

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 26-02-2024 με την εξής σύνθεση Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Βικτωρία Πισμίρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19-1-2024 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης 106/22-01-2024 της εταιρείας «...» όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Παρέμβαση άσκησε η εταιρία με την επωνυμία «...», (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμ. ... /19-12-2023 Πράξης (ΘΕΜΑ...) – απόφασης της Διοικούσας Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, περί έγκρισης των Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, καθ' ό μέρος αφορά στην αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας και στην ανάδειξη της ως Προσωρινής Αναδόχου και της υπ' αριθμ. .../08-01-2024 Πράξης της Διοικούσας Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής (ΘΕΜΑ 1ο), καθ' ό μέρος αφορά στην ανάδειξη της εταιρείας αυτής ως Οριστικής Αναδόχου.

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 παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ.

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

39/2017, ποσού 4.234 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό...), καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την με αριθμ ... /2023 Διακήρυξη, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε δημόσιο διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για την ... με εκτιμώμενη αξία σύμβασης 846.774€ χωρίς ΦΠΑ 24%, για 24 μήνες και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Ο διαγωνισμός αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Επειδή, ο ως άνω διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτως. Η προσφεύγουσα απαραδέκτως βάλλει κατά της συμπροσβαλλόμενης υπ' αριθμ. .../19-12-2023 απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, διότι η εν λόγω απόφαση έχει ενσωματωθεί στη μεταγενέστερη υπ' αριθμ. .../08-01-2024 εκτελεστή απόφαση της κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα.

5. Επειδή, εμπροθέσμως, κατ' αρ. 365 παρ. ν.4412/2016, και δη στις 05-02-2024, η Αναθέτουσα Αρχή ανάρτησε στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και κοινοποίησε τις απόψεις της επί της προσφυγής.

6. Επειδή, στις 29.01.2024, η παρεμβαίνουσα ανήρτησε την παρέμβασή της στο ΕΣΗΔΗΣ εμπροθέσμως, την οποία ασκεί με προφανές έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτως.

7. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχε η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα εταιρεία. Κατόπιν της αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών τους η Επιτροπή του Διαγωνισμού εξέδωσε τα ΠΡΑΚΤΙΚΑ .../20-11-2023 και .../23-11-2023 αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, δια των οποίων, εισηγήθηκε την αποδοχή των

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

προσφορών. Ακολούθως, στις 24-11-20 κατόπιν της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζόμενων φορέων η Επιτροπή του Διαγωνισμού εξέδωσε το ΠΡΑΚΤΙΚΟ .../24-11-2023 αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, δια του οποίου αποφάσισε να ζητήσει εξηγήσεις κατ' άρθρο 88 ν. 4412/2016 σχετικά με τις οικονομικές προσφορές και των δύο διαγωνιζομένων. Ακολούθως, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εξέδωσε το ΠΡΑΚΤΙΚΟ .../18-12-2023, σύμφωνα με το οποίο, κατόπιν αξιολόγησης των παρεχόμενων στοιχείων, έκρινε ότι αυτά απαντούν ικανοποιητικά στα αιτήματά της, αποδέχθηκε αμφότερες τις οικονομικές προσφορές και ανέδειξε Προσωρινό Ανάδοχο την παρεμβαίνουσα εταιρεία. Τα ως άνω Πρακτικά εγκρίθηκαν στο σύνολό τους από τη Διοικούσα Επιτροπή της Αναθέτουσας Αρχής, δυνάμει της υπ' αριθμ. .../19-12-2023 Πράξης της (ΘΕΜΑ...). Ακολούθως, κατόπιν προσκόμισης από την Προσωρινή Ανάδοχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, η Επιτροπή εξέδωσε το ΠΡΑΚΤΙΚΟ .../3-1-2024 δια του οποίου πρότεινε να κατακυρωθεί το έργο οριστικά στην παρεμβαίνουσα. Το τελευταίο εγκρίθηκε στο σύνολό του από τη Διοικούσα Επιτροπή της Αναθέτουσας Αρχής, δυνάμει της υπ' αριθμ. .../08-01-2024 Πράξης της (ΘΕΜΑ 1ο).

8. Επειδή, με το ΠΡΑΚΤΙΚΟ ...24-11-2023 αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, ειδικώς αναφορικά με την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρείας, η Επιτροπή του Διαγωνισμού ζήτησε διευκρινήσεις κατ' άρθρο 88 ν. 4412/2016, δια του υπ' αριθμ. πρωτ.: ... εγγράφου της, το περιεχόμενο του οποίου είχε ως εξής: «[...] Μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού φύλαξης της διακήρυξης .../2023 των ... με συστημικό αριθμό # ...#, παρακαλούμε να μας δώσετε τις παρακάτω εξηγήσεις, σύμφωνα με το άρθρο 88 του ν.4412/2016, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης του παρόντος. Κατά τον έλεγχο της ανάλυσης των επιμέρους προσφερόμενων τιμών, διαπιστώθηκαν τα παρακάτω: Α' Στο κεφάλαιο Β' της οικονομικής προσφοράς, αναφορικά με το ύψος προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων για 24 μήνες, ποσού 592.724,14€, προκύπτουν ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη ποσού 132.118,21€ (592.724,14 x 22,29%). Στο παραπάνω ποσό αν συμπεριληφθεί και η εισφορά για τις κατασκηνώσεις ποσού 760,00€ (19

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

εργαζόμενοι x 20,00€ για 24 μήνες), τότε αθροιστικά προκύπτει το ποσό των 132.878,11€. Στην οικονομική σας προσφορά στο Κεφάλαιο Β', Μέρος 1 αναγράφεται το ποσό των 132.817,79€, εκ των οποίων προκύπτει μία διαφορά ύψους -60,33€. (132.878,11-132.817,79). Παρακαλούμε να διευκρινίσετε από που προκύπτει η παραπάνω διαφορά που δεν ανταποκρίνεται στο σύνολο των εργοδοτικών εισφορών».

9. Επειδή, η ως άνω εταιρεία, ανταποκρινόμενη στο παραπάνω αίτημα, απάντησε δια του υπ' αριθμ. .../14-12-2023 εγγράφου της τα εξής: «Δυνάμει του με αρ. πρωτ. .../24-11-2023 εγγράφου της Επιτροπής Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, αιτηθήκατε όπως η εταιρεία μας εντός 20 ημερών από την κοινοποίησή του υποβάλλει διευκρινίσεις σχετικά με την οικονομική προσφορά που κατατέθηκε στο πλαίσιο της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας. Σχετικά με το θέμα Α: Σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, ορίζονται ρητά τα παρακάτω: «2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ της παρούσας διακήρυξης) με μορφότυπο pdf. Επισημαίνεται ότι στο ηλεκτρονικό αρχείο που συντάσσεται από το σύστημα ΕΣΗΔΗΣ, το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της προσφερόμενης τιμής υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και δίνεται για το σύνολο του αντικειμένου της διακήρυξης. Προσφορά για μέρος του αντικειμένου του διαγωνισμού, θα απορρίπτεται ως μη κανονική. 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 και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στη παράγραφο 1.2. της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α' Η προσφερόμενη τιμή δίνεται σε

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

ευρώ ανά ώρα, ανά άτομο και θα περιλαμβάνει μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία. Στην προσφορά πρέπει να υπολογίζεται το κόστος των εργαζομένων, εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Η «ΤΙΜΗ ΑΝΑ ΩΡΑ, ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ» (1.δ), χωρίς Φ.Π.Α. θα ληφθεί υπόψη για τη σύγκριση των προσφορών. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ'αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Οι υπέρ Δημοσίου και υπέρ τρίτων νόμιμες κρατήσεις, υπολογίζονται από τους οικονομικούς φορείς, στο σύνολο της οικονομικής προσφοράς, δηλαδή: • και στο κόστος εργαζόμενου, ανά ώρα, • και στο διοικητικό κόστος, εξοπλισμός, αναλώσιμα, ανά ώρα, • και στο εργολαβικό κέρδος, ανά ώρα. Βάσει του άρθρου 68 του ν. 3863/2010, η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη να μην δεχτεί προσφορά, στην οποία το κόστος εργαζόμενου να είναι χαμηλότερο του ελάχιστου κόστους μισθοδοσίας, ασφαλιστικών εισφορών και κρατήσεων, που ως ελάχιστο προβλέπει η νομοθεσία και η ισχύουσα Εθνική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας. Για τον λόγο αυτό, παρατίθεται παρακάτω ο τρόπος με τον οποίο γίνεται η αναγωγή του κατώτατου μηνιαίου μισθού (βάσει της συλλογικής σύμβασης εργασίας) σε εργατοώρα. Διευκρινίζεται ότι ο παρακάτω τρόπος είναι ενδεικτικός και το ποσό που προκύπτει είναι το κατώτατο όριο κόστους εργαζόμενου στο εργοδότη, σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία: Κατώτατο κόστος εργαζόμενου Για την αναγωγή του μηνιαίου μισθού σε εργατοώρα (την κατώτερη αποδεκτή) και χωρίς να θίγονται τα εργασιακά δικαιώματα, λαμβάνεται υπόψη το τι θα κοστίσει ένας εργαζόμενος στον εργοδότη του υπολογιζόμενα με όλα τα επιδόματα και δώρα που θα ελάμβανε ο εργαζόμενος εάν εργαζόταν σε θεωρητική ετήσια βάση (1 χρόνος). Ο μισθός για έναν εργαζόμενο, σύμφωνα με την Συλλογική σύμβαση εργασίας που ισχύει σήμερα, είναι 780,00 ευρώ. Επάνω σε αυτό το μισθό θα υπολογίσουμε το δώρο Χριστουγέννων, το δώρο Πάσχα και το επίδομα αδείας που θεωρητικά πρέπει να λάβει ένας εργαζόμενος που θα εργασθεί για έναν

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

χρόνο. Επίσης για τον μήνα που ο εργαζόμενος θα λάβει την νόμιμη άδεια του θα πρέπει λογικά να αντικατασταθεί από άλλον εργαζόμενο. Επίσης πάνω στον συνολικό μηνιαίο κόστος του εργαζόμενου, προς αποφυγή πλασματικών ποσών κρατήσεων, θα υπολογισθούν όλες οι νόμιμες κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και υπέρ τρίτων και στο τέλος θα γίνει η αναγωγή σε εργατοώρα. Ως προς την αναγωγή τώρα του μηνιαίου μισθού σε εργατοώρα, γίνεται όπως παρακάτω. Βασικός Μισθός 780,000 Αντικατάσταση εργαζόμενου κατά την άδεια του από άλλο εργαζόμενο $780,000 \cdot 25/25/12$ 65,000 Άδεια του αντικαταστάτη $65/12$ 5,417 ΣΥΝΟΛΟ 850,417 Δώρο Χριστουγέννων 850,417 $\cdot 1,04166 / 12$ 73,821 Δώρο Πάσχα $850,417/2 \cdot 1,04166/12$ 36,911 Επίδομα Αδείας $850,417/2/12$ 35,434 ΣΥΝΟΛΟ 996,583 Ασφαλιστικές εισφορές 22,29% 222,139 Εισφορά Κατασκήνωσης $20,00/12$ 1,667 ΣΥΝΟΛΟ 1.220,389 ΚΡΑΤΗΣΕΙΣ ΥΠΕΡ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΚΑΙ ΤΡΙΤΩΝ ΚΑΙ ΦΟΡΟΙ -ΜΟΝΟ ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟ ΚΟΣΤΟΣ ΤΟΥ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ 1.220,389 1. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 0,1% 1,221 ΧΑΡ 3% 0,037 ΟΓΑ- ΧΑΡΤ 20% 0,008 2. ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ (παρ.6, άρ 36 Ν.4412/2016) 0,02% 0,244 3. ΦΟΡΟΣ ΕΙΣΟΔΗΜΑΤΟΣ 8% 97,632 Βασικός μισθός + κρατήσεις+ φόροι 1.319,531 Το διαιρούμε με το (25 ημέρες, επί 6 ημέρες δια 40 ώρες) = 7,917 ΤΕΛΙΚΟ ΠΟΣΟ ΜΕ ΣΤΡΟΓΓΥΛΟΠΟΙΗΣΗ 7,92 Στον παραπάνω πίνακα παρατίθεται και η ανάλυση των νόμιμων κρατήσεων, υπολογισμένων μόνο πάνω στο κόστος του εργαζόμενου. Στην προσφορά του ο οικονομικός φορέας οφείλει να υπολογίσει με τον ίδιο τρόπο τις νόμιμες κρατήσεις και πάνω στο διοικητικό κόστος, εξοπλισμός, αναλώσιμα και στο εργολαβικό κέρδος. Προσφορά που αναγράφει ως «κόστος εργαζομένου, ανά ώρα, ανά άτομο» (1.α), τιμή κάτω από το ποσό που αναφέρεται στον παραπάνω πίνακα, απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Στην προσφορά τους, οι συμμετέχοντες, πρέπει να υπολογίζουν επιπλέον, εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους, εξοπλισμού και αναλωσίμων για την παροχή των υπηρεσιών τους (1.β.) και του εργολαβικού τους κέρδους (1.γ.) συμπεριλαμβανομένων και των νόμιμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Για την διευκόλυνση της διαδικασίας και την ορθότερη αξιολόγηση των προσφορών, οι οικονομικοί φορείς καλούνται στο Μέρος 2 του κεφαλαίου Α' της οικονομικής προσφοράς, να αναλύσουν και να αιτιολογήσουν τις ανωτέρω επιμέρους τιμές (1.β.) και (1.γ.) για το πως καλύπτονται οι βασικές λειτουργικές ανάγκες της σύμβασης. Το ποσό, το οποίο αναφέρεται στο διοικητικό κόστος, τον εξοπλισμό, τα

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

αναλώσιμα και το εργολαβικό κέρδος, δεν μπορεί να είναι μηδενικό. **ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΟ ΣΥΝΟΛΟ ΩΡΩΝ ...** Για διευκόλυνση της κρίσης των οικονομικών φορέων, αναφέρουμε ότι το εκτιμώμενο σύνολο των ωρών εργασίας του πίνακα απασχόλησης των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας, για τα έτη 2024 και 2025, είναι 39.568 και 39.544 ώρες αντίστοιχα , από τις οποίες αναλυτικότερα: Για το έτος 2024. 20.959 ώρες ημερήσιας καθημερινής φύλαξης. 8.729 ώρες νυχτερινής καθημερινής φύλαξης. 7.995 ώρες ημερήσιας φύλαξης Κυριακών και εξαιρέσιμων και 1.885 ώρες νυχτερινής φύλαξης Κυριακών και εξαιρέσιμων. Για το έτος 2025 21.087 ώρες ημερήσιας καθημερινής φύλαξης. 8.729 ώρες νυχτερινής καθημερινής φύλαξης. 7.872 ώρες ημερήσιας φύλαξης Κυριακών και εξαιρέσιμων και 1.856 ώρες νυχτερινής φύλαξης Κυριακών και εξαιρέσιμων. Οι παραπάνω ώρες φύλαξης είναι ενδεικτικές και οριστικοποιούνται ανάλογα με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής έως το τέλος της συμβατικής διάρκειας. Η δέσμευση ισχύει ως προς την ανώτατη δαπάνη της σύμβασης και την τιμή κατακύρωσης, χωρίς δέσμευση της αναθέτουσας αρχής για την πραγματοποίηση συγκεκριμένων ωρών αλλά και με δυνατότητα υπέρβασης από την αναθέτουσα αρχή των ενδεικτικών ωρών, πάντα υπό τον προαναφερόμενο περιορισμό μη υπέρβασης του συνόλου της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης και της τιμής κατακύρωσης.» Η Εταιρεία μας έχει καταθέσει την οικονομική της προσφοράς σύμφωνα με το ωριαίο εργατικό κόστος που είναι το ίδιο με αυτό που απαιτείτο από την διακήρυξη (αρ. 2.4.4). Ειδικά και σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη υπολογίσαμε ότι οι ενδεικτικές ώρες ανέρχονται σε 99.117,75 μεταφρασμένες σε ώρες ημερήσιας απασχόλησης, που προέκυψαν ως εξής: Ωρες 2024 Ωρες 2025 Συνόλο Συντ. προσαύξησης Μεταφρασμένες ώρες φύλαξης σε ώρες ημερήσιας απασχόλησης 20.959 21.087 42.046 1 42.046 8.729 8.729 17.458 25% (Κ.Υ.Α. 1830/1946 και Κ.Υ.Α. 25825/1951) 21.822,50 7.995 7.872 15.867 75% (Κ.Υ.Α. 8900/1946 και Κ.Υ.Α. 25825/1951, αρθ. 2, Ν.Δ. 3755/1957 και αρθ.2, Ν. 435/1976). 27.767,25 1.885 1.856 3.741 100% (Αθροιστικά από τις ανώτερω Κ.Υ.Α.) 7.482 Σύνολο ωρών μεταφρασμένες σε ώρες ημερήσιας απασχόλησης 99.117,75€ Οι πάσης φύσεως αποδοχές έχουν υπολογιστεί σύμφωνα με την εργατώρα που προκύπτει από τον παραπάνω πίνακα, δηλ. 5,98€/ώρα (996,583€ / 25 X 6 / 40 για την εύρεση του ωρομισθίου), ειδικότερα το ακριβές

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

νούμερο είναι 5,979498€ και εφαρμόζοντας τον κανόνα της στρογγυλοποίησης στα δύο δεκαδικά ψηφία, που αποτελεί και τα δεκαδικά ψηφία του νομισματικού συστήματος (μικρότερη νομισματική μονάδα πληρωμής 0,01€) το τελικό νούμερο διαμορφώθηκε στο ποσό των 5,98€. Συνεπώς έχουμε: 5,98€/ώρα X 99.117,75 ώρες για τα έτη 2024 & 2025 (συμπερ. και όλες οι επιβαρύνσεις των νυχτερινών και Κυριακών/Αργιών) = 592.764,14€ Αντίστοιχα υπολογίστηκαν και οι ασφαλιστικές εισφορές, αυτό σημαίνει ότι δεν αλλάξαμε τρόπο υπολογισμού του κόστους, οι οποίες συμπεριλαμβάνουν και την εισφορά Κατασκήνωσης, και προβήκαμε στον υπολογισμό με την ίδια βάση, ήτοι: Ασφαλιστικές εισφορές 22,29%, ποσό 222,139€ (όπως αναγράφεται στην διακήρυξη) + Εισφορά κατασκήνωσης, ποσό 1,667€ (όπως αναγράφεται στην διακήρυξη) Σύνολο ποσό 223,806€ Επομένως έχουμε 223,806€ / 25 X 6 / 40 για την εύρεση του ωριαίου κόστους, ειδικότερα το ακριβές νούμερο είναι 1,342836€ και εφαρμόζοντας τον κανόνα της στρογγυλοποίησης στα δύο δεκαδικά ψηφία, το τελικό νούμερο διαμορφώθηκε στο ποσό των 1,34€. Συνεπώς έχουμε: 1,34€/ώρα X 99.117,75 ώρες για τα έτη 2024 & 2025 (συμπερ. και όλες οι επιβαρύνσεις των νυχτερινών και Κυριακών/Αργιών) = 132.817,79€ σύνολο για εισφορές συμπεριλαμβανομένου και της εισφοράς κατασκήνωσης. Επομένως το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών που έχει υπολογίσει η εταιρεία μας συμπεριλαμβάνονται όλες οι νόμιμες και απαραίτητες εισφορές που πρέπει να υπολογιστούν σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης και δεν υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου ποσού».

10. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει ότι σε κανένα σημείο των διευκρινήσεων της η παρεμβαίνουσα δεν απαντά στο σαφές και εξειδικευμένο ερώτημα της Επιτροπής «Παρακαλούμε να διευκρινίσετε από που προκύπτει η παραπάνω διαφορά (-60,33 ευρώ) που δεν ανταποκρίνεται στο σύνολο των εργοδοτικών εισφορών». Η ως άνω εταιρεία, χωρίς να έχει ερωτηθεί σχετικά από τη Επιτροπή, ανέλυσε τον τρόπο υπολογισμού των ασφαλιστικών εισφορών ανερχομένων στο ποσό των 132.817,79 ευρώ (συμπεριλαμβανομένης της εισφοράς...), αποφεύγοντας τεχνηέντως να εξηγήσει κατά τρόπο σαφή ειδικό και αιτιολογημένο -ως όφειλε -από πού προκύπτει η διαφορά των 60,33 ευρώ.

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

Η οικονομική προσφορά της έπρεπε, συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, να απορριφθεί από την Αναθέτουσα Αρχή ως μη νόμιμη, αφού αυτή υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους κατά το ποσό των 60,33 ευρώ.

11. Επειδή, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη του σχετικού λόγου.

12. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή επί του ως άνω λόγου υποστηρίζει ότι «θα πρέπει να απορριφθεί ως αόριστο και συνεπώς απαράδεκτο διότι η αναθέτουσα αρχή δεν είχε υποχρέωση να προβεί σε έλεγχο του υπολογισμού των προσφορών, προκειμένου να συναγάγει συμπέρασμα περί του ύψους του δηλωθέντος εργατικού κόστους. Το τελευταίο, ενόψει και του ότι σε μειοδοτικό διαγωνισμό η επ' ωφελεία προσφέροντος διαφοροποίηση του τρόπου υπολογισμού του κόστους ανάγεται στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά θεμιτό τρόπο την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης και να διαμορφώνουν τις τιμές τους (πρβλ. ΕπΑνΣτΕ 272/2008,1159/2007).». Εξάλλου, με βάση πάγια νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων, ελλείψει ρητής αντίθετης πρόβλεψης στη διακήρυξη, στην περίπτωση που το προϋπολογιζόμενο από οικονομικό φορέα ποσό εργατικού κόστους υπερβαίνει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος (ήτοι αυτό που προκύπτει με βάση τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη ημέρες και ώρες εργασίας και τον απαιτούμενο από αυτήν αριθμό εργαζομένων, αλλά και τα ειδικότερα στοιχεία που προκύπτουν από τη σχετική ανάλυση του οικονομικού φορέα), τυχόν επιμέρους σφάλματα ή παραλείψεις κατά τον σχετικό υπολογισμό, δεν δύνανται να καταστήσουν απαράδεκτη την οικονομική προσφορά, εφόσον αυτά δεν κρίνονται ουσιώδη. Χαρακτηρίζονται δε ουσιώδη τα σφάλματα και οι παραλείψεις στην περίπτωση που η διαμόρφωση της τιμής του εργατικού κόστους σε ύψος ανώτερο της τιμής του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους οφείλεται ακριβώς σε αυτά, τα οποία, αν δεν είχαν εμφιλοχωρήσει, θα είχαν ως αποτέλεσμα το προϋπολογιζόμενο εργατικό κόστος να υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Περαιτέρω, πλημμέλειες της ανάλυσης του εργατικού κόστους που χαρακτηρίζονται ουσιώδεις και καθιστούν απορριπτέα την οικονομική προσφορά δεν αποκλείεται να χαρακτηριστούν και σφάλματα και παραλείψεις που και μάλιστα δεν συνεπάγονται τη μεταβολή της

