

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Μαρία Μανδράκη Μέλη.

Για να εξετάσει 1) την από 6.12.2024 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1797/9.12.2024 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «πρώτος προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., οδός ..., αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα και 2) την από 9.12.2024 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1815/11.12.2024 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «δεύτερος προσφεύγων»), που εδρεύει στην ..., οδός ... αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... «...» (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. .../... .2024 (Θέμα ... 22ο) απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου, περί έγκρισης των με αριθμ. πρωτ. .../... .2024 και .../... .2024 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και κατακύρωσης του διαγωνισμού (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος επί της πρώτης προσφυγής οικονομικού φορέα «...» και

Κατά του παρεμβαίνοντος επί της δεύτερης προσφυγής οικονομικού φορέα «...».

Με την προδικαστική προσφυγή του ο πρώτος προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του δευτέρου προσφεύγοντος.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο δεύτερος προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το σκέλος που κρίθηκε

αποδεκτή η προσφορά του πρώτου προσφεύγοντος και κατακυρώθηκε σε αυτόν ο διαγωνισμός.

Με την παρέμβασή του επί της πρώτης προσφυγής ο δεύτερος προσφεύγων επιδιώκει την απόρριψή της.

Με την παρέμβασή του επί της δεύτερης προσφυγής ο πρώτος προσφεύγων επιδιώκει την απόρριψή της.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 3.960,47 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... την από 6.12.2024 πληρωμή στην ... ΤΡΑΠΕΖΑ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, σχετικά με την οποία ασκείται η εν λόγω προσφυγή, ήτοι 792.093,29€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος. Επίσης, για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 3.961 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 9.12.2024 πληρωμή στην ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης).

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμ. πρωτ. .../... .2024 πρόσκληση σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. β υποπερ. γγ' και περ. γ του Ν 4412/2016, κάλεσε τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν προσφορά για την παροχή ..., προς κάλυψη των αναγκών του ... και των ... του, για χρονικό διάστημα ... (...) μηνών, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική προσφορά βάσει τιμής, συνολικής

προϋπολογισθείσας αξίας ...€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης, η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις2024 με Α.Δ.Α.Μ. Επισημαίνεται ότι ο διαγωνισμός διενεργείται εκτός ΕΣΗΔΗΣ.

3. Επειδή, αμφότερες οι προδικαστικές προσφυγές έχουν ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκαν, μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ στις 6.12.2024 η πρώτη και 9.12.2024 η δεύτερη αντιστοίχως, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 26.11.2024, έλαβαν δε πλήρη γνώση αυτής στις 28.11.2024 και 2.12.2024 αντιστοίχως και εν γένει παραδεκτά.

4. Επειδή, ο δεύτερος προσφεύγων κατέθεσε μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 16.12.2024 ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση πρώτη προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στις 6.12.2024, την παρέμβασή του επί αυτής, για την οποίες θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή.

5. Επειδή, ο πρώτος προσφεύγων κατέθεσε μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 18.12.2024 ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση δεύτερη προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στις 9.12.2024, την παρέμβασή του επί αυτής, για την οποίες θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού.

6. Επειδή, ο πρώτος προσφεύγων στις 23.12.2024 κατέθεσε, μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, υπόμνημα επί της παρέμβασης του δεύτερου προσφεύγοντος.

7. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος τρεις οικονομικοί φορείς, ήτοι ο πρώτος προσφεύγων, ο δεύτερος προσφεύγων και ο οικονομικός φορέας «...». Με την προσβαλλόμενη απόφαση αφενός μεν απορρίφθηκε η προσφορά του οικονομικού φορέα «...», αφετέρου κριθηκαν αποδεκτές οι προσφορές αμφοτέρων των προσφευγόντων και ο διαγωνισμός

κατακυρώθηκε στον πρώτο προσφεύγοντα, ο δε δεύτερος προσφεύγων κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας.

8. Επειδή, ως έχει κριθεί (ΣΤΕ 1573/2019 σκ. 10η), το γεγονός ότι ο διαγωνιζόμενος έχει αναδειχθεί με την προσβαλλόμενη προσωρινός ανάδοχος δεν αναιρεί το έννομο συμφέρον του να ασκήσει επικαίρως προδικαστική προσφυγή, προβάλλοντας αιτιάσεις σε σχέση με τη νομιμότητα της προσφοράς των ανθυποψηφίων εταιρειών, ενώ εξάλλου, η αναγνώριση και στον προσωρινό ανάδοχο εννόμου συμφέροντος να ασκήσει επικαίρως προδικαστική προσφυγή, προβάλλοντας αιτιάσεις κατά των ανθυποψηφίων του, κρίνεται πλέον επιβεβλημένη στην περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία διεξάγεται σε ένα μόνο στάδιο, ήτοι εκδίδεται μία μόνο εκτελεστή διοικητική πράξη, με την οποία κρίνεται το νομότυπο των κατατεθεισών προσφορών από άποψης πληρότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και επάρκειας των τεχνικών και οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων. Τούτο δε διότι ο κίνδυνος να ανατραπεί το (αρχικώς) ευνοϊκό γι'αυτόν αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας και η εντεύθεν προκαλούμενη σε αυτόν ζημία ως εκ του αποκλεισμού του κατόπιν άσκησης και ευδοκίμησης προδικαστικών προσφυγών με αντικείμενο τη νομιμότητα της προσφοράς του από τους ανθυποψηφίους του, είτε εκείνων των οποίων οι προσφορές έχουν γίνει ομοίως δεκτές είτε και όσων δεν έχουν οριστικώς αποκλεισθεί, είναι χρονικά, τουλάχιστον, αμεσότερος. Επομένως, εν προκειμένω, και δοθέντος ότι ο δεύτερος προσφεύγων, που έχει καταταχθεί δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, έχει ασκήσει προδικαστική προσφυγή προβάλλοντας αιτιάσεις κατά της αποδοχής της προσφοράς του πρώτου προσφεύγοντος, ο τελευταίος μετ' εννόμου συμφέροντος ασκεί την πρώτη προσφυγή, με αίτημα την ακύρωση της αποδοχής της προσφοράς του δευτέρου προσφεύγοντος.

9. Επειδή, ο δεύτερος προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχτηκε δεύτερος σε σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του πρώτου προσφεύγοντος, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή

τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

10. Επειδή, το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «... 2. Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί 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'...». Σύμφωνα δε με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους οικονομικούς φορείς να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης (ΕΑ ΣτΕ 1100/2010, 791,840,1172/2008).

11. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως : [...]ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

12. Επειδή, το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περ.1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.[...]». Όπου δε η πλήρωση των προδιαγραφών επισημαίνεται ως

απαίτηση, καθίσταται σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές συνιστούν απαραίτους όρους της διακήρυξης (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 5ης Δεκεμβρίου 2013, C-561/12 Nordecon AS, Ramboll Eesti AS κατά Rahandusministeerium).

13. Επειδή, το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να μην αναθέσουν τη σύμβαση στον προσφέροντα που υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά όταν έχουν διαπιστώσει ότι η προσφορά δεν τηρεί τις ισχύουσες υποχρεώσεις, όπως αυτές προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18.[...]». Ως δε έχει κριθεί, οικονομική προσφορά, που δεν καλύπτει το ελάχιστο κατά νόμο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, αποκλείεται από τον διαγωνισμό (ΣΤΕ ΕΑ 288/2020 , 198/2013).

14. Επειδή, το άρθρο 75 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα...4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν...5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος...».

15. Επειδή, το άρθρο ... του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής ... και ανεξάρτητα από το είδος της διαδικασίας που επιλέγεται από την αναθέτουσα αρχή: α) η αναθέτουσα αρχή, ζητά από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν

υποχρεωτικά στα έγγραφα της σύμβασης, στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις πληροφορίες/στοιχεία των σημείων ...' έως ...' της παρ. ... του άρθρου ... του ν. .../2010 και β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, στην προσφορά τους να περιλαμβάνουν τις πληροφορίες/στοιχεία της παρ. ... του άρθρου ... του ν. .../2010.[...]».

16. Επειδή, το άρθρο 94 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «...4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης...».

17. Επειδή, το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «... 1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης[...]. Οι ως άνω διατάξεις του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 επιτρέπουν στην αναθέτουσα αρχή να ζητά από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς αποσαφήνιση ή συμπλήρωση στοιχείων των προσφορών τους (με τις οποίες δίδονται πληροφορίες ή παρέχεται τεκμηρίωση) όταν αυτά εμφανίζονται ελλιπή ή λανθασμένα. Ωστόσο, η διαδικασία αυτή της διευκρίνισης ή συμπλήρωσης επιμέρους στοιχείων των προσφορών, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διενέργεια των διαγωνισμών για την ανάθεση δημόσιων συμβάσεων, δεν μπορεί να έχει ως αποτέλεσμα την υποβολή στην πραγματικότητα νέας προσφοράς από συγκεκριμένο υποψήφιο οικονομικό φορέα, ούτε να

θεραπεύεται με τον τρόπο αυτό η παράλειψη προσκόμισης στοιχείων, των οποίων η υποβολή επιβάλλεται από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρεί αυστηρά τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ. ΣΤΕ 1315/2024, 56/2024, 1864/2023, 2647/2022 και ΔΕΕ, απόφαση της 7.9.2021, C-927/19, Klaipėdos regiono atliekų tvarkymo centras, σκ. 93).

18. Επειδή, το άρθρο ... του ν. .../2010, ως ισχύει, ορίζει ότι : «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση ..., υποχρεούνται να ζητά από τις εταιρείες παροχής ... (...) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο, β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν 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 ..., όταν πρόκειται για Οι εταιρείες παροχής ... (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. 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[...]]».

19. Επειδή, στους κρίσιμους για την εξέταση των υπό κρίση προσφυγών όρους της πρόσκλησης προβλέπεται ότι : «...1.3 Αντικείμενο της σύμβασης αποτελεί η παροχή «...» καθώς και των ... Αρμοδιότητάς του. ...Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ... (...) μήνες ... 2.2.6: ... δ. Τέλος, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: ι) να διαθέτουν κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς τους το απαιτούμενο - κατάλληλα εκπαιδευμένο και έμπειρο - προσωπικό, με τα προσόντα που ορίζονται στις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας διακήρυξης. Το προσωπικό αυτό θα αμείβεται με την ισχύουσα

Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε), κάτι που θα αποδεικνύεται από τον τελευταίο ετήσιο πίνακα προσωπικού που έχει υποβληθεί στο Σύστημα Εργάνη. ii) να διαθέτουν προσωπικό εκπαιδευμένο σε γενικούς και ειδικούς κανόνες υγιεινής, ανάλογα με τη θέση εργασίας του iii) το προσωπικό που θα διατεθεί κρίνεται σημαντικό να είναι το ίδιο σε σταθερή βάση κατά το δυνατόν και δεν θα πρέπει να εναλλάσσεται συχνά, σύμφωνα με πρόγραμμα που θα έχει υλοποιηθεί και κατατεθεί... Διευκρινίζεται ότι Ο ανάδοχος οικονομικός φορέας προς απόδειξη ότι απασχολεί το απαιτούμενο εξειδικευμένο, θα πρέπει να προσκομίσει, μεταξύ άλλων, αντίγραφο του τελευταίου ετησίου πίνακα προσωπικού που έχει υποβληθεί στο Σύστημα Εργάνη, από το οποίο θα προκύπτει ότι το προσωπικό αυτό θα αμείβεται με την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε). ...2.2.9 Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8 κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1 κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016...2.2.9.2.B.4 Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν :....Προς απόδειξη ότι απασχολεί το απαιτούμενο εξειδικευμένο προσωπικό, ο ανάδοχος οικονομικός φορέας δα πρέπει να προσκομίσει πριν την υπογραφή της σύμβασης πέρα από τα υπόλοιπα προβλεπόμενα εκ του νόμου δικαιολογητικά, επιπρόσθετα: •Φωτοαντίγραφο της θεωρημένης από την επιθεώρηση εργασίας, κατάστασης προσωπικού. Τα άτομα που θα διατεθούν, θα πρέπει να είναι υπάλληλοι της επιχείρησης με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου και όχι εξωτερικοί συνεργάτες. •Αντίγραφο του τελευταίου ετησίου πίνακα προσωπικού που έχει υποβληθεί στο Σύστημα Εργάνη, από το οποίο θα προκύπτει ότι το προσωπικό αυτό θα αμείβεται με την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.)...Προς απόδειξη της υγείας καί καταλληλότητας του προσωπικού που θα διατεθεί τα απαιτούμενα βάσει των τεχνικών προδιαγραφών έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 76,77 /2025

- Αντίγραφο βιβλιαρίου υγείας • Σχετικά πιστοποιητικά Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει επίσης να προσκομίσουν: • Υπεύθυνη δήλωση ότι το προσωπικό που θα απασχοληθεί για την παροχή των υπηρεσιών της παρούσας σύμβασης διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα όπως αυτά ορίζονται στις τεχνικές προδιαγραφές (Παράρτημα Ι) ...2.4.2.2. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν έντυπο (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών, καθώς και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, τα ζητούμενα της παραγράφου 2.2.9 (2.2.9.1, 2.2.9.2) και τις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας (απαραίτητα σε δύο αντίγραφα, εκ των οποίων το ένα πρωτότυπο και το δεύτερο φωτοαντίγραφο, (β) έναν έντυπο (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα (απαραίτητα δύο αντίγραφα, εκ των οποίων το ένα πρωτότυπο και το δεύτερο φωτοαντίγραφο) σύμφωνα με το κατωτέρω υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς... Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς

A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ	ΜΟΝΑ ΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΜΕ ΦΠΑ (€) (5)=(3)+(4)
1.	Παροχή ... καθώς και των ... Αρμοδιότητάς του	1			
ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ (Ολογράφως)					

ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΜΟΙΒΗΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ ΟΛΟ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ (... ΜΗΝΕΣ) ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α.	ΠΟΣΟ Φ.Π.Α.	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ ΟΛΟ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ (... ΜΗΝΕΣ) ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ Φ.Π.Α.
1	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΚΑΙ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ (ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΕΣ ΕΡΓΑΣΙΜΕΣ ΗΜΕΡΕΣ)			
2	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΚΑΙ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ (ΑΡΓΙΕΣ)			
3	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΚΑΙ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ (ΒΡΑΔΥΝΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ)			
4	ΛΟΙΠΑ ΚΟΣΤΗ (ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΑ, ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ, Κ.Λ.Π.)			
5	ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟ ΚΕΡΔΟΣ			
6	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			

