

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 5 Ιανουαρίου 2024 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.11.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1968/08.12.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη κατά της με αριθμ. 246/17.11.2023 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας εγκρίθηκε η κατακύρωση του διαγωνισμού στην διαγωνιζόμενη εταιρεία με την επωνυμία «...».

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα, η οποία άσκησε την από 06.12.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της προσφυγής και διατήρησης ισχύος της προσβαλλομένης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο ποσό παραβόλου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ύψους 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν.

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με α/α συστήματος «...»), η ως άνω προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016, ασκεί την παρέμβαση της η ανωτέρω διαγωνιζόμενη εταιρεία, δοθέντος ότι η προσφορά της έχει γίνει αποδεκτή και έχει μάλιστα αναδειχθεί, διά της προσβαλλομένης, οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης και επομένως, ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος αυτής. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή διά του από 07.12.2023 εγγράφου της, αποστέλλει τις απόψεις της επί της υπό κρίση προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στις 07.12.2023 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προς γνώση όλων, η δε προσφεύγουσα εταιρεία εμπροθέσμως και παραδεκώς υποβάλλει το υπόμνημά της.

4. Επειδή, με την με αριθμ. πρωτ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, για την δωδεκάμηνη παροχή υπηρεσιών «...» προϋπολογισθείσας δαπάνης 72.661,29 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, ο οποίος διαγωνισμός αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 04.10.2023 με ΑΔΑΜ «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό «...». Στον εν λόγω διαγωνισμό υπέβαλαν τη προσφορά τους η ώδε προσφεύγουσα και η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρείες. Διά της προσβαλλομένης δε απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχόν του με αριθμ. 1/2023 πρακτικού της επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης των υποβληθέντων προσφορών, έγιναν αποδεκτές αμφότερες οι υποβληθείσες προσφορές και κατ' αποδοχόν του με αριθμ. 2/2023 πρακτικού της επιτροπής έγιναν δεκτά τα υποβληθέντα

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και συνακολούθως αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης η ώδε παρεμβαίνουσα, ως έχουσα την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Κατόπιν τούτου, η προσφεύγουσα, της οποίας η προσφορά έγινε αποδεκτή, μετ' εννόμου συμφέροντος, ασκεί τη προσφυγή της κατά της ως άνω προσβαλλομένης, καθ' ο μέρος αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της ανωτέρω παρεμβαίνουσας εταιρείας καθώς και της ανάδειξης της ως οριστικής αναδόχου του έργου, ερειδόμενο (το έννομο συμφέρον) στη ζημία από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

5. Επειδή, η προσφεύγουσα αιτείται διά της ασκηθείσας προσφυγής της, την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, καθ' ο μέρος έκανε αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας και την ανέδειξε οριστική ανάδοχο της υπό ανάθεση σύμβασης, ισχυριζόμενη ειδικότερα ότι πλημμελώς η τελευταία, παρόλο που στην οικονομική της προσφορά δηλώνει ότι θα απασχολήσει 16 άτομα/μήνα, στην προσφορά της, δεν έχει συμπεριλάβει ήτοι δεν έχει συνυπολογίσει το ποσό που αντιστοιχεί στην εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ, συνολικού κόστους 320,00 ευρώ (16 άτομα x 20). Επικουρικώς δε ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ανωτέρω είναι ζημιογόνος διότι το κόστος εισφοράς ΕΛΠΚ δεν δύναται να ενσωματώνεται στο διοικητικό κόστος, αφενός μεν διότι, ως έχει κριθεί, το κόστος υπέρ ΕΛΠΚ θεωρείται ασφαλιστική εισφορά και όχι τμήμα του διοικητικού κόστους, αφετέρου δε, εάν, από το ποσό των 500,00 ευρώ διοικητικού κόστους που προσέφερε η παρεμβαίνουσα, αφαιρεθεί η κατά τα ως άνω οφειλόμενη εισφορά ΕΛΠΚ, τότε η προσφορά της είναι εξαιρετικά χαμηλή και ζημιογόνος, αφού απομένουν μόλις 180,00 ευρώ, (500 – 320 = 180,00 ευρώ) για να καλυφθούν όλα τα υπόλοιπα έξοδα διοικητικού κόστους. Ισχυρίζεται επιπλέον η προσφεύγουσα ότι η αναδειχθείσα διά της προσβαλλόμενης ανάδοχος εταιρεία, πλημμελώς δεν υπέβαλε την προβλεπόμενη από την οικεία διακήρυξη ένορκη βεβαίωση ενώπιον συμβολαιογράφου του άρθρου 68 παρ.2 περ. δ του Ν.3863/2010, αλλά

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

κατάθεσε στην προσφορά της και στα δικαιολογητικά κατακύρωσης μία και μόνη Υπεύθυνη Δήλωση, η οποία εντούτοις δεν καλύπτει την σχετική επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης. [παρ. 2.2.5 V (σελ. 18)]. Για τους ανωτέρω λόγους υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, πλημμελώς επομένως έγινε αποδεκτή διά της προσβαλλομένης από την αναθέτουσα αρχή.

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, προβλέπονται τα εξής, σχετικά με τα ως άνω κρίσιμα ζητήματα: «2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στη παρούσα Διακήρυξη και τα παραρτήματα αυτής. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] 2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Α της παρούσας Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές τηρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. ΥΠΕΥΘΥΝΕΣ ΔΗΛΩΣΕΙΣ [...] 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, δηλαδή τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής σύμφωνα με τα οριζόμενα στη παρούσα Διακήρυξη και τα παραρτήματα αυτής. 1. Οι τιμές των προσφορών θα δοθούν υποχρεωτικά σε ευρώ για ολοκληρωμένο το έργο και θα περιλαμβάνουν την αμοιβή του αναδόχου για ένα (1) έτος. 2. Στην τιμή περιλαμβάνονται: α. Όλες οι επιβαρύνσεις οι οποίες βαρύνουν εξ ολοκλήρου τον προμηθευτή, β. Οι νόμιμες υπέρ τρίτων κρατήσεις, οι οποίες βαρύνουν επίσης τον προμηθευτή. 3. Οι τιμές θα δίδονται ως εξής: α. Τιμή με κρατήσεις ως και κάθε άλλη επιβάρυνση χωρίς Φ.Π.Α. β. Ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό (%) (σε περίπτωση που αναγράφεται εσφαλμένος Φ.Π.Α., αυτός θα διορθώνεται από την Υπηρεσία). γ. Η τιμή με κρατήσεις ως και κάθε άλλη

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

επιβάρυνση συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 4. Η τιμή με κρατήσεις ως και κάθε άλλη επιβάρυνση χωρίς Φ.Π.Α. θα ληφθεί υπόψη για τη σύγκριση των προσφορών. 5. Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ή δεν δίδεται ενιαία τιμή για ολόκληρο το έργο που προκηρύχθηκε η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη 6. Προσφορές που θέτουν όρο αναπροσαρμογής απορρίπτονται ως απαράδεκτες. 7. Προσφορές που δίνουν τιμές σε συνάλλαγμα ή ρήτρα συναλλάγματος, απορρίπτονται ως απαράδεκτες. 8. Οι τιμές των προσφορών δεν υπόκεινται σε μεταβολή κατά τη διάρκεια της ισχύος προσφοράς ούτε σε τυχόν παρατάσεις της. 9. Οι τιμές των προσφορών νοούνται για ολοκλήρωση του έργου στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπει η διακήρυξη. 10. Από την οικονομική προσφορά πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια το ποσό, το οποίο επιδιώκει να λάβει ο ανάδοχος, ο οποίος και είναι αποκλειστικά υπεύθυνος για το εάν κατά τη διάρκεια ολοκλήρωσης του έργου προκύπτουν παράγοντες, τους οποίους δεν είχε υπολογίσει. Η «...» δεν υποχρεούται να προβεί σε καμία συμπληρωματική δαπάνη. 11. Προσφορά που υπερβαίνει την προϋπολογισθείσα δαπάνη, όπως ορίζεται με την παρούσα διακήρυξη, απορρίπτεται ως απαράδεκτη. 12. Σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής προσφοράς εξειδικεύονται όλα εκείνα τα στοιχεία που απαιτεί το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ 115/Α/2010) επί ποινή αποκλεισμού, θα πρέπει εκτός των άλλων να αναφέρουν στην προσφορά τους και να εξειδικεύουν τα κάτωθι στοιχεία: α. Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β. Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ. Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ. Τα τετραγωνικά μέτρα «...» ανά άτομο. Επίσης θα πρέπει στην προσφορά τους να υπολογίζεται εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάψουν στην προσφορά τους αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Όλες οι νόμιμες κρατήσεις βαρύνουν τον ανάδοχο. [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ - ΟΔΗΓΙΕΣ ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ [...] 1. Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (να αναφερθεί και να επισυναφθεί) 2. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων (12 μήνες) 3. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά (12 μήνες) 4. εύλογο ποσό και ποσοστό (%) διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους 5. κόστος των αναλώσιμων 6. ποσό και ποσοστό (%) του εργολαβικού τους κέρδους 7. νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις. 8. ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΣ ΚΑΙ ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ) ... 9. ΦΠΑ (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΣ ΚΑΙ ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ) ... 10. ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΜΕ ΦΠΑ (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΣ ΚΑΙ ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ) ... Ο Χρόνος Ισχύος της Προσφοράς είναι (αριθμητικώς και ολογράφως): ... ημέρες»

7. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Αντιστοίχως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς. Εξάλλου, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε Διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και εάν δεν περιέχει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους την υποχρέωση τήρησης των κείμενων διατάξεων κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους. Μεταξύ

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

των διατάξεων αυτών, προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισως. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία – ελλείψει σχετικής ρήτρας στην Διακήρυξη – οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελάχιστου κατά νόμον εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος του στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών, αλλά μετά τη σύναψη της σχετικής σύμβασης, δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσεως αλλά δημιουργεί και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού, προσκρούοντας για το λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας (βλ. ΕΑ 58/2019, 791, 840, 1172/2008 κ.λπ.).

8. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και τη γραμματική ερμηνεία των διαληφθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της διακήρυξης προκύπτει ευκρινώς ότι στην εξεταζόμενη περίπτωση, οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς θα πρέπει να υποβάλλουν την οικονομική τους προσφορά σύμφωνα με το έντυπο της οικονομικής προσφοράς που παρατίθεται ως υπόδειγμα στο Παράρτημα Δ της διακήρυξης. Σε αυτό το υπόδειγμα υπάρχουν τα εξής πεδία προς συμπλήρωση: 1. Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (να αναφερθεί και να επισυναφθεί) 2. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων (12 μήνες) 3. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά (12 μήνες) 4. εύλογο ποσό και ποσοστό (%) διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους 5. κόστος των αναλώσιμων 6. ποσό και ποσοστό (%) του εργολαβικού τους κέρδους 7. νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. 8. Συνολικό κόστος χωρίς ΦΠΑ (αριθμητικώς και ολογράφως) 9. ΦΠΑ (αριθμητικώς και ολογράφως) ... 10. Συνολικό κόστος με ΦΠΑ (αριθμητικώς και ολογράφως). Από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας, κατά της οποίας βάλλει η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της σχετικά με τη μη συμπερίληψη σε αυτή του ποσού που αντιστοιχεί υπέρ ΕΛΠΚ, στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. «...») εμφανίζεται ότι η ανωτέρω έχει δηλώσει τα εξής: Για το

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων (12 μήνες) 46.564,94 ευρώ, για το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά (12 μήνες) 10.379,33 ευρώ, εύλογο ποσό και ποσοστό (%) διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών 500,00 ευρώ δηλαδή 0,78%, κόστος των αναλώσιμων 1.200,00 ευρώ, ποσό και ποσοστό (%) του εργολαβικού κέρδους 70,65 ευρώ, δηλαδή 0,11%, νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων 5.185,08 ευρώ, συνολικό κόστος χωρίς ΦΠΑ, 63.900,00 € ετησίως, ΦΠΑ: 15.336,00€ ετησίως. Δοθέντος ότι από το κανονιστικό περιεχόμενο της οικείας διακήρυξης δεν προκύπτει ότι απαιτείται να δηλωθεί από τους διαγωνιζόμενους με την οικονομική προσφορά τους, ειδικά και ξεχωριστά από τις λοιπές δαπάνες, το ποσό της εισφοράς υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (ΕΛΠΚ), επιπλέον, άλλωστε, στο υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που περιλαμβάνεται στη διακήρυξη προκειμένου να συμπληρωθεί καταλλήλως και να υποβληθεί από τους υποψηφίους με την προσφορά τους, δεν εμπεριέχεται ειδικό πεδίο για το ποσό ΕΛΠΚ, συνάγεται ότι, καθόσον αποτελεί ποσό που de jure πρέπει να συμπεριληφθεί στην οικονομική προσφορά που υποβάλλεται από τους διαγωνιζόμενους, η παρεμβαίνουσα το έχει συνυπολογίσει στα κόστη που κατά τα ως άνω δηλώνει στο έντυπο της οικονομικής της προσφοράς και για το σύνολο των 16 ατόμων που δηλώνει ότι θα απασχολήσει στο έργο. Ενόψει τούτων, αβασίμως υποστηρίζει η ώδε προσφεύγουσα ότι από την ανάλυση των επιμέρους κονδυλίων που συνθέτουν τον υπολογισμό του εργατικού κόστους και από έναν απλό μαθηματικό υπολογισμό εκ των δεδομένων της ίδιας της προσφοράς της παρεμβαίνουσας συνάγεται ότι δεν έχει συμπεριλάβει στην οικονομική της προσφορά και την εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ, διότι, αντιθέτως, η εν λόγω εισφορά έχει συνυπολογισθεί στο δηλωθέν από την ώδε παρεμβαίνουσα διοικητικό κόστος. Προς τούτο, εξάλλου, η παρεμβαίνουσα έχει δηλώσει 500 ευρώ διοικητικό κόστος στην οικονομική της προσφορά, επομένως, από την αφαίρεση των 320,00 ευρώ που αντιστοιχούν στο ως άνω κόστος, για τους 16 εργαζόμενους που θα απασχολήσει, μένουν 180 ευρώ για τα λοιπά κόστη που συμπεριλαμβάνονται στο δηλωθέν διοικητικό κόστος, ποσό το οποίο, άλλωστε, είναι σε εγγύτητα με το δηλωθέν από την

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

προσφεύγουσα ποσό (191,94) διοικητικού κόστους. Τούτων δοθέντων, ήτοι, αφενός της μη απορρέουσας από την υπόψη διακήρυξη υποχρέωσης να παρατεθεί και να δηλωθεί το κόστος της εισφοράς υπέρ ΕΛΠΚ ξεχωριστά, αυτοτελώς και διακριτά σε σχέση με τα επιμέρους λοιπά κονδύλια ως αποτυπώνονται στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς των υποψηφίων, αφετέρου της εκ του νόμου και των σχετικών διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας υποχρέωσης συνυπολογισμού της εισφοράς αυτής στην οικονομική προσφορά, καθώς και του συνυπολογισμού αυτής στο δηλωθέν από τη παρεμβαίνουσα στην οικονομική της προσφορά διοικητικό κόστος, συνάγεται ότι οι προβαλλόμενοι διά του πρώτου λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθούν, ως αβάσιμοι.

9. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, και όπως έχει κριθεί, η κράτηση αυτή είναι δυνατό να συνυπολογισθεί στο πεδίο «Διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών», εν προκειμένω δε, ελλείψει ειδικού πεδίου στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς, αλλά και της εύλογης αμφιβολίας για το χαρακτήρα της εισφοράς αυτής ως εργοδοτικής, αφού δεν υπολογίζεται επί της εργατικής δαπάνης, είναι ευλόγως υποστηρίξιμη η άποψη ότι η εν λόγω εισφορά εμπίπτει στην «εν ευρεία εννοία» εργοδοτική δαπάνη και άρα μπορεί να συμπεριληφθεί στο πεδίο του διοικητικού κόστους (βλ. ΔΕΘ-Ν8/19), πράγμα το οποίο, ενόψει και του μικρού ύψους της, συντρέχει στην προκείμενη περίπτωση. Περαιτέρω, αβασίμως και αναποδείκτως υποστηρίζει επικουρικώς η προσφεύγουσα ότι το ποσό των 180 ευρώ που απομένει μετά την αφαίρεση του ποσού που αντιστοιχεί στην εισφορά ΕΛΠΚ, καθιστά τη προσφορά της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας εξαιρετικά χαμηλή και ζημιογόνο. Και τούτο διότι αορίστως αναφέρει η προσφεύγουσα ότι δεν επαρκεί το εναπομείναν ποσό προκειμένου να καλυφθούν όλα τα υπόλοιπα έξοδα διοικητικού κόστους όπως ενδεικτικά, της έκδοσης ένορκης βεβαίωσης, της έκδοσης Πιστοποιητικών ΓΕΜΗ - Πρωτοδικείου, έκδοσης και διατήρησης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, έκδοσης και διατήρησης εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης, κόστος λογιστικής διαχείρισης (Γ΄ Κατηγορίας βιβλία λόγω ΙΚΕ), κόστος έκδοσης και ανανέωσης πιστοποιητικών ISO, κόστος αγοράς ή απόσβεσης μηχανημάτων, λειτουργικά έξοδα κ.α. καθώς και ότι βάσει της κοινής λογικής αλλά και των τιμών που επικρατούν στην αγορά

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

(πασίδηλα), προφανώς το υπόλοιπο ποσό των 180,00 ευρώ δεν επαρκεί για να καλύψει τα έξοδα αυτά. Και τούτο ειδικότερα διότι, ούτως, η προσφεύγουσα επιχειρεί να τεκμηριώσει τους προβληθέντες ισχυρισμούς της, βασιζόμενη εν τοις πράγμασι, στην κοστολόγηση της δικής της οικονομικής προσφοράς σε σύγκριση και με τις τιμές του προϋπολογισμού, η οποία, ωστόσο, ανάγεται σε οικονομοτεχνικούς παράγοντες διαμόρφωσής της επί τη βάση ίδιων οικονομικών και λοιπών δεδομένων, και δεν συνιστούν ειδικούς και συγκεκριμένους ισχυρισμούς περί του ασυνήθιστα χαμηλού των οικονομικών προσφορών που υπολείπονται ή προηγούνται της δικής της προσφοράς (Βλ. ΕΑ ΣτΕ 12/2020), δοθέντος επιπλέον ότι τόσο το ποσό διοικητικού κόστους όσο και το κόστος αναλωσίμων δεν προσδιορίζεται ως ελάχιστο ποσοστό επί της τιμής της προσφοράς, ούτε στη διακήρυξη ούτε στο νόμο, ούτε άλλωστε είναι μηδενικό. Συνεπεία των ανωτέρω, οι προβαλλόμενοι από τη προσφεύγουσα ισχυρισμοί πρέπει να απορριφθούν και αντιθέτως πρέπει να γίνουν δεκτά τα όσα σχετικώς υποστηρίζουν αμφοτέρως η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα.

10. Επειδή, έτι περαιτέρω, αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι πλημμελώς η παρεμβαίνουσα δεν υπέβαλε ένορκη βεβαίωση του άρθρου 68 παρ. 2 περ. δ του ν. 3863/2010 και για το λόγο αυτό η προσφορά της είναι απορριπτέα. Και τούτο ειδικότερα διότι οι εν λόγω ισχυρισμοί κείνται εκτός του κανονιστικού περιεχομένου της υπόψη διακήρυξης, αφού από τους σχετικούς όρους αυτής, ρητώς προκύπτει η απαίτηση έκδοσης πιστοποιητικού από τη «...» σχετικά με την ύπαρξη ή μη πράξεων επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας υψηλής ή πολύ υψηλής σοβαρότητας και όχι η υποβολή από τους συμμετέχοντες διά της προσφοράς τους ένορκης βεβαίωσης για τις ως άνω παραβιάσεις. Ως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, στο έγγραφο των απόψεων της, όσον αφορά τις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών «...», για την απόδειξη της αθέτησης των υποχρεώσεων στους τομείς του κοινωνικοασφαλιστικού και του εργατικού δικαίου της παρ. 2 του άρθρου 68 Ν. 3863/2010, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει γραπτό αίτημα προς τη «...» για τη χορήγηση πιστοποιητικού, από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

επιβολής προστίμου, που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψήφιων εργολάβων, και το οποίο (πιστοποιητικό) χορηγείται με βάση τα δεδομένα, που τηρούνται στο «...», όπερ, άλλωστε η αναθέτουσα αρχή έπραξε. Σημειωτέον ότι για το χρονικό διάστημα που δεν τηρείτο το μητρώο αυτό, και μόνο για το διάστημα αυτό, υποχρεούνταν οι υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών «...» να προσκομίζουν την αναφερόμενη στην παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 ένορκη βεβαίωση προς απόδειξη της μη επιβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας υψηλής ή πολύ υψηλής σοβαρότητας, όπερ, εντούτοις, στην προκειμένη υπόθεση δεν συντρέχει, καθόσον το εν λόγω Μητρώο είναι εν ισχύ και τηρείται, κατόπιν δε του σχετικού αιτήματος της εδώ αναθέτουσας αρχής προς τη «...», η τελευταία απέστειλε το με αρ. πρωτ. ΕΞ-580543/20.11.2023 έγγραφό της, που επέχει θέση βεβαίωσης/πιστοποιητικού σχετικά με τις ως άνω ζητηθείσες πληροφορίες. Από την επισκόπηση, τέλος, του συνόλου των στοιχείων της υπόθεσης, προκύπτει ότι και η ίδια η προσφεύγουσα δεν έχει συνυποβάλει με τη προσφορά της την επίμαχη ένορκη βεβαίωση, εξαιτίας της οποίας βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας. Τούτων δοθέντων, οι προβαλλόμενοι διά αυτού του λόγου της προσφυγής ισχυρισμοί πρέπει να απορριφθούν και αντιθέτως πρέπει να γίνουν δεκτά τα όσα σχετικώς υποστηρίζουν αμφότερες η αναθέτουσα αρχή και η παρεμβαίνουσα.

11. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, αντιστοίχως δε, η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή. Τέλος, το παράβολο πρέπει να καταπέσει υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ. 6 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη προσφυγή.

Δέχεται τη παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 191 /2024

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 5 Ιανουαρίου 2024 και εκδόθηκε στις 25 Ιανουαρίου 2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ**