έργου (βάσει του υποδείγματος / βλ. «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV – Υπόδειγμα Βιογραφικού Σημειώματος»), από τα οποία να προκύπτουν τα απαιτούμενα προσόντα εκάστου μέλους της Ομάδας Έργου σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6. και συμπλήρωση του ακόλουθου πίνακα με τα μέλη της Ομάδας Έργου: ... Για την περίπτωση που συμμετέχουν στην Ομάδα Έργου εξωτερικοί συνεργάτες απαιτείται να προσκομισθούν υπεύθυνες δηλώσεις συνεργασίας των εξωτερικών συνεργατών, που ως Μέλη της Ομάδας Έργου θα παρέχουν τις υπηρεσίες τους για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Οι εξωτερικοί Συνεργάτες, θα δηλώνουν ότι το έργο (αντικείμενο της παρούσας Διακήρυξης), καθώς και οι υποχρεώσεις που απορρέουν από αυτό, τελούν σε γνώση τους. ... 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά' / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η οικονομική προσφορά συντάσσεται με βάση το κριτήριο ανάθεσης βάσει τιμής και σύμφωνα με το υπόδειγμα που παρέχεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V της παρούσας Διακήρυξης και υποβάλλεται ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου .pdf ψηφιακά υπογεγραμμένη, στον Υποφάκελο 'Οικονομική Προσφορά'. Οι προσφέροντες υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση,

Αριθμός απόφασης: 924/2023

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. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται στην παρούσα διακήρυξη. Στην οικονομική προσφορά θα πρέπει να επιλέγεται με σαφήνεια ένας από τους τρόπους πληρωμής που περιγράφονται στην παρ. (5.1) της παρούσας διακήρυξης. Ειδικά στις συμβάσεις καθαρισμού ή/και φύλαξης οι Αναθέτουσες Αρχές προβλέπουν ότι οι προσφέροντες υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. Σημειώνεται ότι επειδή οι ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του ΕΔΗΔΗΣ δεν έχουν αποτυπώσει τις απαιτήσεις αυτές, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν και ξεχωριστό έντυπο οικονομικής προσφοράς σε μορφή pdf (ψηφιακά υπογεγραμμένο) βάσει υποδείγματος που καταρτίζουν οι αναθέτουσες αρχές, το οποίο πρέπει να υπάρχει αναρτημένο σε επεξεργάσιμο αρχείο (word) στο χώρο του διαγωνισμού. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης. - ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. - Περιβάλλον της σύμβασης – Αναθέτουσα Αρχή. Το ... (...), ως Ανώτατο Εκπαιδευτικό Ίδρυμα, είναι Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου, η οργάνωση και η λειτουργία του οποίου διέπεται από την κείμενη νομοθεσία (μεταξύ άλλων με τον Ν. 4009/2011 και τον Ν. 4485/2017 όπως ισχύουν). (...) του ..., εδρεύει στην ..., επί της οδού ... αρ. ... και ανήκει στην κεντρική κυβέρνηση. Συστάθηκε με απόφαση