2.4.4 Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους, 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), ...3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών)... ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης ...ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016,...3.1 ... Κατά τη συνεδρίαση, η εν λόγω επιτροπή αποσφραγίζει τον κυρίως φάκελο προσφοράς, καθώς και τους φακέλους δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, μονογράφει και σφραγίζει όλα τα δικαιολογητικά που υποβάλλονται κατά το στάδιο αυτό ανά φύλλο και την τεχνική προσφορά ανά φύλλο καθώς και την οικονομική προσφορά ανά φύλλο και καταγράφει στο πρακτικό της τα στοιχεία που περιέχονται σε αυτή. Η Επιτροπή μπορεί επίσης, κατά τη διάρκεια του σταδίου αυτού να ζητήσει διευκρινίσεις από τους διαγωνιζομένους επί των υποβληθέντων στοιχείων. Κατόπιν ολοκλήρωσης της τεχνικής αξιολόγησης, η επιτροπή εξετάζει τις οικονομικές προσφορές των εταιρειών που έγιναν τεχνικά αποδεκτές. Εάν οι προσφερόμενες τιμές για την ανάθεση της προμήθειας είναι ασυνήθιστα χαμηλές, θα ζητείται εγγράφως η αιτιολόγηση της σύνθεσης της προσφοράς πριν την αποδοχή της. Μετά την εξέταση των υποβληθέντων στοιχείων και διευκρινίσεων, και με την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών η εν λόγω επιτροπή συντάσσει πρακτικό, στο οποίο αναδεικνύει την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, σύμφωνα με την ανωτέρω περιγραφείσα διαδικασία αξιολόγησης. Με την ολοκλήρωση της διαδικασίας το σχετικό πρακτικό, διαβιβάζεται προς έγκριση στο αρμόδιο όργανο τουΠριν την υπογραφή της σύμβασης ο ανάδοχος θα πρέπει υποχρεωτικά να καταθέσει πίνακα στον

οποίο θα περιλαμβάνονται τα άτομα που πρόκειται να απασχοληθούν για την εκτέλεση της παρούσας σύμβασης καθώς και τα βασικά στοιχεία με τα οποία θα τεκμηριώνεται η εμπειρίας του σε ίδιου τύπου υπηρεσίες, συνοδευόμενο από: Φωτοαντίγραφο της θεωρημένης από την επιθεώρηση εργασίας, κατάστασης προσωπικού. Το προσωπικό που θα διατεθεί, θα πρέπει να είναι υπάλληλοι της επιχείρησης με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου και όχι εξωτερικοί συνεργάτες. Πιστοποιητικό λευκού ποινικού μητρώου. Τα απαιτούμενα πιστοποιητικά υγείας ...4.3 Ο «Ανάδοχος» υποχρεούται να εφαρμόζει τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας καθώς και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου σύμφωνα και με τις επιμέρους απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών. Θα πρέπει επίσης για την αμοιβή του απασχολούμενου προσωπικού να τηρούνται τα όρια των συλλογικών συμβάσεων εργασίας σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία....Οι οικονομικοί φορείς πρέπει να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής:

α) Τον αριθμό των εργαζομένων. β) Τι ημέρες και 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 ..., όταν πρόκειται για Οι οικονομικοί φορείς παροχής ... (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία όπου θα αναλύονται και θα τεκμηριώνονται επαρκώς...6.2.1. Η διάρκεια της Σύμβασης ορίζεται σε ... (...) μήνες, με έναρξη από την ημερομηνία υπογραφής της. ...ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης ...ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ Ο ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει έμπειρο προσωπικό στον τομέα ... σε ..., εκπαιδευμένο σε γενικούς και ειδικούς κανόνες υγιεινής, ανάλογα με τη θέση εργασίας του που δεν εναλλάσσεται (παρά μόνο για την κάλυψη ... αναγκών του ...) σύμφωνα με μηνιαίο πρόγραμμα που κατατίθεται στην Υπηρεσία...Το προσωπικό για κάθε ... πρέπει να είναι σταθερό, να μην μετακινείται κατά τη διάρκεια της βάρδιας και να μην εναλλάσσεται... 4.20

«ΠΡΟΤΑΣΕΙΣ ΠΑ ΤΟΝ ΑΡΙΘΜΟ ... ΜΕ ΩΡΕΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΚΑΙ ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΤΟΥ ΣΕ ... ΑΝΑ ΩΡΑΡΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ Ο αριθμός του ... με τις ώρες απασχόλησης αποτυπώνεται στους Πίνακες 1 έως 8 που αφορούν στη λειτουργία του ... (ανά ... και ...) και των ... αρμοδιοτήτάς του για τις ημέρες από Δευτέρα έως Παρασκευή, καθώς και στους Πίνακες που αφορούν στη λειτουργία του ... (ανά ... και ...) και των ... αρμοδιοτήτάς του κατά τα Σαββατοκύριακα και τις Αργίες. Στους Τελικούς Πίνακες 9 και 10 αποτυπώνεται το σύνολο του προσωπικού και των ωρών απασχόλησης τόσο για τη λειτουργία Δευτέρα έως Παρασκευή, όσο και για τη λειτουργία Σάββατο — Κυριακή - Αργίες. Πρέπει να σημειωθεί ότι για τον υπολογισμό του αριθμού των ατόμων που χρειάζονται για την κάλυψη των υπηρεσιών ... του ..., είναι απαραίτητο να ληφθούν υπόψη: Οι νόμιμες άδειες και οι εβδομαδιαίες ημέρες ανάπαυσης του προσωπικού...». Κατά δε 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, όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. 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. Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

20. Επειδή, ο πρώτος προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του δευτέρου προσφεύγοντος διότι δεν πληροί το κριτήριο τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6.δ της πρόσκλησης, καθώς, αν και στην οικονομική του προσφορά δήλωσε ότι ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο ανέρχεται σε ... άτομα με διάφορα ωράρια σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, ωστόσο, από τις καταστάσεις προσωπικού που υπέβαλλε δεν αποδεικνύεται ότι, κατά την ημερομηνία

υποβολής της προσφοράς, κατά παράβαση των οριζόμενων στο άρθρο 2.2.9.2.B.4 της πρόσκλησης, διαθέτει το απαιτούμενο προσωπικό, ήτοι ... άτομα κατά δήλωσή της, το οποίο αμείβεται με την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.) και ταυτόχρονα είναι υπάλληλοι της επιχείρησης με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου και όχι εξωτερικοί συνεργάτες. Επίσης, ο πρώτος προσφεύγων προβάλλει ότι ο δεύτερος προσφεύγων δεν υπέβαλλε, κατά παράβαση της, επί ποινής αποκλεισμού, απαίτησης του όρου 2.4.2.2 της πρόσκλησης, ετήσιο πίνακα προσωπικού που έχει υποβληθεί στο Σύστημα Εργάνη από τον οποίο να αποδεικνύεται ότι διαθέτει κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς το απαιτούμενο προσωπικό (αριθμητικά) για την εκτέλεση του έργου, το οποίο θα αμείβεται με την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.) και ταυτόχρονα θα είναι υπάλληλοι της επιχείρησης με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου και όχι εξωτερικοί συνεργάτες, η δε ως άνω έλλειψη δεν είναι δεκτική διευκρίνισης κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016.

21. Επειδή, στον όρο 2.2.6.2δ i) της πρόσκλησης τίθεται ως κριτήριο τεχνικής ικανότητας οι συμμετέχοντες να διαθέτουν κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς τους το απαιτούμενο, κατάλληλα εκπαιδευμένο και έμπειρο προσωπικό, με τα προσόντα που ορίζονται στις τεχνικές προδιαγραφές, το οποίο θα αμείβεται με την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), ως θα αποδεικνύεται από τον τελευταίο ετήσιο πίνακα προσωπικού που έχει υποβληθεί στο Σύστημα Εργάνη, αντίγραφο του οποίου πρέπει να προσκομίσει ο ανάδοχος. Παρόμοια δε υποχρέωση υποβολής του ως άνω πίνακα από τον ανάδοχο, περιλαμβάνεται στον όρο 2.2.9.2.B.4 της πρόσκλησης, ως αποδεικτικό μέσο του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας, και δη προβλέπεται ότι πρέπει να υποβληθεί πριν την υπογραφή της σύμβασης από τον ανάδοχο, μαζί με αντίγραφο θεωρημένης από την επιθεώρηση εργασίας, κατάστασης προσωπικού, από την οποία θα προκύπτει ότι τα άτομα που θα διατεθούν για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, είναι υπάλληλοι με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου και όχι εξωτερικοί συνεργάτες. Εφόσον, όμως, το αποδεικτικό μέσο πλήρωσης του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας του

όρου 2.2.6.2δi), ήτοι η θεωρημένη κατάσταση προσωπικού, τεκμηριώνει, μεταξύ άλλων, και την απαίτηση το προσωπικό που διαθέτει ο συμμετέχων για την εκτέλεση της σύμβασης να απασχολείται ως αορίστου χρόνου, σαφώς συνάγεται ότι το ίδιο το επίμαχο κριτήριο αφορά όχι μόνον τη διάθεση από το διαγωνιζόμενο, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, του απαιτούμενου προσωπικού, το οποίο θα αμείβεται με την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας αλλά συγχρόνως το προσωπικό αυτό θα πρέπει απασχολείται ως αορίστου χρόνου. Επιπροσθέτως, και με τον όρο 3.1 της πρόσκλησης απαιτείται από τον ανάδοχο να καταθέσει, πριν την υπογραφή της σύμβασης, πίνακα προσωπικού, συνοδευόμενο από αντίγραφο θεωρημένης από την επιθεώρηση εργασίας, κατάστασης προσωπικού, το οποίο πρέπει να είναι υπάλληλοι της επιχείρησης με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου. Και ναι μεν σύμφωνα με τον όρο 2.4.2.2 της πρόσκλησης οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να προσκομίσουν με τον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά», τα ζητούμενα από τον όρο 2.2.9.2 της πρόσκλησης έγγραφα, ωστόσο, ενόψει των προεκτεθέντων ταυτώσεων προβλέψεων σε τρεις διαφορετικούς όρους της διακήρυξης, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υπόψήφιος προδήλως αντιλαμβάνεται ότι η υποχρέωση υποβολής του ετήσιου πίνακα προσωπικού που έχει υποβληθεί στο Σύστημα Εργάνη και της θεωρημένης από την επιθεώρηση εργασίας κατάστασης προσωπικού, αφορά μόνον το συμμετέχοντα που έχει ανακηρυχθεί ανάδοχος, κατόπιν σχετικής απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ως περιγράφεται η διεξαγωγή της υπό κρίση διαγωνιστικής διαδικασίας στον όρο 3.1 της διακήρυξης. Επισημαίνεται ότι, εν προκειμένω, δεν προβλέπεται στο όρο 3.1 της διακήρυξης στάδιο ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, ούτε καν ανακήρυξη προσωρινού αναδόχου, παρά μόνον αναδόχου, μετά από έλεγχο των υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, με αποτέλεσμα, εκ παραδρομής, στον όρο 2.2.9.2 της πρόσκλησης να υπάρχει μνεία ότι τα δικαιολογητικά που παρατίθενται στον εν λόγω όρο προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο. Επομένως, βάσει των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψιν ότι, κατά τον όρο 2.2.9 της διακήρυξης, το

κριτήριο τεχνικής ικανότητας πρέπει να πληρούται και κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, δια των προσκομιζόμενων πριν από την υπογραφή από τον ανάδοχο αποδεικτικών μέσων του όρου 2.2.9.2.B.4 της διακήρυξης πρέπει να τεκμηριώνεται ότι, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, το απαιτούμενο προσωπικό που ο συμμετέχων θα διαθέσει για την εκτέλεση της σύμβασης αμείβεται με την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε) και συγχρόνως απασχολείται ως αορίστου χρόνου.

22. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται ο δεύτερος προσφεύγων δήλωσε στον υποβληθέντα πίνακα των στοιχείων του άρθρου ... του ν. .../2010 ότι ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο ανέρχεται σε ... άτομα με διάφορα ωράρια σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης. Επίσης, υπέβαλε, εκ περισσού στο παρόν στάδιο, τη με αριθμ. πρωτ. .../24.11.2023 ετήσια κατάσταση προσωπικού στην Εργάνη από την οποία προκύπτει ότι ο αριθμός του προσωπικού ... με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου ανέρχεται σε ... άτομα και τον με αριθμ. πρωτ. .../15-4-2024 πίνακα προσωπικού, λόγω καθορισμού του κατώτατου μισθού και ημερομισθίου, σύμφωνα με τον οποίο ο αριθμός του προσωπικού ... με σχέση απασχόλησης αορίστου χρόνου ανέρχεται σε ... άτομα. Εντούτοις, εκ των ανωτέρω πινάκων δεν προκύπτει ότι ο δεύτερος προσφεύγων διέθετε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ... άτομα τα οποία απασχολούνται ως αορίστου χρόνου. Το δε γεγονός ότι αφενός μεν δεν απαιτείτο στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού ο δεύτερος προσφεύγων να προσκομίσει κάποιο από τα αποδεικτικά μέσα του όρου 2.2.9.2.B4 της διακήρυξης, απορριπτομένων ως αβάσιμων των ισχυρισμών της προσφυγής περί παράλειψης υποβολής τους με την προσφορά, ουδόλως συνεπάγεται ότι δεν δύναται παραδεκτώς ο πρώτος προσφεύγων, ως έχων έννομο συμφέρον, να επικαλεστεί ότι εκ των ως άνω πινάκων δεν πληρούται η απαίτηση του κριτηρίου του όρου 2.2.6.2δ) της πρόσκλησης σχετικά με την απασχόληση ως αορίστου χρόνου του προσωπικού των ... ατόμων που θα διαθέσει ο δεύτερος προσφεύγων για την εκτέλεση της σύμβασης (πρβλ ΣτΕ 1412/2024). Δεδομένου δε ότι ο δεύτερος προσφεύγων δεν αμφισβητεί ότι δεν

διαθέτει, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ... άτομα απασχολούμενα ως αορίστου χρόνου, ούτε επικαλείται ότι δύναται να προσκομίσει θεωρημένη κατάσταση του προσωπικού των ... ατόμων που διαθέτει για την εκτέλεση της σύμβασης, από την οποία να αποδεικνύεται ότι, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, το ως άνω προσωπικό απασχολείτο ως αορίστου χρόνου, εν προκειμένω, τυχόν κλήση του δευτέρου προσφεύγοντος από την αναθέτουσα αρχή σε σχετικές διευκρινίσεις, ακόμη και αν ήθελε θεωρηθεί επιτρεπτή, παρίσταται ως αλυσιτελής. Ενόψει τούτων αλυσιτελώς, ο δεύτερος προσφεύγων προβάλλει ότι δεν υπάρχει απαίτηση το προσωπικό που ήδη διαθέτει ο συμμετέχων στην ετήσια κατάσταση στο Σύστημα Εργάνη να είναι συνάμα και με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου, αλλά και αβασίμως δοθέντος ότι υπάρχει ρητή απαίτηση του κριτηρίου το προσωπικό που διαθέτει ο συμμετέχων να απασχολείται και με σχέση εργασίας αορίστου χρόνου κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς. Ομοίως δε για τον ίδιο λόγο θα πρέπει να απορριφθούν ως αλυσιτελείς και οι ισχυρισμοί του δευτέρου προσφεύγοντος ότι από τις υποβληθείσες καταστάσεις προσωπικού αποδεικνύεται ότι απασχολεί κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς ... άτομα τα οποία αμείβονται με τα οριζόμενα στην ισχύουσα εργατική νομοθεσία, εφόσον δεν αρκεί τούτο μόνον για την κάλυψη του κριτηρίου του 2.2.6.2δ i) της πρόσκλησης, αλλά απαιτείται και η απόδειξη της απασχόλησης, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, ως αορίστου χρόνου του προσωπικού που θα διαθέσει ο ανάδοχος, απαίτηση την οποία ο δεύτερος προσφεύγων ούτε επικαλείται, πολλώ μάλλον τεκμηριώνει ότι καλύπτει ή δύναται να καλύψει, έστω και δια έτερης κατάστασης προσωπικού, παρά το γεγονός ότι, ως ο ίδιος συνομολογεί, εφόσον ανακηρυχθεί ανάδοχος οφείλει να προσκομίσει κατάσταση προσωπικού που να τεκμηριώνει σχέση εργασίας αορίστου χρόνου, και συγκεκριμένα, κατά τα εκτεθέντα στην προηγούμενη σκέψη, για το προσωπικό των ... ατόμων που θα διαθέσει για την εκτέλεση της σύμβασης. Άλλωστε, ο χρόνος υποβολής του αποδεικτικού μέσου της κατάστασης προσωπικού (πριν την υπογραφή) δεν πρέπει να συγχέεται με το χρονικό διάστημα όπου κρίνεται η πλήρωση του κριτηρίου του όρου 2.2.6.2δi) της πρόσκλησης σχετικά με την απασχόληση ως ορισμένου