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

σχέσης του δηλωθέντος εργατικού κόστους με το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, συνεπάγονται, όμως, τη μεταβολή στη σειρά κατάταξης των διαγωνιζομένων (βλ. ΔΕφ Θεσ/νίκης 67/2017, ad hoc ΔΕφ Θεσ/νίκης σε συμβ. 65/2020, 168/2020, 13/2021, 55/2021, Δεφ Αθ 58/2021)».

13. Επειδή, κατά την άσκηση της αρμοδιότητας της αναθέτουσας αρχής όσον αφορά το αίτημα παροχής διευκρινήσεων, πρέπει να μεταχειριστεί τους υποψήφιους με ισότιμο και ειλικρινή τρόπο, έτσι ώστε μια αίτηση διευκρίνισης να μη δύναται, κατά το πέρας της διαδικασίας επιλογής των προσφορών και λαμβανομένου υπόψη του αποτελέσματός της, να έχει περιαγάγει αδικαιολόγητα σε ευμενή ή δυσμενή θέση τον υποψήφιο ή τους υποψήφιους που αποτέλεσαν το αντικείμενο της αίτησης αυτής (βλ. ο.π C-599/10, σκέψη 41, C-336/12 σκέψη 37) ήτοι οφείλει να σέβεται τις αρχές της ίσης μεταχειρίσεως και της απαγορεύσεως των διακρίσεων, της διαφάνειας και της αναλογικότητας» (βλ. απόφαση του ΔΕΕ της 25.2.2018, ΜΑ.Τ.Ι. SUD, C-523/16, EU:C:2018:122, σκ. 48-49 και μεταξύ άλλων Απόφαση ΑΕΠΠ 1386/2021, σκ.46, 1850_1851_1852/2021 σκ. 32). Περαιτέρω είναι σαφές ότι βάσει των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οσάκις η αναθέτουσα αρχή απευθύνει ένα διευκρινιστικό ερώτημα σε υποψήφιο θα πρέπει να αξιολογεί και δη ουσιαστικά την απάντηση που λαμβάνει και το κατά πόσον αυτή απαντά ικανοποιητικά στο ερώτημα που ετέθη.

14. Επειδή, εν προκειμένω, από την προσβαλλόμενη πράξη, αλλά και από τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής, οι οποίες συμπληρώνουν την αιτιολογία της προσβαλλομένης, δεν προκύπτει ότι η Αναθέτουσα Αρχή έλαβε απάντηση στο ερώτημα που η ίδια έθεσε, ήτοι στο ερώτημα «*Στο κεφάλαιο Β' της οικονομικής προσφοράς, αναφορικά με το ύψος προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων για 24 μήνες, ποσού 592.724,14€, προκύπτουν ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη ποσού 132.118,21€ (592.724,14 x 22,29%). Στο παραπάνω ποσό αν συμπεριληφθεί και η εισφορά για τις κατασκηνώσεις ποσού 760,00€ (19 εργαζόμενοι x 20,00€ για 24 μήνες), τότε αθροιστικά προκύπτει το ποσό των 132.878,11€. Στην οικονομική σας προσφορά στο Κεφάλαιο Β', Μέρος 1 αναγράφεται το ποσό των 132.817,79€, εκ των οποίων προκύπτει μία διαφορά*

Αριθμός Απόφασης: 477/2024

ύψους -60,33€. (132.878,11-132.817,79). Παρακαλούμε να διευκρινίσετε από που προκύπτει η παραπάνω διαφορά που δεν ανταποκρίνεται στο σύνολο των εργοδοτικών εισφορών». Και τούτο διότι όπως η ίδια ομολογεί δεν προέβη σε ουσιαστική αξιολόγηση των υποβληθεισών διευκρινίσεων, αφού κατά την εκτίμησή της «η αναθέτουσα αρχή δεν είχε υποχρέωση να προβεί σε έλεγχο του υπολογισμού των προσφορών, προκειμένου να συναγάγει συμπέρασμα περί του ύψους του δηλωθέντος εργατικού κόστους». Ωστόσο, ο ισχυρισμός αυτός της Αναθέτουσας Αρχής ερείδεται επί της εσφαλμένης πραγματικής προϋπόθεσης ότι δεν είχε την υποχρέωση να αξιολογήσει την απάντηση που έλαβε στο ερώτημα που η ίδια έθεσε περί της διαφοράς ύψους -60,33€, ζήτημα το οποίο - εξάλλου - ουδόλως προκύπτει ότι διευκρινίζεται και, δη κατά τρόπο σαφή και ορισμένο, από το περιεχόμενο των εξηγήσεων της παρεμβαίνουσας. Ειδικότερα, η Αναθέτουσα Αρχή, αφού δεν προέβη σε ουσιαστική αξιολόγηση των υποβληθεισών διευκρινίσεων επί του ερωτήματος που η ίδια έθεσε, δεν εξέτασε, τελικώς, αν συνεπεία της διαπιστωθείσας διαφοράς στον υπολογισμό της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, αυτή υπολείπεται ή όχι του ελαχίστου νομίμου εργατικού κόστους. Συνεπώς, όπως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα κατ' αποδοχή του ως άνω λόγου, στο μέτρο που έγινε δεκτή η αιτιολόγηση της παρεμβαίνουσας και, συνακόλουθα, η προσφορά αυτής, χωρίς να απαντηθεί το ερώτημα που η ίδια έθεσε και, σε κάθε περίπτωση, χωρίς να αξιολογηθεί η απάντηση της παρεμβαίνουσας επί του συγκεκριμένου και σαφούς υπό κρίση ερωτήματος.

15. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το αντίστοιχο μέρος της και να αναπεμφθεί η υπόθεση στην Αναθέτουσα Αρχή, προκειμένου να ενεργήσει, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο διατακτικό, το δε παράβολο να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. ...08- 01 -2024 Πράξη (ΘΕΜΑ...) της Διοικούσας Επιτροπής της Αναθέτουσας Αρχής, καθώς και την ενσωματωθείσα σε αυτήν υπ' αριθμ. .../19-12-2023 (ΘΕΜΑ...) Πράξη της, κατά το μέρος που δέχθηκε την προσφορά της παρεμβαίνουσας και την ανέδειξε οριστική ανάδοχο, χωρίς να αξιολογήσει αιτιολογημένως τις παρασχεθείσες από αυτήν απαντήσεις, επί των διευκρινίσεων που της ζητήθηκαν.

Αναπέμπει την υπόθεση στην Αναθέτουσα Αρχή προκειμένου α) να αξιολογήσει εάν οι παρασχεθείσες από την παρεμβαίνουσα εταιρία «...» εξηγήσεις ήταν πλήρεις και απαντούν στο ερώτημα που η ίδια έθεσε, β) να αξιολογήσει επί της ουσίας την απάντηση της παρεμβαίνουσας, αναφορικά με τη διαφοράς ύψους -60,33€, και γ) να αιτιολογήσει κατά τρόπο σαφή και ορισμένο τους λόγους για τους οποίους η προσφορά της παρεμβαίνουσας αυτής εταιρίας κρίνεται ως νόμιμη ή όχι βάσει του νόμου και των όρων της διακήρυξης, κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26-02-2024 και εκδόθηκε στις 15-03-2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος
Ιωάννης Λαμπρόπουλος**

**Η γραμματέας
Φωτεινή Μαραντίδου**