Αριθμός απόφασης: 924/2023

της Γενικής Συνέλευσης της ... (...) στη συνεδρίαση της 02/03/1983, σύμφωνα με το Προεδρικό Διάταγμα 432/81 'Περί συστάσεως Ειδικών Λογαριασμών Αξιοποιήσεως Κονδυλίων για την εκτέλεση ερευνητικών έργων στα Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα της χώρας'. Ο ... αποσκοπεί στην προαγωγή της θεωρητικής και εφαρμοσμένης έρευνας στα πεδία των επιστημών που ενδιαφέρουν άμεσα το Σκοπός του είναι η διάθεση, διαχείριση και αξιοποίηση των κονδυλίων που προέρχονται από οποιαδήποτε πηγή και προορίζονται για την κάλυψη επιλέξιμων δαπανών, που είναι απαραίτητες για τις ανάγκες ερευνητικών, εκπαιδευτικών, επιμορφωτικών, αναπτυξιακών καθώς και έργων συνεχιζόμενης κατάρτισης και έργων για την παροχή επιστημονικών, τεχνολογικών και πολιτιστικών υπηρεσιών και άλλων σχετικών υπηρεσιών ή δραστηριοτήτων που συμβάλλουν στη σύνδεση της εκπαίδευσης και της έρευνας με την παραγωγή και εκτελούνται από το Επιστημονικό και Διδακτικό Προσωπικό του ... και με τη συνεργασία άλλων ειδικών επιστημόνων. - ΣΚΟΠΟΣ ΚΑΙ ΣΤΟΧΟΙ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Η επιλογή Αναδόχου εταιρείας η οποία θα αναλάβει τις υπηρεσίες - ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ. Το Φυσικό αντικείμενο του έργου αφορά: ➤ Τον τακτικό καθαρισμό των χώρων του ... και του ..., στην οδό ..., καθώς και των δύο κτιρίων στα οποία πραγματοποιούνται τα Μεταπτυχιακά Προγράμματα Σπουδών του ..., στις οδούς ... και ... και ➤ Τις περιοδικές συμπληρωματικές εργασίες καθαρισμού των κτιριακών χώρων και υποδομών σε προτεινόμενα διαστήματα. Οι εργασίες τις οποίες θα κληθεί ο ανάδοχος να παράσχει προσδιορίζονται ως ακολούθως : Ως 'καθαρισμός' ορίζεται η εκτέλεση των επιμέρους εργασιών που αναλυτικά περιγράφονται στους Πίνακες 1 και 2 Τεχνικών Προδιαγραφών/Συμμόρφωσης του παρόντος παραρτήματος - σε ενδεικτική αλλά όχι περιοριστική απαρίθμηση-, καθώς και η επιμέλεια και ο έλεγχος καθαριότητας και υγιεινής των χώρων του ... και του ..., στην οδό ..., καθώς και των δύο κτιρίων στα οποία πραγματοποιούνται τα Μεταπτυχιακά Προγράμματα Σπουδών του ..., στις οδούς ... και ... και Επισημαίνεται ότι ο ανάδοχος θα πρέπει να τηρεί τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Ειδικότερα να τηρεί τις διατάξεις του Άρθρου 68 του Νόμου 3863/15.07.2010 (ΦΕΚ/Α/115),

Αριθμός απόφασης: 924/2023

όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με τις διατάξεις και τις απαιτήσεις του Άρθρου 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ/Α/88). ... 1.2. Διάρκεια σύμβασης-Χρόνοι παράδοσης. *Είκοσι τέσσερις (24) μήνες από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης με δικαίωμα προαίρεσης για δώδεκα (12) μήνες».*

9. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης βιογραφικά σημειώματα των μελών της ομάδας έργου και πίνακα ομάδας έργου με τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη στοιχεία.

10. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 2.2.6.β' και 2.2.9.2.Β.4 της Διακήρυξης προκύπτει ότι ως κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ορίστηκε να διατίθενται *«σχετικές βεβαιώσεις προϋπηρεσίας από τον αρμόδιο Ασφαλιστικό Φορέα»*, ενώ για την απόδειξη του κριτηρίου απαιτήθηκε η προσκόμιση, με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, βιογραφικών σημειωμάτων των μελών της ομάδας έργου και πίνακα ομάδας έργου με τα εξής στοιχεία: εταιρεία (σε περίπτωση Ένωσης / Κοινοπραξίας), ονοματεπώνυμο μέλους ομάδας έργου, θέση στην ομάδα έργου, ανθρωπομήνες, ποσοστό συμμετοχής κάθε μέλους στην ομάδα έργου.

11. Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε τα δικαιολογητικά κατακύρωσης στις 10/2/2023. Στον φάκελο δικαιολογητικών κατακύρωσης περιέχεται ξεχωριστός υποφάκελος (αρχείο .zip) σχετικά με την ομάδα έργου (φάκελος «030β ΟΜΑΔΑ ΕΡΓΟΥ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ(2)»), στον οποίο περιλαμβάνεται ένα αρχείο με τα στοιχεία και τα βιογραφικά σημειώματα των επιτελικών στελεχών της ομάδας έργου (αρχείο «2.ΟΜΑΔΑ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΕΡΓΟΥ-ΒΙΟΓΡΑΦΙΚΑ ΣΗΜΕΙΩΜΑΤΑ- ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ_signed.pdf») και ένα αρχείο με τα στοιχεία και τα βιογραφικά σημειώματα των εργαζομένων καθαριότητας («5.ΟΜΑΔΑ ΕΡΓΟΥ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ-ΒΙΟΓΡΑΦΙΚΑ ΣΗΜΕΙΩΜΑΤΑ_signed.pdf»). Περιέχεται, επίσης, πίνακας ομάδας έργου, σύμφωνα με το υπόδειγμα της Διακήρυξης, καθώς επίσης και βεβαιώσεις προϋπηρεσίας της ομάδας έργου. Επομένως, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας είναι πλήρη, απορριπτομένων των προβαλλόμενων με την προσφυγή και το υπόμνημα της προσφεύγουσας ισχυρισμών, οι οποίοι, όπως προκύπτει συγκεκριμένα από το υπόμνημα, στηρίζονται μόνο στα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου

Αριθμός απόφασης: 924/2023

«ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ», ενώ, όπως προαναφέρθηκε, τα στοιχεία της ομάδας έργου περιέχονται στον συνυποβληθέντα ηλεκτρονικό φάκελο «030β ΟΜΑΔΑ ΕΡΓΟΥ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ(2)».

12. Εξάλλου, δεδομένου ότι το άρθρο 2.2.6.β' της Διακήρυξης δεν προσδιορίζει ούτε τον αριθμό ούτε τις ιδιότητες των ατόμων που συγκροτούν την διατιθέμενη ομάδα έργου, απορριπτέοι είναι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, διότι με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς δεν προσκομίστηκαν βεβαιώσεις προϋπηρεσίας για το σύνολο του προσωπικού της, αλλά μόνο για το διοικητικό προσωπικό της παρεμβαίνουσας. Κατά συνέπεια, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος.

13. Με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, διότι το υπολογισθέν εργατικό κόστος υπολείπεται του νόμιμου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι *«δεδομένης της μερικής απασχόλησης του προσωπικού για την εκτέλεση του συγκεκριμένου έργου το ημερομίσθιό τους για την 4ώρη ημερήσια απασχόλησης υπολογίζεται πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιό της πλήρους απασχόλησης επί 6/40, ήτοι $31,85 \cdot 6/40 + 4,7775$ ωρομίσθιο * 4 ώρες = 19,11€.* Συγκεκριμένα, η ως άνω εταιρεία «...» αναγράφει ότι το ημερομίσθιο για το απασχολούμενο με 4ωρη εργασία προσωπικό είναι ίσο με 19,12, αλλά μόνο για τον υπολογισμό των μικτών αποδοχών, καθώς για όλους τους υπόλοιπους υπολογισμούς (επίδομα αδείας, δώρο Πάσχα, δώρο Χριστουγέννων και κόστος αντικατάστασης) έχουν υπολογίσει την δαπάνη με ημερομίσθιο ίσο με 15,93 €, ήτοι το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής, όπως αναγράφουν». Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα παραθέτει συγκριτικούς πίνακες εργατικού κόστους αφενός με βάση τους υπολογισμούς της και αφετέρου με βάση τους δικούς της υπολογισμούς.

14. Σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 1.3.7, 2.4.4 και του Παραρτήματος της Διακήρυξης, για την εγκυρότητα της οικονομικής προσφοράς μιας εταιρείας παροχής υπηρεσιών καθαριότητας 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

Αριθμός απόφασης: 924/2023

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.).

15. Εξάλλου, με το άρθρο 6 της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας με ημερομηνία 26-2-75 (ΔΕΝ 1975 σ. 179) παρασχέθηκε η ευχέρεια στον εργοδότη να απασχολεί επί πέντε (5) αντί των έξι (6) ημερών εβδομαδιαίως τον μισθωτό, υπό την προϋπόθεση ότι θα του καταβάλει πλήρες το ημερομίσθιο της 6ης ημέρας. Επίσης, κατά το άρθρο 6 της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας με ημερομηνία 14-2-1984, που δημοσιεύθηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως με την 11770/20-3-1984 απόφαση του Υπουργού Εργασίας (Β' 81), η εβδομαδιαία διάρκεια της εργασίας των μισθωτών ορίστηκε από 1-1-1984 σε 40 ώρες, για την απασχόληση δε πέρα από το συμβατικό (συλλογικό) αυτό εβδομαδιαίο ωράριο έως τη συμπλήρωση του νόμιμου ανώτατου ωραρίου εβδομαδιαίας εργασίας (υπερεργασία) καταβάλλεται αμοιβή, σύμφωνα με το άρθρο 9 της απόφασης 1/1982 του Δ.Δ.Δ.Δ. Αθηνών, που κυρώθηκε με το άρθρο 29 του ν. 1346/1983 (Α' 46). Ακόμη, σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 5 και 6 της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας με ημερομηνία 26-7-75, 6 παρ. 2 και 7 της απόφασης 6/79 του ΔΔΔΔ Αθηνών, που κυρώθηκε με τον ν. 1082/80 (Α' 250), 2 της Π.Ν.Π. της 30-12-1980 που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 1157/81 (Α' 126), 9 παρ. 6 της απόφασης 1/82 του ΔΔΔΔ Αθηνών, της 25/83 Δ.Α. που κηρύχθηκε υποχρεωτική, και 6 της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας με ημερομηνία 14-2-84, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής (εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού (υπάλληλοι) (βλ. ΑΠ 1201/2018, 1215/2004). Εξάλλου, για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26-2-1975, ήτοι 6/25 του μηνιαίου μισθού/40, εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των ολιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (βλ. ΑΠ 1201/2018, 1166/2014). Τέλος, οι αποδοχές

Αριθμός απόφασης: 924/2023

αδείας είναι ίδιες τόσο για μισθωτούς με πενθήμερο, όσο για μισθωτούς με εξαήμερο, αφού και στο σύστημα πενθημέρου οφείλεται αμοιβή και για την έκτη ημέρα της εβδομάδας, όπως και στο πενθήμερο, εφόσον η έκτη ημέρας της εβδομάδας, μολονότι σύμφωνα με τις διατάξεις περί πενθήμερης εργασίας αποτελεί ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης, θεωρείται πλασματικά χρόνος εργασίας για τον υπολογισμό του εβδομαδιαίου μισθού και του χρόνου υπηρεσίας (ΑΠ 593/2021 κ.α.).

16. Περαιτέρω, στην προκείμενη περίπτωση τυγχάνουν εφαρμογής: α) η ΚΥΑ με αριθμό 38866/21.4.2022 Υ.Α. (Β' 2030/21-4-2022), σύμφωνα με την οποία για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται στα τριανταένα ευρώ και ογδόντα πέντε λεπτά (31,85 €), β) οι διατάξεις του ν. 4808/2021 (Α' 101/19.6.2021) σχετικά με τις αργίες και οι διατάξεις του άρθρου 2 νδ 3755/1957 για τις προσαυξήσεις για εργασία αργιών και τα ημερομίσθια αδειών, γ) οι διατάξεις του α.ν. 539/1945 σχετικά με τη χορήγηση κανονικών αδειών αδειών, δ) το άρθρο 3 παρ. 16 ν. 4504/1966 σχετικά με το επίδομα κανονικής άδειας, ε) η ΚΥΑ 19040/1981 (Β' 742 /9-2-1981) σχετικά με τα επιδόματα εορτών, στ) η ΚΥΑ 18310/1946 (Β' 93/7-6-1946) σχετικά με τη νυχτερινή εργασία.

17. Με τα παραπάνω δεδομένα, στην προκείμενη περίπτωση, κατά το χρόνο υποβολής της επίμαχης οικονομικής προσφοράς το κατώτατο ωρομίσθιο για τους εργατοτεχνίτες υπολογιζόταν σε 4,78 ευρώ (31,85*6/40). Σε περίπτωση δε μερικής απασχόλησης τεσσάρων ημερών ανά ημέρα, το καταβαλλόμενο ημερομίσθιο ανέρχεται σε 19,12 ευρώ (4,78*4). Όμως, όπως προαναφέρθηκε, μετά την καθιέρωση του πενθήμερου εργασίας, η αμοιβή των εργαζομένων ανά εβδομάδα θεωρείται ότι αντιστοιχεί σε έξι (6) ημέρες εργασίας, ενώ τα δώρα υπολογίζονται με τον ίδιο τρόπο ανεξαρτήτως εάν οι εργαζόμενοι εργάζονται πέντε ή έξι ημέρες την εβδομάδα (βλ. παραπάνω σκέψη 15). Επομένως, σωστά η παρεμβαίνουσα έλαβε ως βάση υπολογισμού για τα δώρα Πάσχα και Χριστουγέννων το ποσό των 15,93 ευρώ (19,12*5/6), απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Με αυτό το δεδομένο, παρέλκει η εξέταση των επιμέρους υπολογισμών της προσφεύγουσας και του ισχυρισμού ότι η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους συνολικά κατά 15.985,80 ευρώ, διότι οι υπολογισμοί αυτοί στηρίζονται στον απορριφθέντα,

Αριθμός απόφασης: 924/2023

σύμφωνα με τα παραπάνω, ισχυρισμό σχετικά με το ύψος της βάσης υπολογισμού των δώρων, όπως ρητά διευκρινίζεται και στο υπόμνημα της προσφεύγουσας. Κατά συνέπεια, ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η παρέμβαση να γίνει δεκτή και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Ιουνίου 2023 και εκδόθηκε στις 21 Ιουνίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