χρόνου του προσωπικού που θα διαθέσει ο ανάδοχος (κατά την υποβολή προσφοράς), ο δε δεύτερος προσφεύγων επικαλείται μεμονωμένα και αποσπασματικά τους όρους της πρόσκλησης σχετικά με τα δυο αποδεικτικά μέσα του κριτηρίου του όρου 2.2.6.2δi), ήτοι τον ετήσιο πίνακα προσωπικού που έχει υποβληθεί στο Σύστημα Εργάνη και τη θεωρημένη από την επιθεώρηση εργασίας, κατάσταση προσωπικού, χωρίς όμως να αντικρούει επί της ουσίας το πραγματικό δεδομένο που προκύπτει, από τους προσκομισθέντες με την προσφορά του πίνακες προσωπικού, ήτοι της μη διάθεσης, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, προσωπικού ... ατόμων απασχολούμενο με σχέση αορίστου χρόνου. Όσον αφορά τις αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής περί ελέγχου της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης από τον προσωρινό ανάδοχο, καταδεικνύουν αδυναμία κατανόησης του ισχύοντος κανονιστικού πλαισίου, το οποίο η ίδια θέσπισε, εφόσον έρχονται σε ευθεία αντίθεση όχι μόνον με πλείστους όρους της πρόσκλησης αλλά και με το ίδιο το περιεχόμενο της προσβαλλόμενης από την οποία ρητώς προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή ούτε ανακήρυξε κάποιο συμμετέχοντα προσωρινό ανάδοχο, ούτε κάλεσε κάποιον ως προσωρινό ανάδοχο να υποβάλλει τα έγγραφα του όρου 2.2.9.2 της πρόσκλησης ώστε να ελέγξει την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, αλλά, μετά από έλεγχο των υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, κατακύρωσε αμέσως στον πρώτο προσφεύγοντα τον διαγωνισμό. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του δευτέρου προσφεύγοντος λόγω μη πλήρωσης του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας του όρου 2.2.6.δi) της πρόσκλησης και ο σχετικός λόγος της πρώτης προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

23. Επειδή, ο πρώτος προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του δευτέρου προσφεύγοντος διότι δεν αναλύει και τεκμηριώνει επαρκώς τα στοιχεία του άρθρου ... του ν. .../2010, κατά παράβαση της, επί ποινή αποκλεισμού, απαίτησης των όρων 2.4.2.2 παρ. (β) και 4.3 της πρόσκλησης, η δε ως άνω παράλειψη δεν είναι δυνατή συμπλήρωσης κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016.

24. Επειδή, στον όρο 2.4.2.2 της πρόσκλησης προβλέπεται ότι η οικονομική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει δυο πίνακες, ήτοι έναν πίνακα στον οποίο θα αναφέρεται η συνολική προσφερόμενη τιμή, άνευ και με ΦΠΑ, για το αντικείμενο του διαγωνισμού και ένα πίνακα ανάλυσης οικονομικής προσφοράς στον οποίο θα δηλώνεται το συνολικό κόστος, άνευ και με ΦΠΑ, για όλο το χρονικό διάστημα διάρκειας της υπό ανάθεσης σύμβασης, αφενός μεν για τις αποδοχές και ασφαλιστικές εισφορές που αντιστοιχούν στις καθημερινές εργάσιμες ημέρες, αργίες και βραδινή απασχόληση, αφετέρου για τα λοιπά κόστη (διοικητικά, αναλώσιμα) καθώς και το εργολαβικό κέρδος. Επίσης, σύμφωνα με τον όρο 4.3 της πρόσκλησης, οι συμμετέχοντες πρέπει να αναφέρουν της προσφορά τους τα στοιχεία της διάταξης του άρθρου ... του ν. .../2010, ήτοι α) τον αριθμό των εργαζομένων β) τις ημέρες και 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 ... και συγχρόνως επιβάλλεται ρητώς η, επί ποινή αποκλεισμού υποχρέωση, τα ως άνω στοιχεία να εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς καθώς και να αναλύονται και τεκμηριώνονται επαρκώς χωρίς όμως να εξειδικεύεται στην πρόσκληση και ο βαθμός της ζητούμενης ανάλυσης. Επομένως εκ της ανωτέρω σαφούς πρόβλεψης του όρου 4.3. της πρόσκλησης, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος προδήλως αντιλαμβάνεται ότι απαιτείται η υποβολή στην οικονομική προσφορά και του τρόπου υπολογισμού των στοιχείων του άρθρου ... του ν. .../2010, με παράθεση αριθμητικών πράξεων που αναλύουν και τεκμηριώνουν την εξαγωγή των δηλωθέντων ποσών σε κάθε ένα επιμέρους κονδύλιο, άλλως συντρέχει λόγος απόρριψης.

25. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο δεύτερος προσφεύγων υπέβαλε με την οικονομική του προσφορά τους δυο πίνακες που απαιτούνται από τον όρο 2.4.2.2 της πρόσκλησης όπου αναφέρονται στο μεν πρώτο η συνολική προσφερόμενη τιμή, άνευ και με ΦΠΑ, για το αντικείμενο του διαγωνισμού, στο δε δεύτερο το συνολικό κόστος, άνευ και με ΦΠΑ, για όλο το χρονικό διάστημα διάρκειας της υπό ανάθεση σύμβασης των

αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών για καθημερινές εργάσιμες ημέρες, αργίες και βραδινή απασχόληση και για τα λοιπά κόστη (διοικητικά, αναλώσιμα) καθώς και το εργολαβικό κέρδος, χωρίς ο εν λόγω πίνακας να περιλαμβάνει ουδεμία ανάλυση, παρά μόνον μνεία της τελικής τιμής έκαστου ζητούμενου κονδυλίου. Επιπροσθέτως, ο δεύτερος προσφεύγων προσκόμισε με την οικονομική του προσφορά και πίνακα των στοιχείων του άρθρου ... του ν. .../2010 (ως παρατίθεται στην παρέμβασή του), στον οποίο απλώς αναφέρεται η τιμή κάθε στοιχείου και δεν περιλαμβάνεται καμία ανάλυση ή τεκμηρίωση του τρόπου υπολογισμού έκαστου κονδυλίου. Οι δε αιτιάσεις του δευτέρου προσφεύγοντος ότι δεν υφίσταται οιοδήποτε σημείο στην πρόσκληση που να ζητείται η υποβολή της μεθοδολογίας υπολογισμού κάθε ενός επιμέρους κονδυλίου του εργατικού κόστους των συμμετεχόντων, καθώς και ότι δεν υφίσταται απαίτηση για υποβολή των επιμέρους αριθμητικών πράξεων για την εξεύρεση κάθε ενός από τα επιμέρους δηλωθέντα κονδύλια που συνθέτουν τις αποδοχές του προσωπικού θα πρέπει να απορριφθούν ως προδήλως αβάσιμες, ενόψει της ρητής πρόβλεψης του όρου 4.3. της πρόσκλησης, η οποία δεσμεύει τους διαγωνιζόμενους και την αναθέτουσα αρχή, ενώ ουδεμία βαρύτητα έχει το γεγονός ότι η ίδια απαίτηση δεν περιλαμβάνεται και στον όρο 2.4.2.2 της πρόσκλησης. Εξάλλου, ο δεύτερος προσφεύγων δεν αμφισβήτησε επικαίρως το κανονιστικό περιεχόμενο του όρου 4.3 της πρόσκλησης και άρα, απαραδέκτως στο παρόν στάδιο αλλά και αλυσιτελώς ισχυρίζεται ότι ο επίμαχος όρος αφορά τους όρους εκτέλεσης της σύμβασης και όχι τον τρόπο σύνταξης της οικονομικής προσφοράς των συμμετεχόντων. Η δε ως άνω έλλειψη της προσφοράς του δευτέρου προσφεύγοντος δεν είναι δεκτική διευκρίνισης κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016, καθώς, βάσει και των εκτεθέντων υπό σκέψη 17, τυχόν σχετική κλήση θα συνεπάγονταν, κατά παράβαση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της τυπικότητας, ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του δευτέρου προσφεύγοντος δια της μεταγενέστερης το πρώτον υποβολής ουσιώδους εγγράφου και δη της ανάλυσης των στοιχείων του άρθρου ... του ν. .../2010 αλλά και θεραπεία πλημμέλειας που επάγεται αποκλεισμό. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε,

κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του δευτέρου προσφεύγοντος λόγω παράλειψης υποβολής της απαιτούμενης, κατά τον όρο 4.3 της πρόσκλησης, ανάλυσης και τεκμηρίωσης των στοιχείων του άρθρου ... του ν. .../2010 και ο σχετικός λόγος της πρώτης προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

26. Επειδή, ο δεύτερος προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του πρώτου προσφεύγοντος διότι δεν συνυπέβαλε αποδεικτικά εκπαίδευσης - προϋπηρεσίας των εργαζομένων του σε μονάδες παροχής ..., εκπαίδευσης και σε γενικούς και ειδικούς κανόνες υγιεινής, όπως βεβαιώσεις εκπαίδευσης, για την τεκμηρίωση της τεχνικής καταλληλότητας των προσφερόμενων από αυτήν υπηρεσιών, κατά παράβαση των όρων 2.4.2.2., 2.2.6., 2.2.9.2. και το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της πρόσκλησης, η δε ως άνω έλλειψη της προσφοράς του δεν είναι δεκτική διευκρίνισης κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016.

27. Επειδή, στον όρο 2.4.2.2 της πρόσκλησης ρητώς προβλέπεται ότι στον (υπο)φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» θα πρέπει να περιλαμβάνεται η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας καθώς και τα ζητούμενα με τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της πρόσκλησης. Στο εν λόγω δε Παράρτημα τίθεται ως ζητούμενη τεχνική προδιαγραφή, ως προς το προσωπικό του αναδόχου, να είναι έμπειρο στον τομέα ... σε χώρους ... και εκπαιδευμένο σε γενικούς και ειδικούς κανόνες υγιεινής, χωρίς όμως να ορίζονται και συγκεκριμένα αποδεικτικά έγγραφα τεκμηρίωσης της εν λόγω απαίτησης. Επομένως, εκ της ανωτέρω διάταξης της πρόσκλησης με την οποία γίνεται παραπομπή στη ρύθμιση της παραγράφου 4 του άρθρου 94 του ν. 4412/2016, σε συνδυασμό με τον όρο 2.4.4 της πρόσκλησης περί απόρριψης των προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις απαραίτητες τεχνικές προδιαγραφές, ο επιμελής και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος προδήλως αντιλαμβάνεται ότι η τεχνική προσφορά πρέπει να περιλαμβάνει έγγραφα και δικαιολογητικά για την τεκμηρίωση της κάλυψης των ζητούμενων με τις τεχνικές προδιαγραφές απαιτήσεων και, άρα, μεταξύ άλλων και της προδιαγραφής περί προσωπικού έμπειρου στον τομέα ... σε χώρους ... και εκπαιδευμένου

σε γενικούς και ειδικούς κανόνες υγιεινής, έτσι ώστε να καθίσταται εφικτός, κατά το στάδιο εξέτασης της τεχνικής προσφοράς, ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής έλεγχος της κάλυψης από το συμμετέχοντα των τιθέμενων απαιτήσεων/προδιαγραφών. Ως εκ τούτου, κατά την πρόσκληση, δεν αρκεί για την πληρότητα και αποδοχή της τεχνικής προσφοράς, μόνον τυχόν καταφατική απάντηση ή δήλωση των ιδίων των προσφερόντων για την πλήρωση των τεχνικών προδιαγραφών, καθώς αυτή δεν αποτελεί έγγραφο/δικαιολογητικό, από το οποίο να αποδεικνύονται τα προσόντα του προσωπικού, ούτε τυχόν υποβολή τεχνικής περιγραφής που συνιστά απλή αντιγραφή των προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, αλλά απαιτείται η προσκόμιση σχετικού τεκμηριωτικού υλικού και δη, εν προκειμένω, αναφορικά με την απαιτούμενη προϋπηρεσία του προσωπικού σε χώρους ... και την εκπαίδευσή του στους κανόνες υγιεινής. Επισημαίνεται ότι η ως άνω τεχνική προδιαγραφή για το προσωπικό διακρίνεται σαφώς και δεν πρέπει να συγχέεται με το κριτήριο επιλογής του όρου 2.2.6.2.δ ii) της πρόσκλησης περί διάθεσης από τους συμμετέχοντες προσωπικού εκπαιδευμένο σε γενικούς και ειδικούς κανόνες υγιεινής, προς απόδειξη δε του οποίου προβλέπεται στον όρο 2.2.9.2.B4 της πρόσκλησης, σε συνδυασμό με τον όρο 2.4.2.2. της πρόσκλησης, η προσκόμιση αφενός μεν από τους διαγωνιζόμενους με τον υποφάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς υπεύθυνης δήλωσης ότι το προσωπικό που θα απασχοληθεί για την παροχή των υπηρεσιών της παρούσας σύμβασης διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα, όπως αυτά ορίζονται στις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της πρόσκλησης, αφετέρου από τον ανάδοχο, πριν την υπογραφή της σύμβασης, αντιγράφων βιβλιαρίων υγείας και πιστοποιητικών.

28. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δεν αμφισβητείται, ο πρώτος προσφεύγων υπέβαλε, μεταξύ άλλων, με την τεχνική του προσφορά α) υπεύθυνη δήλωση ότι, ως ανάδοχος θα προσκομίσει, πριν την υπογραφή της σύμβασης, προς απόδειξη ότι απασχολεί το απαιτούμενο εξειδικευμένο προσωπικό αντίγραφα βιβλιαρίου υγείας και σχετικά πιστοποιητικά, β) υπεύθυνη δήλωση ότι το προσωπικό που

θα απασχοληθεί για την παροχή των υπηρεσιών της παρούσας σύμβασης διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα όπως αυτά ορίζονται στις τεχνικές προδιαγραφές καθώς και γ) τεχνική περιγραφή όπου αναγράφει ότι» *Η εταιρεία υποχρεούται και θα διαθέσει έμπειρο προσωπικό στον τομέα της ... σε χώρους ..., εκπαιδευμένο σε γενικούς και ειδικούς κανόνες υγιεινής, ανάλογα με τη θέση εργασίας του που δεν εναλλάσσεται (παρά μόνο για την κάλυψη αναγκών του ...) σύμφωνα με μηνιαίο πρόγραμμα που κατατίθεται στην Υπηρεσία...».* Ωστόσο, ο πρώτος προσφεύγων, πέραν των ως άνω εγγράφων, συνταχθέντων από τον ίδιο και των γενικών δικών του δηλώσεων, δεν υπέβαλε κανένα έγγραφο πρόσφορο και κατάλληλο να τεκμηριώσει την απαιτούμενη από το Παράρτημα Ι της διακήρυξης προϋπηρεσία του προσωπικού σε χώρους ... και την εκπαίδευσή του στους κανόνες υγιεινής. Αλυσιτελώς, ενόψει των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη, ο πρώτος προσφεύγων προβάλλει ότι από τον όρο 2.2.6.2 της πρόσκλησης δεν προκύπτει ότι οι διαγωνιζόμενοι στον φάκελο της τεχνικής προσφοράς οφείλουν να συμπεριλαμβάνουν έγγραφα και δικαιολογητικά σχετικά με το προσωπικό και την προϋπηρεσία του, καθώς η σχετική υποχρέωση προβλέπεται ρητώς εκ της συνδυαστικής εφαρμογής των όρων 2.4.2.2, 2.4.4 και του Παραρτήματος Ι της πρόσκλησης. Ομοίως για τον ίδιο λόγο, θα πρέπει να απορριφθούν ως προδήλως αβάσιμες οι αιτιάσεις του πρώτου προσφεύγοντος ότι η προσκόμιση αποδεικτικών στοιχείων πλήρωσης της επίμαχης απαίτησης αφορά υποχρέωση του προσωρινού αναδόχου, ιδίως δε εφόσον η τεχνική προδιαγραφή για το προσωπικό του Παραρτήματος Ι της πρόσκλησης και ο τρόπος τεκμηρίωσης αυτής επιτελεί άλλο σκοπό, κατά το άρθρο 54 του ν. 4412/2016 και διακρίνεται ρητώς από το κριτήριο επιλογής του όρου 2.2.6.2.δ ii) της πρόσκλησης και τα αποδεικτικά μέσα αυτού, πολλώ δε μάλλον, δοθέντος ότι στον υπό κρίση διαγωνισμό δεν υφίσταται καν στάδιο ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου και ελέγχου δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ούτε βέβαια το γεγονός ότι στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης γίνεται μνεία σε ανάδοχο δύναται να δημιουργήσει οιαδήποτε αμφιβολία περί της υποχρέωσης της προσκόμισης με την τεχνική προσφορά εγγράφων που τεκμηριώνουν την κάλυψη των τεχνικών προδιαγραφών του Παραρτήματος Ι,

ενόψει της ρητής πρόβλεψης του όρου 2.4.2.2. περί σύνταξης της τεχνικής προσφοράς κατά την κείμενη νομοθεσία και προσκόμισης σε αυτήν των ζητούμενων στις τεχνικές προδιαγραφές, απορριπτομένων ως αβάσιμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του πρώτου προσφεύγοντος. Εξάλλου, δεδομένου ότι ο πρώτος προσφεύγων δεν αμφισβήτησε επικαίρως το κανονιστικό περιεχόμενο του όρου 2.4.2.2 και του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης σχετικά με τις απαιτήσεις για το προσωπικό, απαραδέκτως το πρώτον με την παρέμβαση επιχειρεί να αμφισβητήσει τη δεσμευτικότητα τους, ισχυριζόμενος ότι εφόσον δεν υφίσταται και υποχρέωση δήλωσης του προσωπικού ονομαστικά εκ των προτέρων, δεν μπορεί να συντρέχει ταυτόχρονη υποχρέωσή του να αποδείξει την εκπαίδευσή του και την προϋπηρεσία του. Εξάλλου, οι ανωτέρω ισχυρισμοί έρχονται σε αντίφαση και με τα προβαλλόμενα από τον πρώτο προσφεύγοντα στην προσφυγή του περί ύπαρξης υποχρέωσης απασχόλησης με σύμβαση αορίστου χρόνου, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, του προσωπικού που έκαστος συμμετέχων διαθέτει για την εκτέλεση της σύμβασης. Περαιτέρω, απαραδέκτως δια της παρέμβασης ο πρώτος προσφεύγων υποστηρίζει ότι ούτε ο δεύτερος προσφεύγων δεν έχει προσκομίσει βιβλιάρια υγείας του προσωπικού με την τεχνική του προσφορά αλλά και αλυσιτελώς, καθώς, ως έχει ήδη εκτεθεί, ουδεμία ρητή υποχρέωση τίθεται με την πρόσκληση για υποβολή βιβλιαρίων υγείας ως απόδειξη της τεχνικής προδιαγραφής για την προϋπηρεσία του προσωπικού σε χώρους ... και την εκπαίδευσή του στους κανόνες υγιεινής, αλλά αρκεί η πρόσκομιση οιοδήποτε προς το σκοπό αυτό πρόσφορου και κατάλληλου εγγράφου, προδήλως, όμως, τέτοιου μη συνιστάμενου, τυχόν εγγράφου του ίδιου του συμμετέχοντος. Πέραν των ανωτέρω, λόγω του συγκεκριμένου κανονιστικού περιεχομένου της πρόσκλησης σχετικά με την τεχνική προσφορά, ως έχει αναλυθεί στην προηγούμενη σκέψη, αλυσιτελώς, βάσει της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών, προβάλλονται εκατέρωθεν αιτιάσεις, ερειδόμενες σε αποφάσεις της ΕΑΔΗΣΥ εκδοθείσες επί έτερων διακηρύξεων και διαγωνισμών. Όσον αφορά δε τη δυνατότητα εφαρμογής, εν προκειμένω, της διάταξης του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, επισημαίνεται ότι, βάσει και των εκτεθέντων υπό σκέψη 17, τυχόν σχετική κλήση προς

διόρθωση της ως άνω έλλειψης της προσφοράς του πρώτου προσφεύγοντος, θα συνεπάγονταν, κατά παράβαση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της τυπικότητας, ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του πρώτου προσφεύγοντος δια της μεταγενέστερης το πρώτον υποβολής εγγράφου τεκμηρίωσης απαράβατης τεχνικής προδιαγραφής αλλά και θεραπεία πλημμέλειας που επάγεται αποκλεισμό. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δεσμία αρμοδιότητα, να απορρίψει την προσφορά του πρώτου προσφεύγοντος λόγω παράλειψης υποβολής πρόσφορων εγγράφων τεκμηρίωσης της ζητούμενης τεχνικής προδιαγραφής του Παραρτήματος Ι περί διάθεσης προσωπικού έμπειρου σε χώρους ... και εκπαιδευμένου στους κανόνες υγιεινής και ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

29. Επειδή, ο δεύτερος προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του πρώτου προσφεύγοντος διότι το υπολογισθέν επίδομα άδειας των εργαζομένων που θα απασχολήσει, παραβιάζει την εργατική νομοθεσία, καθώς έχει δηλώσει στην υποβληθείσα ανάλυση του τρόπου υπολογισμού του εργατικού κόστους συνολικό κόστος επιδόματος αδειάς το οποίο αντιστοιχεί μόλις σε ... ημερομίσθια για τους ... και όχι σε 6 ημερομίσθια που αποτελεί το ελάχιστο νόμιμο κόστος επιδόματος αδειάς για το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα των ... μηνών εκτέλεσης της σύμβασης. Περαιτέρω, ο δεύτερος προσφεύγων προβάλλει ότι με την πρόσκληση έχει εισαχθεί υποχρέωση του αναδόχου να απασχολεί το ίδιο προσωπικό συνεχόμενα για όλη την διάρκεια της υπό ανάθεση σύμβασης, με αποτέλεσμα να καθίσταται υποχρεωτικό για τους συμμετέχοντες να υπολογίσουν το εργατικό κόστος με το δεδομένο, ότι το προσωπικό που θα απασχολούν κατά την έναρξη της σύμβασης θα παραμείνει ίδιο και αμετάβλητο για όλη την διάρκειά της, μέχρι το τέλος, αποκλειστικά για την υπό ανάθεση σύμβαση, ωστόσο, ο πρώτος προσφεύγων σε κανένα αρχείο της οικονομικής του προσφοράς περιέχει ρητή δέσμευση για απασχόληση εργαζομένων που ήδη απασχολούνται σε αυτόν και επιβαρύνουν άλλη δημόσια σύμβαση πριν την έναρξη της υπό ανάθεση σύμβασης ή αντικατάσταση εργαζομένων κατά τη διάρκεια της σύμβασης, δεδομένου ότι

δεν αναφέρει ποια άλλη δημόσια σύμβαση εκτελούν και από ποια δημόσια σύμβαση θα χρησιμοποιηθούν οι εργαζόμενοι που θα απασχολήσει στο υπό ανάθεση έργο και συνάμα ουδέν ανέφερε για τυχόν αντικατάσταση του προσωπικού τους κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης.

30. Επειδή, από τον όρο 4.3 της πρόσκλησης και κατά τα εκτεθέντα υπό σκέψη 10, ρητως συνάγεται ότι οι συμμετέχοντες πρέπει να συντάξουν την οικονομική τους προσφορά τηρώντας τις ισχύουσες διατάξεις της εργατικής και κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας, άλλως η μη συμμόρφωση επάγεται την απόρριψη, σύμφωνα με τα ρητώς προβλεπόμενα στον όρο 2.4.4 της πρόσκλησης. Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης τίθεται ως τεχνική προδιαγραφή το προσωπικό που θα απασχολήσει ο ανάδοχος για την παροχή των ... για κάθε ... να είναι σταθερό, να μην μετακινείται κατά τη διάρκεια της βάθειας και να μην εναλλάσσεται. Επομένως, δοθέντος ότι, ως έχει ήδη εκτεθεί, η προσφορά έκαστου διαγωνιζόμενου πρέπει να πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, η διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς και συγκεκριμένα το ύψος του ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων, συμπεριλαμβανομένων των επιδομάτων αδείας και αργιών, πρέπει να ερείδεται και να διασφαλίζει την τήρηση των απαιτήσεων του εν λόγω Παραρτήματος για το προσωπικό και δη της προδιαγραφής για σταθερό και μη εναλλασσόμενο προσωπικό. Περαιτέρω, ως έχει ήδη εκτεθεί υπό σκέψη 21, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να διαθέτουν, κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, το απαιτούμενο προσωπικό για την εκτέλεση της σύμβασης, το οποίο θα απασχολείται ως αορίστου χρόνου και όχι ως εξωτερικοί συνεργάτες και, άρα, το κόστος που αφορά τις αμοιβές του προσωπικού θα πρέπει να ερείδεται επί της παραδοχής ότι το προσωπικό ... το οποίο θα απασχοληθεί δεν μπορεί να είναι νεοπροσλαμβανόμενο αλλά να απασχολείται ήδη, κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ως αορίστου χρόνου, από το διαγωνιζόμενο. Σημειωτέον ότι στους όρους 1.3 και 6.3 της πρόσκλησης δεν προσδιορίζεται συγκεκριμένο σημείο έναρξης και λήξης της υπό ανάθεση σύμβασης αλλά αναφέρεται ότι η διάρκεια αυτής είναι ... μήνες από την υπογραφή της.

31. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο πρώτος προσφεύγων δήλωσε στην οικονομική του προσφορά «...*ΣΗΜΕΙΩΣΗ: Για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης θα απασχοληθεί υπάρχον προσωπικό το οποίο απασχολείται καθ' όλη τη διάρκεια του έτους*», με αποτέλεσμα να υπολόγισε το εργατικό κόστος, λαμβάνοντας υπόψη προσωπικό που ήδη απασχολούσε κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς και το οποίο θα απασχολείται καθ' όλη τη διάρκεια του έτους. Ειδικότερα, ο πρώτος προσφεύγων αναφορικά με τον προσδιορισμό του κονδυλίου του επιδόματος αδείας υπολόγισε αυτό σε ετήσια βάση, με βάση τις διατάξεις της Κ.Υ.Α. 19040/81 και των άρθρων 2, 3, 4 και 5 του Ν.539/1945 και με δεδομένο ότι το συνολικό μικτό ημερομίσθιο για το σύνολο των εργαζομένων ανέρχεται στο ποσό των ...€ (ΣΥΝΟΛΟ ... €+... €+... €=... €/12 ΜΗΝΕΣ/... ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ = ... €), ποσό το οποίο δεν αμφισβητεί ο δεύτερος προσφεύγων, με αποτέλεσμα το επίδομα αδείας να ανέρχεται σε ...€ X ... ημερομίσθια = ...€ επίδομα αδείας ετησίως ... € / 12 μήνες = ...€ επίδομα αδείας μηνιαίως ...€ X ... μήνες=...€. Ο δε ως άνω υπολογισμός είναι ορθός και λαμβάνει υπόψιν τις παραδοχές της πρόσκλησης περί της διάρκειας της σύμβασης και διάθεσης σταθερού και μη νεοπροσληφθέντος προσωπικού, το οποίο ήδη απασχολείται στον πρώτο προσφεύγοντα, ως ρητώς δηλώνεται στην προσφορά του, ουδεμία δε υποχρέωση υπείχε, βάσει της πρόσκλησης, ο πρώτος προσφεύγων να προβεί σε περαιτέρω ανάλυση αυτή της δήλωσης με μνεία στις προηγούμενες συμβάσεις που ήδη απασχολείται το προσωπικό του, απορριπτομένων ως αβάσιμων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του δευτέρου προσφεύγοντος, σε κάθε δε περίπτωση εάν η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε πρόσθετες διευκρινίσεις επί του ειδικού αυτού ζητήματος, εδύνατο νομίμως να προβεί σε σχετική κλήση κατ' άρθρον 102 του ν. 4412/2016. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο σχετικός λόγος της δεύτερης προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

32. Επειδή, βάσει των ανωτέρω, η υπό κρίση πρώτη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. υπ' αριθμ. .../... .2024 (Θέμα ... 22ο) απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά οικονομικού φορέα

«...» και να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο πρώτος προσφεύγων κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

33. Επειδή, βάσει των ανωτέρω, η υπό κρίση δεύτερη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. υπ' αριθμ. .../... .2024 (Θέμα ... 22ο) απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος που κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά οικονομικού φορέα «...» και κατακυρώθηκε σε αυτόν ο διαγωνισμός να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο δεύτερος προσφεύγων κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την πρώτη προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση επί της πρώτης προσφυγής του οικονομικού φορέα «...»

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. .../... .2024 (Θέμα ... 22ο) απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στον πρώτο προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου επί της προσφυγής του ποσού 3.960,47 ευρώ

Δέχεται τη δεύτερη προσφυγή

Απορρίπτει την παρέμβαση επί της δεύτερης προσφυγής του οικονομικού φορέα «...»

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. .../... .2024 (Θέμα ... 22ο) απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας

Ορίζει την επιστροφή στο δεύτερο προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου επί της προσφυγής του ποσού 3.961 ευρώ

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στην Αθήνα στις 10 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 17 Ιανουαρίου 2025

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ**