

**Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**2<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της, στις 14 Μαΐου 2021, δυνάμει της με αριθμό 858/2021 Πράξης Προέδρου του Κλιμακίου, με την εξής σύνθεση: Νικόλαος Σαββίδης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου και Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη

Για να εξετάσει την Προδικαστική Προσφυγή του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 730/08-04-2021 της εταιρείας με την επωνυμία την επωνυμία «...(...)...(...)-...», που εδρεύει στη ... (...), νόμιμα εκπροσωπούμενης

Κατά του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου ..., που εδρεύει στη ... (Περιοχή ...), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την κρινόμενη προσφυγή ζητείται ν'ακυρωθεί η απόφαση της ...Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του καθ'ου νοσοκομείου (θέμα 19ο), με την οποία αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και η συνέχιση του διαγωνισμού για τις «Υπηρεσίες Φύλαξης» για τις ανάγκες του νοσοκομείου (Διακήρυξη ...-Επαναπροκήρυξη), με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας ..., κατά τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στην προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή, Νικόλαο Σαββίδα.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο και αποφάσισε τα εξής

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του π.δ. 39/2017 («δεσμευμένο» ηλεκτρονικό οριζόντιο παράβολο με κωδικό ...), ποσού 2.057,00€, το οποίο, μάλιστα υπερβαίνει το ποσό που αναλογεί στο προβλεπόμενο ποσοστό (0,5%) επί της, χωρίς ΦΠΑ, προϋπολογισθείσας αξίας

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

της σύμβασης στη σύναψη της οποίας με βεβαιότητα κατατείνει ο διαγωνισμός (205.645,16€), χωρίς δηλαδή το δικαίωμα προαίρεσης, το οποίο είναι αβέβαιο αν και σε ποιο βαθμό θα ασκηθεί (Βλ. ΔΕφΚομ. Ν43/2017, ΣΤΕ ΕΑ 187/2017, 10/2017), κατά το ποσό των (2.057,00-1028,22=) 1.028,78€, υπερβάλλον ποσό, το οποίο καταβλήθηκε αχρεώστητα και επομένως θα πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα ανεξαρτήτως αν η προσφυγή της γίνει δεκτή ή απορριφθεί.

2. Επειδή, η κρινόμενη προσφυγή ανατέθηκε στο 2<sup>ο</sup> Κλιμάκιο της ΑΕΠΠ με το από 08-04-2021 ηλεκτρονικό μήνυμα του Προέδρου της Αρχής.

3. Επειδή, το Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείο ... (στο εξής καλούμενο στην παρούσα «νοσοκομείο» ή «αναθέτουσα αρχή»), με τη με αριθμό ... διακήρυξή του επαναπροκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο ανοιχτό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης «Υπηρεσίες Φύλαξης», για δώδεκα (12) μήνες για τις ανάγκες του νοσοκομείου, με δικαίωμα προαίρεσης για ένα (1) επιπλέον έτος, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης € 411.290,32 πλέον ΦΠΑ 24% ή € 510.000,00 με ΦΠΑ 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (εφεξής «διαγωνισμός»). Προκήρυξη της εν λόγω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 08-11-2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης (αρ. δημ/σης: 2019/S 217-532890/11-11-2019) και καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 13-11-2019, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 15-11-2019 με ΑΔΑΜ .... Ο διαγωνισμός διεξάγεται μέσω της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ υπό το συστημικό αριθμό .... Στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν δύο (2) προσφορές, αυτή της προσφεύγουσας και η προσφορά του οικονομικού φορέα .... Όπως εκτίθεται στις απόψεις του καθ' ου νοσοκομείου, χωρίς να αμφισβητείται από την προσφεύγουσα, ο διαγωνισμός εξελίχθηκε ως εξής: Με το με αρ. πρωτ. ...πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, κρίθηκε ότι "Όλες οι συμμετέχουσες εταιρίες, όπως αναφέρονται στον παραπάνω πίνακα, κατέθεσαν πλήρη και ορθά όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους, όπως ακριβώς οριζόταν από την σχετική διακήρυξη του διαγωνισμού." Κατόπιν, με το με αρ. πρωτ. ...πρακτικό της ορισθείσας ομάδας έργου αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών κρίθηκε

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

“...ότι και οι δύο εταιρείες κατέθεσαν πλήρη φάκελο τεχνικής προσφοράς σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές που όριζε η διακήρυξη του παρόντος διαγωνισμού.” Ακολούθως, το Διοικητικό Συμβούλιο του νοσοκομείου, με το με αριθμό ...(ΑΔΑ: ...) (σχετ. 7) απόσπασμα πρακτικών του, αποφάσισε: “1. την έγκριση του με αρ. πρωτ. ...πρακτικού της επιτροπής αξιολόγησης των αποτελεσμάτων που αφορά στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής 2. την έγκριση του με αρ. πρωτ. ...πρακτικού της ομάδας έργου για την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών και 3. τη συνέχιση του διαγωνισμού με την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και των δύο συμμετεχουσών εταιριών, ήτοι των εταιριών ...και ...”. Με το με αριθμό ...(ΑΔΑ: ...) απόσπασμα πρακτικών του Δ.Σ. του νοσοκομείου, όμως, λαμβάνοντας υπόψη τη με αρ. πρωτ. ...γνωμοδότηση του νομικού συμβούλου του νοσοκομείου αποφασίστηκαν: η ανάκληση της απόφασης ...(ΑΔΑ: ...), η αποστολή της εν λόγω απόφασης στη Γνωμοδοτική Επιτροπή επί της επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων οικονομικών φορέων προς απόδειξη της αξιοπιστίας τους (όπως αυτή ορίζεται από τις διατάξεις της παρ. 9 του άρθρ. 73 του ν. 4412/2016) και η έκδοση απόφασης από το ΔΣ του νοσοκομείου σχετικά με τα πρακτικά αξιολόγησης μετά τη γνωμοδότηση της ανωτέρω επιτροπής. Με το με αρ. πρωτ. ...έγγραφο διαβιβάστηκε το με αρ. ...σχέδιο απόφασης ΔΣ του νοσοκομείου στη Γνωμοδοτική Επιτροπή του άρθρου 73 του ν. 4412/2016. Νωρίτερα στην εν λόγω Επιτροπή είχε διαβιβαστεί αρχικός και συμπληρωματικός φάκελος με τα αποδεικτικά έγγραφα μέτρων αυτοκάθαρσης που έλαβε η προσφεύγουσα. Η εν λόγω Επιτροπή, τέλος, με τη με αριθμό 34Γ Πράξη της γνωμοδότησε ότι τα επανορθωτικά μέτρα της προσφεύγουσας δεν είναι επαρκή για την συμμετοχή της στη συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού. Κατόπιν όλων αυτών, εκδόθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση της 6ης /24-03-2021 Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του καθ' ου νοσοκομείου, με την οποία αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και η συνέχιση του διαγωνισμού με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς του οικονομικού φορέα ...(...). Κατά της απόφασης αυτής του νοσοκομείου στρέφεται η προσφεύγουσα, για τους λόγους και με τους ειδικούς ισχυρισμούς που αναπτύσσονται στην κρινόμενη προσφυγή.

## **Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021**

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες φύλαξης), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, (411.290,32€), της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που το νοσοκομείο που διενεργεί το διαγωνισμό ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται όμως στις διατάξεις του ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 345 παρ. 1 και την παρ. 7 του άρθρου 379 αυτού, όπως ισχύουν, η δε Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, είναι δε και εμπρόθεσμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ. 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α΄ του ν. 4412/2016, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση δεν κοινοποιήθηκε καθόλου μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, η προσφεύγουσα δε ισχυρίζεται χωρίς να αμφισβητείται από το νοσοκομείο ότι της κοινοποιήθηκε στις 02-04-2021 και η προσφυγή ασκήθηκε στις 08-04-2021, δηλαδή εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή της.

6. Επειδή, εξάλλου, στις 15-04-2021, το νοσοκομείο ανήρτησε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού τις απόψεις του επί της προσφυγής, στις οποίες, ωστόσο, αν και αναφέρεται σε σειρά εγγράφων, μεταξύ των οποίων και στη με αριθμό 34Γ Πράξη της Γνωμοδοτικής Επιτροπής του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, με βάση την οποία ελήφθη η προσβαλλόμενη απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του, ουδέν αυτών απέστειλε στην ΑΕΠΠ, τα περισσότερα δε εξ αυτών δεν τα έχει αναρτήσει ούτε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ούτε και αντικρούει τους λόγους της προσφυγής, ούτε τέλος ζητεί την απόρριψή της.

7. Επειδή, τέλος, η προσφεύγουσα δεν ανήρτησε υπόμνημά της, προς αντίκρουση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με τις

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

διατάξεις του τελευταίου εδ. της πρώτης παραγράφου του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

8. Επειδή, η προσφεύγουσα συμμετείχε στον διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά, η οποία με την προσβαλλόμενη πράξη απορρίφθηκε, κατά συνέπεια με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, βάλλει κατά της πράξης αυτής της αναθέτουσας αρχής, διότι διατηρεί την προσδοκία να της ανατεθεί η επίμαχη σύμβαση, αν ήθελε δε κριθούν βάσιμοι οι ισχυρισμοί της.

9. Επειδή, στην προσβαλλόμενη απόφαση της 6ης /24-03-2021 Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του καθ' ου νοσοκομείου, διαλαμβάνονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «17. Από το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) που υπέβαλε ο οικονομικός φορέας «...» παρατηρήθηκαν τα εξής: Στο ερώτημα: Γ: «Λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα» Αν ο οικονομικός φορέας έχει, εν γνώσει του, αθετήσει τις υποχρεώσεις του στους τομείς του εργατικού δικαίου; ο οικονομικός φορέας απάντησε «ΝΑΙ» και εν συνεχεία, περιγράφοντας τη σχετική απάντηση δήλωσε τα εξής: «Στην εταιρία μας επιβλήθηκαν οι εξής πράξεις επιβολής προστίμων (οι οποίες δεν έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ): α. Η υπ' αριθμ. ...(...) πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας της Λάρισας για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Λάρισας η ΠΡ 261 /28-6-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 1). β. Η υπ' αριθμ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Δυτικού Τομέα Θεσσαλονίκης, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης η ΠΡ 4214/19-11-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 2). γ. Η υπ' αριθμ. ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Ανατολικού Τομέα Αθηνών, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ10837/27-11-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 3). δ. Η υπ' αριθμ....πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Ανατολικού Τομέα Αθηνών, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ11643/11-12-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 4). ε. Η υπ' αριθμ. ...πράξη επιβολής προστίμου από την

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

Επιθεώρηση Εργασίας Ν. Ιωνίας, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ11825/12-12-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 5). στ. Η υπ' αριθμ. ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Άνοιξης, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ13525/30-09-2019 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 6). Στην εταιρία μας επιβλήθηκε η υπ' αριθμ. 484819/29-11-2019 πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Ν. Ιωνίας η οποία έχει χαρακτηριστεί ως χαμηλή σημαντικότητας. Επειδή η εταιρία μας δεν έχει παραβιάσει εν γνώσει της, τις υποχρεώσεις της, στον τομέα του εργατικού δικαίου και επειδή αμφισβητεί ότι οι συγκεκριμένες αποφάσεις αποτελούν εργατική παράβαση, τις έχει προσβάλει με προσφυγές. Επομένως η εταιρία δεν εμπίπτει στους λόγους αποκλεισμού σύμφωνα με το Ν4412/2016 άρθρο 73 παρ.2 περίπτωση γ, η οποία προστέθηκε με το άρθρο 39του Ν4488/2017 διότι οι ανωτέρω πράξεις δεν έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3.2. της διακήρυξης.» Ακολούθως, στην ερώτηση: «Σε περίπτωση καταδίκης, ο οικονομικός φορέας έχει λάβει μέτρα που να αποδεικνύουν την αξιοπιστία του παρά την ύπαρξη σχετικού λόγου αποκλεισμού (“αυτοκάθαρση”); ο οικονομικός φορέας απάντησε «ΝΑΙ» και περιγράφοντας τη σχετική απάντηση δήλωσε τα εξής: «Όπως προκύπτει από το σώμα των προσφυγών, που καταθέσαμε στον φάκελο του διαγωνισμού, σε όλες τις περιπτώσεις η εταιρία μας διαφωνεί με την επιβολή των προστίμων και εκτιμάται ότι πολύ πιθανή η ευδοκίμηση των προσφυγών μας στα διοικητικά δικαστήρια. Σε κάθε περίπτωση οι καταλογιζόμενες παραβάσεις αφορούν μεμονωμένο αριθμό περιπτώσεων από τους 300 που απασχολεί κατά μέσο όρο η εταιρία μας, και οι παραβάσεις οφείλονται πάντοτε σε σφάλματα εκ παραδρομής λόγω συνεννοήσεων των εργαζομένων για αλλαγή βάρδιας χωρίς να ενημερωθεί πρώτα το λογιστήριο της εταιρίας και επ' ουδενί δεν οφείλονται σε πρόθεση της εταιρίας μας. Η εταιρία μας έχει λάβει όλα τα απαραίτητα μέτρα, ώστε με βάση τον αριθμό του προσωπικού της να είναι απολύτως συμμορφούμενη με τις υποδείξεις της εργατικής νομοθεσίας, τηρώντας εγκαίρως όλες τις υποχρεώσεις της και έχοντας καθιερώσει στενή συνεργασία σε 24ωρη βάση με σύστημα ενδοεπικοινωνίας εκπροσώπου εταιρίας, λογιστηρίου, λογιστή, επόπτη έργου και εργαζομένων ώστε να αποφεύγεται κάθε σφάλμα ή αβλεψία. Σημειώνεται ότι ο λογιστής της εταιρίας μας καθώς και εξειδικευμένο γραφείο λογιστικής με το

## **Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021**

οποίο συνεργαζόμαστε είναι σε ετοιμότητα σε 24ώρη βάση ώστε να προλαμβάνουν κάθε αβλεψία και κάθε αιφνίδια αλλαγή προγράμματος ή αναγκών σε όλα τα έργα ανά την Επικράτεια τα οποία εκτελούμε. Επιπλέον, επειδή οι παραβάσεις οφείλονται πάντοτε σε σφάλματα εκ παραδρομής λόγω συνεννοήσεων των εργαζομένων για αλλαγή βάρδιας χωρίς να ενημερωθεί πρώτα το λογιστήριο της εταιρίας, που επ' ουδενί δεν οφείλονται σε πρόθεση της εταιρίας μας, η εταιρία μας έχει αναπτύξει μέσα από το σύστημα διαχείρισης της ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 που διαθέτει (όπως βεβαιώνει και η εταιρία επιθεωρητών του συστήματος και ο φορέας πιστοποίησης), ένα σύστημα εποπτείας των έργων με αυξημένο διοικητικό προσωπικό ώστε όλες οι μεταβολές προγραμμάτων να επισημαίνονται άμεσα και δια τηλεφώνου ώστε να γίνουν εγκαίρως όλες οι σχετικές τροποποιήσεις. Επίσης παραδίνονται τα προγράμματα εργασίας στο προσωπικό, τα οποία υπογράφουν, ώστε να μπορούμε να διασφαλίσουμε ότι λαμβάνουν σωστά το πρόγραμμά τους και να αποφεύγονται οι πολλές αλλαγές. Έτσι, έχει ήδη επιτευχθεί να μην επιβληθούν περισσότερα πρόστιμα της εργατικής νομοθεσίας στην εταιρία μας (πλην των συγκεκριμένων) παρά το ότι διατηρεί μεγάλο αριθμό προσωπικού σε πληθώρα έργων ανά την Ελλάδα. Επίσης, κάθε μήνα διενεργείται έλεγχος για την διαπίστωση τυχόν παραλείψεων από εξειδικευμένο κλιμάκιο της εταιρίας μας ώστε να αποφευχθεί κάθε είδους παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας υγιεινής και ασφάλειας της εργασίας. Σημειώνεται ότι εξειδικευμένο γραφείο νομικής υποστήριξης με το οποίο συνεργαζόμαστε είναι σε ετοιμότητα σε 24ώρη βάση και επιβλέπει όλα τα μέτρα που έχουν ληφθεί για την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας όσον αφορά το προσωπικό που απασχολούμε σε όλη την Ελλάδα. Η εταιρία έχει συστήσει μια νέα και ξεχωριστή Διεύθυνση εντός του Τμήματος του Λογιστηρίου της εταιρίας, την Διεύθυνση Υποβολής στο ΕΡΓΑΝΗ Τροποποιητικών Ε4 Πινάκων Προσωπικού. Οι αρμοδιότητες της νέας αυτής Διεύθυνσης που έχει συσταθεί έχουν καθορισθεί μέσω του υπ. αριθμ. 503 /23-9- 2019 πρακτικού της έκτακτης γενικής συνέλευσης της εταιρίας μας υπό την παρουσία συμβολαιογράφου. Επίσης έχει εκπαιδεύσει το προσωπικό ασφαλείας σε θέματα που αφορούν ποιες διαδικασίες θα ακολουθεί ώστε να αποφευχθεί παρόμοια παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής νομοθεσίας, μέσω του συστήματος διαχείρισης της υγείας και ασφάλειας στην εργασία OHSAS 18001 :2007/ΕΛΟΤ 1801:2008 που διαθέτει η

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

εταιρία, όπως βεβαιώνει και η εταιρία επιθεωρητών του συστήματος και ο φορέας πιστοποίησης. Τα συγκεκριμένα πρόστιμα είναι απολύτως μεμονωμένα και δεν έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, εφόσον έχουμε ασκήσει για όλα διοικητικές προσφυγές και ως μεμονωμένα τα πρόστιμα αυτά σε συνδυασμό με τον αριθμό του προσωπικού μας δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι έχει τελεστεί σοβαρό παράπτωμα, ενώ σε καμία περίπτωση αυτά δεν δημιουργούν καμία αμφιβολία για την αξιοπιστία για την φερεγγυότητα της εταιρίας μας, η οποία είναι απολύτως εντάξει στην εξόφληση εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών. Σε κάθε περίπτωση η εταιρία μας έχει συνάψει ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής και εργοδοτικής ευθύνης για οποιαδήποτε ζημία προκληθεί για πάσης φύσεως ζήτημα, ενώ η οικονομική επιφάνεια της εταιρίας είναι τέτοια που επαρκεί για να επανορθώσει οποιαδήποτε ζημία αν τυχόν προκύψει στο μέλλον. Προς απόδειξη των μέτρων αυτοκάθαρσης που δηλώσαμε είναι στη διάθεσή σας όποτε ζητηθούν τα εξής: - Πρακτικό Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης για την σύσταση μιας νέας και ξεχωριστής Διεύθυνσης εντός του Τμήματος του Λογιστηρίου της εταιρίας, την Διεύθυνση Υποβολής στο ΕΡΓΑΝΗ Τροποποιητικών Ε4 Πινάκων Προσωπικού. Για την οργάνωση εκπαίδευσης του προσωπικού ασφαλείας σε θέματα που αφορούν ποιες διαδικασίες θα ακολουθεί ώστε να αποφευχθεί κάθε είδους παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας υγιεινής και ασφάλειας της εργασίας. - Βεβαίωση του Αρχιεπόπτη Β. Ελλάδος ο οποίος ελέγχει την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας - Βεβαίωση του Αρχιεπόπτη Ν. Ελλάδος ο οποίος ελέγχει την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας – Βεβαίωση του Δικηγόρου της εταιρίας για την επίβλεψη του λογιστηρίου και των διοικητικών υπηρεσιών μας για την τήρηση της εργατικής νομοθεσίας - Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Αστικής, Επαγγελματικής και Εργοδοτικής ευθύνης της εταιρίας μας από την ... -Την σύμβαση με την εταιρία που μας παρέχει Ιατρούς Εργασίας και Τεχνικούς ασφαλείας για όλους τους εργαζόμενους της εταιρίας, σε όλα τα υπό φύλαξη σημεία, ώστε να είμαστε σύμφωνοι με τις κείμενες διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας για την υγεία και ασφάλεια των εργαζομένων –Δείγμα από τα προγράμματα εργασίας που παραδίδουμε στο προσωπικό μας, ώστε να μπορούμε να διασφαλίσουμε ότι λαμβάνουν σωστά το πρόγραμμά τους και έτσι να αποφεύγονται οι πολλές αλλαγές - Φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα όπου προκύπτει ότι είμαστε συνεπείς στις υποχρεώσεις μας -Εκπαίδευση



## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

προσωπικού – Διαδικασίες τήρησης προγραμμάτων εργασίας) –Πιστοποιητικό διαχείρισης της υγείας και ασφάλειας στην εργασία OHSAS 18001:2007/ΕΛΟΤ 1801:2008 & Πιστοποιητικό διαχείρισης της ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 - Βεβαίωση της εταιρίας επιθεωρητών των ανωτέρω συστημάτων ποιότητας – Βεβαίωση Φορέα πιστοποίησης των ανωτέρω συστημάτων ποιότητας. Σε κάθε περίπτωση οι συγκεκριμένες διατάξεις του Ν3863 είναι αμφιβόλου συνταγματικότητας και ότι αφορά την εταιρία μας οι επιβληθείσες κυρώσεις δεν είναι τελεσίδικες και δεσμευτικές.» Ακολουθώντας, στην ερώτηση: «Έχει διαπράξει ο οικονομικός φορέας σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα;» ο οικονομικός φορέας απάντησε «ΝΑΙ» και περιγράφοντας τη σχετική απάντηση δήλωσε τα εξής: Στην εταιρία μας επιβλήθηκαν οι εξής πράξεις επιβολής προστίμων (οι οποίες δεν έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ): α. Η υπ' αριθμ. ...(...) πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας της Λάρισας, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Λάρισας η ΠΡ 261 /28-6-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 1). β. Η υπ' αριθμ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Δυτικού Τομέα Θεσσαλονίκης, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Θεσσαλονίκης η ΠΡ 4214/19-11-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 2). γ. Η υπ' αριθμ. ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Ανατολικού Τομέα Αθηνών, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ10837/27-11-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 3). δ. Η υπ' αριθμ. ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Ανατολικού Τομέα Αθηνών, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ11643/11-12-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 4). ε. Η υπ' αριθμ. ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Ν. Ιωνίας, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ11825/12-12-2018 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 5). στ. Η υπ' αριθμ. ...πράξη επιβολής προστίμου από την Επιθεώρηση Εργασίας Άνοιξης, για την οποία έχει κατατεθεί στο Διοικητικό Πρωτοδικείο Αθηνών η ΠΡ13525/30-09-2019 εμπρόθεσμη δικαστική προσφυγή μας (συνημμένο 6). Επειδή η εταιρία μας δεν έχει παραβιάσει εν γνώσει της, τις υποχρεώσεις της, στον τομέα του εργατικού δικαίου και επειδή αμφισβητεί ότι οι συγκεκριμένες αποφάσεις αποτελούν εργατική παράβαση, τις έχει προσβάλει με προσφυγές. Επομένως η εταιρία δεν

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

εμπίπτει στους λόγους αποκλεισμού σύμφωνα με το Ν4412/2016 άρθρο 73 παρ.2 περίπτωση γ, η οποία προστέθηκε με το άρθρο 39 του Ν4488/2017 διότι οι ανωτέρω πράξεις δεν έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.3.2. της διακήρυξης. Στη συνέχεια στην ερώτηση: «Σε περίπτωση καταδίκης, ο οικονομικός φορέας έχει λάβει μέτρα που να αποδεικνύουν την αξιοπιστία του παρά την ύπαρξη σχετικού λόγου αποκλεισμού (“αυτοκάθαρση”);» ο οικονομικός φορέας απάντησε «ΝΑΙ» περιγράφοντας τα μέτρα που έλαβε ως εξής: Όπως προκύπτει από το σώμα των προσφυγών, που καταθέσαμε στον φάκελο του διαγωνισμού, σε όλες τις περιπτώσεις η εταιρία μας διαφωνεί με την επιβολή των προστίμων και εκτιμάται ότι πολύ πιθανή η ευδοκίμηση των προσφυγών μας στα διοικητικά δικαστήρια. Σε κάθε περίπτωση οι καταλογιζόμενες παραβάσεις αφορούν μεμονωμένο αριθμό περιπτώσεων από τους 300 που απασχολεί κατά μέσο όρο η εταιρία μας, και οι παραβάσεις οφείλονται πάντοτε σε σφάλματα εκ παραδρομής λόγω συνεννοήσεων των εργαζομένων για αλλαγή βάρδιας χωρίς να ενημερωθεί πρώτα το λογιστήριο της εταιρίας και επ’ ουδενί δεν οφείλονται σε πρόθεση της εταιρίας μας. Η εταιρία μας έχει λάβει όλα τα απαραίτητα μέτρα, ώστε με βάση τον αριθμό του προσωπικού της να είναι απολύτως συμμορφούμενη με τις υποδείξεις της εργατικής νομοθεσίας, τηρώντας εγκαίρως όλες τις υποχρεώσεις της και έχοντας καθιερώσει στενή συνεργασία σε 24ωρη βάση με σύστημα ενδοεπικοινωνίας εκπροσώπου εταιρίας, λογιστηρίου, λογιστή, επόπτη έργου και εργαζομένων ώστε να αποφεύγεται κάθε σφάλμα ή αβλεψία. Σημειώνεται ότι ο λογιστής της εταιρίας μας καθώς και εξειδικευμένο γραφείο λογιστικής με το οποίο συνεργαζόμαστε είναι σε ετοιμότητα σε 24ώρη βάση ώστε να προλαμβάνουν κάθε αβλεψία και κάθε αιφνίδια αλλαγή προγράμματος ή αναγκών σε όλα τα έργα ανά την Επικράτεια τα οποία εκτελούμε. Επιπλέον, επειδή οι παραβάσεις οφείλονται πάντοτε σε σφάλματα εκ παραδρομής λόγω συνεννοήσεων των εργαζομένων για αλλαγή βάρδιας χωρίς να ενημερωθεί πρώτα το λογιστήριο της εταιρίας, που επ’ ουδενί δεν οφείλονται σε πρόθεση της εταιρίας μας, η εταιρία μας έχει αναπτύξει μέσα από το σύστημα διαχείρισης της ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 που διαθέτει (όπως βεβαιώνει και η εταιρία επιθεωρητών του συστήματος και ο φορέας πιστοποίησης), ένα σύστημα εποπτείας των έργων με αυξημένο διοικητικό προσωπικό ώστε όλες οι μεταβολές προγραμμάτων να επισημαίνονται άμεσα και δια τηλεφώνου ώστε να γίνουν εγκαίρως όλες οι

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

σχετικές τροποποιήσεις. Επίσης παραδίνονται τα προγράμματα εργασίας στο προσωπικό, τα οποία υπογράφουν, ώστε να μπορούμε να διασφαλίσουμε ότι λαμβάνουν σωστά το πρόγραμμά τους και να αποφεύγονται οι πολλές αλλαγές. Έτσι, έχει ήδη επιτευχθεί να μην επιβληθούν περισσότερα πρόστιμα της εργατικής νομοθεσίας στην εταιρία μας (πλην των συγκεκριμένων) παρά το ότι διατηρεί μεγάλο αριθμό προσωπικού σε πληθώρα έργων ανά την Ελλάδα. Επίσης, κάθε μήνα διενεργείται έλεγχος για την διαπίστωση τυχόν παραλείψεων από εξειδικευμένο κλιμάκιο της εταιρίας μας ώστε να αποφευχθεί κάθε είδους παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας υγιεινής και ασφάλειας της εργασίας. Σημειώνεται ότι εξειδικευμένο γραφείο νομικής υποστήριξης με το οποίο συνεργαζόμαστε είναι σε ετοιμότητα σε 24ώρη βάση και επιβλέπει όλα τα μέτρα που έχουν ληφθεί για την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας όσον αφορά το προσωπικό που απασχολούμε σε όλη την Ελλάδα. Η εταιρία έχει συστήσει μια νέα και ξεχωριστή Διεύθυνση εντός του Τμήματος του Λογιστηρίου της εταιρίας, την Διεύθυνση Υποβολής στο ΕΡΓΑΝΗ Τροποποιητικών Ε4 Πινάκων Προσωπικού. Οι αρμοδιότητες της νέας αυτής Διεύθυνσης που έχει συσταθεί έχουν καθοριστεί μέσω του υπ. αριθμ. 503 /23-9- 2019 πρακτικού της έκτακτης γενικής συνέλευσης της εταιρίας μας υπό την παρουσία συμβολαιογράφου. Επίσης έχει εκπαιδεύσει το προσωπικό ασφαλείας σε θέματα που αφορούν ποιες διαδικασίες θα ακολουθεί ώστε να αποφευχθεί παρόμοια παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής νομοθεσίας, μέσω του συστήματος διαχείρισης της υγείας και ασφάλειας στην εργασία OHSAS 18001 :2007/ΕΛΟΤ 1801:2008 που διαθέτει η εταιρία, όπως βεβαιώνει και η εταιρία επιθεωρητών του συστήματος και ο φορέας πιστοποίησης. Τα συγκεκριμένα πρόστιμα είναι απολύτως μεμονωμένα και δεν έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, εφόσον έχουμε ασκήσει για όλα διοικητικές προσφυγές και ως μεμονωμένα τα πρόστιμα αυτά σε συνδυασμό με τον αριθμό του προσωπικού μας δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι έχει τελεστεί σοβαρό παράπτωμα, ενώ σε καμία περίπτωση αυτά δεν δημιουργούν καμία αμφιβολία για την αξιοπιστία για την φερεγγυότητα της εταιρίας μας, η οποία είναι απολύτως εντάξει στην εξόφληση εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών. Σε κάθε περίπτωση η εταιρία μας έχει συνάψει ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής και εργοδοτικής ευθύνης για οποιαδήποτε ζημία προκληθεί για πάσης φύσεως ζήτημα, ενώ η οικονομική επιφάνεια της εταιρίας είναι τέτοια που

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

επαρκεί για να επανορθώσει οποιαδήποτε ζημία αν τυχόν προκύψει στο μέλλον. Προς απόδειξη των μέτρων αυτοκάθαρσης που δηλώσαμε είναι στη διάθεσή σας όποτε ζητηθούν τα εξής: - Πρακτικό Έκτακτης Γενικής Συνέλευσης για την σύσταση μιας νέας και ξεχωριστής Διεύθυνσης εντός του Τμήματος του Λογιστηρίου της εταιρίας, την Διεύθυνση Υποβολής στο ΕΡΓΑΝΗ Τροποποιητικών Ε4 Πινάκων Προσωπικού. Για την οργάνωση εκπαίδευσης του προσωπικού ασφαλείας σε θέματα που αφορούν ποιες διαδικασίες θα ακολουθεί ώστε να αποφευχθεί κάθε είδους παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας υγιεινής και ασφάλειας της εργασίας. - Βεβαίωση του Αρχιεπόπτη Β. Ελλάδος ο οποίος ελέγχει την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας - Βεβαίωση του Αρχιεπόπτη Ν. Ελλάδος ο οποίος ελέγχει την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας – Βεβαίωση του Δικηγόρου της εταιρίας για την επίβλεψη του λογιστηρίου και των διοικητικών υπηρεσιών μας για την τήρηση της εργατικής νομοθεσίας - Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Αστικής, Επαγγελματικής και Εργοδοτικής ευθύνης της εταιρίας μας από την ... -Την σύμβαση με την εταιρία που μας παρέχει Ιατρούς Εργασίας και Τεχνικούς ασφαλείας για όλους τους εργαζόμενους της εταιρίας, σε όλα τα υπό φύλαξη σημεία, ώστε να είμαστε σύμφωνοι με τις κείμενες διατάξεις της εθνική νομοθεσίας για την υγεία και ασφάλεια των εργαζομένων –Δείγμα από τα προγράμματα εργασίας που παραδίδουμε στο προσωπικό μας, ώστε να μπορούμε να διασφαλίσουμε ότι λαμβάνουν σωστά το πρόγραμμά τους και έτσι να αποφεύγονται οι πολλές αλλαγές -Φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα όπου προκύπτει ότι είμαστε συνεπείς στις υποχρεώσεις μας -Εκπαίδευση προσωπικού – Διαδικασίες τήρησης προγραμμάτων εργασίας) –Πιστοποιητικό διαχείρισης της υγείας και ασφάλειας στην εργασία OHSAS 18001:2007/ΕΛΟΤ 1801:2008 & Πιστοποιητικό διαχείρισης της ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 - Βεβαίωση της εταιρίας επιθεωρητών των ανωτέρω συστημάτων ποιότητας – Βεβαίωση Φορέα πιστοποίησης των ανωτέρω συστημάτων ποιότητας. Σε κάθε περίπτωση οι συγκεκριμένες διατάξεις του Ν3863 είναι αμφιβόλου συνταγματικότητας και ότι αφορά την εταιρία μας οι επιβληθείσες κυρώσεις δεν είναι τελεσίδικες και δεσμευτικές. Ακολούθως στην ερώτηση: Έχει υποστεί ο οικονομικός φορέας πρόωρη καταγγελία προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, ή επιβολή αποζημιώσεων ή άλλων παρόμοιων κυρώσεων σε

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

σχέση με την εν λόγω προηγούμενη σύμβαση; ο οικονομικός φορέας απάντησε «ΝΑΙ» και περιγράφοντας τη σχετική απάντηση δήλωσε τα εξής: Με την 10η/11-4-2018 απόφαση του ΔΣ του Γ.Ν. ... «...» καταγγέλθηκε η σύμβαση φύλαξης που εκτελούνταν από 25/8/2016. Με την 61/2018 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά (σε συμβ.) αποφασίστηκε η αναστολή της ανωτέρω απόφασης του νοσοκομείου ως προς όλο το σκεπτικό της (συνημμένο 7 απόφαση αναστολής από το ΔΕφ. ΠΕΙΡΑΙΑ). Τελικώς, με την απόφαση 13η /10-05-2018 θέμα 1ο το ΔΣ του Γ.Ν. ... «...» αποφάσισε την ανάκληση της ανωτέρω απόφασης (10η/11-4-2018) και την συνέχιση από την εταιρία μας της καταγγελθείσας σύμβασης η οποία εκτελέστηκε προσηκόντως μέχρι τη λήξη της 24/8/2018 (συνημμένο 8 απόφαση 13η/10-5-2018 του ΓΝΜ ...). Στην εταιρία έχουν επιβληθεί προ διετίας πρόστιμα από το Γενικό Νοσοκομείο ..., τα οποία ήταν χαμηλού ύψους για ήσσονος σημασίας παραβάσεις της εκτελούμενης σύμβασης, ύψους 100€, 200€, 300€, 1.000€, πλην όμως έχουμε ασκήσει προσφυγή κατά όλων των επιβληθέντων προστίμων και εκκρεμεί η εκδίκασή τους. Η σύμβασή μας δεν καταγγέλθηκε ποτέ, πληρωθήκαμε όλη τη σύμβαση και επεστράφη η εγγυητική καλής εκτέλεσης. Στη συνέχεια στην ερώτηση: «Σε περίπτωση καταδίκης, ο οικονομικός φορέας έχει λάβει μέτρα που να αποδεικνύουν την αξιοπιστία του παρά την ύπαρξη σχετικού λόγου αποκλεισμού (“αυτοκάθαρση”); ο οικονομικός φορέας απάντησε «ΝΑΙ» περιγράφοντας τα μέτρα που έλαβε ως εξής: Ουδέποτε εκ τότε δεν μας επιβλήθηκαν παρόμοιες κυρώσεις διότι τηρούμε αποτελεσματικό σύστημα εποπτείας των έργων και αποφεύγουμε εγκαίρως την τέλεση οποιασδήποτε πλημμέλειας κατά την εκτέλεση των συμβάσεων. 18. Το με αρ. πρωτ. 637/08.01.2020 αίτημα του νοσοκομείου προς τη Δ/ση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για τη χορήγηση πιστοποιητικού από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψήφιων αναδόχων. 19. Το με αριθμό πρωτ. 11574/13.01.2020 έγγραφο την Δ/σης Προγραμματισμού & Συντονισμού Επιθεώρησης Ασφαλείας & Υγείας στην Εργασία του Σ.Ε.Π.Ε. (αρ. εισερχομένου στο ΠΓΝΛ 4746/03.02.2020), σύμφωνα με το οποίο για το διάστημα από 01.01.2017 έως 10.01.2020 δεν είχαν επιβληθεί πράξεις επιβολής προστίμου για τις εταιρείες ...και ... 20. Το με αριθμό πρωτ. ΕΞ-11434/13.01.2020 έγγραφο την Δ/σης Προγραμματισμού & Συντονισμού Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων του Σ.Ε.Π.Ε. (αρ. εισερχομένου στο ΠΓΝΛ

**Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021**

4747/03.02.2020), σύμφωνα με το οποίο για το διάστημα από 01.01.2017 έως 10.01.2020 για την εταιρεία ...δεν είχαν επιβληθεί πράξεις επιβολής προστίμου ενώ για την εταιρεία ...έχουν επιβληθεί οι παρακάτω πράξεις προστίμου:

A/A	ΣΟΒΑΡΟΤΗ ΤΑ	ΗΜ/ΝΙΑ ΕΠΙΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΤΙΜΟ Υ	ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΕΛΕΓΧΟΥ
1	ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗ	01/11/2017	[REDACTED]
2	ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗ	24/05/2018	[REDACTED]
3	ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗ	04/10/2018	[REDACTED]
4	ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗ	23/10/2018	[REDACTED]
5	ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗ	29/11/2018	[REDACTED]
6	ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗ	05/12/2018	[REDACTED]
7	ΠΟΛΥ ΥΨΗΛΗ	12/09/2019	[REDACTED]

21. Το με αρ. πρωτ. ...πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής των εταιρειών, το οποίο έχει ως εξής: ... Από τον έλεγχο που πραγματοποιήσαμε στα κατατεθέντα δικαιολογητικά των ανωτέρω συμμετεχουσών εταιριών, διαπιστώσαμε τα εξής: 1. Όλες οι συμμετέχουσες εταιρίες, όπως αναφέρονται στον παραπάνω πίνακα, κατέθεσαν πλήρη και ορθά όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους, όπως ακριβώς οριζόταν από την σχετική διακήρυξη του διαγωνισμού. Μετά από τις παραπάνω διαπιστώσεις, τα μέλη της επιτροπής ομόφωνα προτείνουμε: Την αποδοχή των προσφορών των εταιριών που συμμετείχαν στον διαγωνισμό, όπως αναφέρονται στον παραπάνω πίνακα, καθώς κατέθεσαν σε πλήρη μορφή όλα τα απαιτούμενα δικαιολογητικά συμμετοχής όπως ορίζονται στην διακήρυξη ... 22. Το με αρ. πρωτ. ...πρακτικό της ομάδας έργου για την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών στο πλαίσιο του

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

ως άνω ηλεκτρονικού διαγωνισμού, το οποίο έχει ως εξής: ... Προβήκαμε στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των ανωτέρω εταιρειών που κατέθεσαν πλήρη δικαιολογητικά συμμετοχής και διαπιστώσαμε ότι και οι δύο εταιρείες κατέθεσαν πλήρη φάκελο τεχνικής προσφοράς σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές που όριζε η διακήρυξη του παρόντος διαγωνισμού. ... 23. της με αρ. 37/2ης έκτακτης/13.05.2020 (ΑΔΑ: ...) Απόφασης ΔΣ του ΠΓΝΛ που αφορά στην έγκριση των ανωτέρω πρακτικών της επιτροπής αξιολόγησης και της ομάδας έργου και στη συνέχιση του διαγωνισμού με την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και των δύο συμμετεχουσών εταιριών, οι οποίες ενημερώθηκαν μέσω ΕΣΗΔΗΣ. ... 28. της με αρ. 1/6ης έκτακτης/04.06.2020 (ΑΔΑ: ...) Απόφασης ΔΣ του ΠΓΝΛ που αφορά α) στην ανάκληση της με αριθμό 37/2ης έκτακτης/13.05.2020 (ΑΔΑ: ...) προηγούμενης απόφασης β) στην αποστολή της παρούσας απόφασης μαζί με τον σχετικό φάκελο ενώπιον της «Γνωμοδοτικής Επιτροπής επί της επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων οικονομικών φορέων προς απόδειξη της αξιοπιστίας τους» (όπως αυτή ορίζεται από τις διατάξεις της παρ. 9 του άρθρ. 73 του ν. 4412/2016), για παροχή γνωμοδότησης σχετικά με την επάρκεια των επανορθωτικών μέτρων που έχει λάβει η συμμετέχουσα, στο με συστημικό αριθμό ... διαγωνισμό, εταιρεία ..., προς απόδειξη της αξιοπιστίας τους και γ) την έκδοση Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου που θα αφορά στην αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών που έχουν κατατεθεί στο πλαίσιο του διαγωνισμού (συστημικός αριθμός ...) για τις υπηρεσίες Φύλαξης, μετά την έκδοση της γνωμοδότησης της ανωτέρω Επιτροπής. ... 30. Το με αρ. πρωτ. 24016/10.06.2020 διαβιβαστικό έγγραφο του ΠΓΝ ... προς την «Επιτροπή άρθρου 73 ν. 4412/2016 – Επανορθωτικά Μέτρα» με το οποίο αποστάλθηκε φάκελος με τα σχετικά έγγραφα του διαγωνισμού προκειμένου να διαπιστωθεί η επάρκεια ή μη των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων που έχει λάβει η εταιρεία .... 31. Το από 09.06.2020 μήνυμα της εταιρείας ..., μέσω ΕΣΗΔΗΣ στο οποίο επισυνάπτονται αποδεικτικά έγγραφα μέτρων αυτοκάθαρσης που έλαβε η εταιρεία. 32. Το με αρ. πρωτ. 25478/18.06.2020 διαβιβαστικό έγγραφο του ΠΓΝ ... προς την «Επιτροπή άρθρου 73 ν. 4412/2016 – Επανορθωτικά Μέτρα» με το οποίο αποστάλθηκε συμπληρωματικός φάκελος με τα αποδεικτικά έγγραφα μέτρων αυτοκάθαρσης που έλαβε η εταιρεία «...». Ειδικότερα η εταιρεία αναφέρει τα εξής: «**ΘΕΜΑ: ΑΠΟΔΕΙΚΤΙΚΑ ΕΓΓΡΑΦΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΤΗΣ**

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

ΛΗΨΗΣ ΕΠΑΡΚΩΝ ΜΕΤΡΩΝ ΑΥΤΟΚΑΘΑΡΣΗΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΕΤΑΙΡΙΑ ΜΑΣ ΚΑΙ ΑΙΤΗΜΑ ΑΚΡΟΑΣΗΣ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ ΜΑΣ ΑΠΟ ΤΗ ΓΝΩΜΟΔΟΤΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 73 ΠΑΡ. 8 Ν. 4412/2016. Σε συνέχεια της με αριθμό 6/04-06-2020 απόφασης του Δ.Σ. του Νοσοκομείου Σας, σας επισυνάπτουμε με την παρούσα επιστολή τα αποδεικτικά έγγραφα από τα οποία αποδεικνύονται τα μέτρα αυτοκάθαρσης που ανέφερε η εταιρία μας στο ΕΕΕΣ (ΕΥΡΩΠΑΙΚΟ ΕΝΙΑΙΟ ΕΓΓΡΑΦΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ), ώστε να τα αποστείλετε στην Επιτροπή Γνωμοδότησης και συγκεκριμένα : Όπως προκύπτει από το σώμα των προσφυγών, που καταθέσαμε στον φάκελο του διαγωνισμού, σε όλες τις περιπτώσεις η εταιρία μας διαφωνεί με την επιβολή των προστίμων και εκτιμάται ως πολύ πιθανή η ευδοκίμηση των προσφυγών μας στα διοικητικά δικαστήρια, διότι έγινε εσφαλμένος νομικός χαρακτηρισμός των παραβάσεων που διαπιστώθηκαν με αποτέλεσμα να δημιουργείται εσφαλμένη εντύπωση για την παραβατικότητα της εταιρίας μας. Σε κάθε περίπτωση οι καταλογιζόμενες παραβάσεις αφορούν μεμονωμένο αριθμό περιπτώσεων από τους 300 που απασχολεί κατά μέσο όρο η εταιρία μας, και οι παραβάσεις οφείλονται πάντοτε σε σφάλματα εκ παραδρομής λόγω συνεννοήσεων μεταξύ των εργαζομένων για αλλαγή βάρδιας χωρίς να ενημερωθεί πρώτα το λογιστήριο της εταιρίας και επ' ουδενί δεν οφείλονται σε πρόθεση της εταιρίας μας. Έκτοτε η εταιρία μας έχει λάβει όλα τα απαραίτητα μέτρα, ώστε με βάση τον αριθμό του προσωπικού της να είναι απολύτως συμμορφούμενη με τις υποδείξεις της εργατικής νομοθεσίας, τηρώντας εγκαίρως όλες τις υποχρεώσεις της και έχοντας καθιερώσει στενή συνεργασία σε 24ωρη βάση με σύστημα ενδοεπικοινωνίας εκπροσώπου εταιρίας, λογιστηρίου, λογιστή, επόπτη έργου και εργαζομένων ώστε να αποφεύγεται κάθε σφάλμα ή αβλεψία. Σημειώνεται ότι ο λογιστής της εταιρίας μας καθώς και εξειδικευμένο γραφείο λογιστικής με το οποίο συνεργαζόμαστε είναι σε ετοιμότητα σε 24ώρη βάση ώστε να προλαμβάνουν κάθε αβλεψία και κάθε αιφνίδια αλλαγή προγράμματος ή αναγκών σε όλα τα έργα ανά την Επικράτεια τα οποία εκτελούμε. Επιπλέον, οι παραβάσεις οφείλονται πάντοτε σε σφάλματα εκ παραδρομής λόγω συνεννοήσεων μεταξύ των εργαζομένων για αλλαγή βάρδιας χωρίς να ενημερωθεί πρώτα τα το λογιστήριο της εταιρείας, που επ' ουδενί δεν οφείλονται σε πρόθεση της εταιρίας μας. Πλέον, για να αποφεύγεται η παραπάνω κακή συνεννόηση, η εταιρία μας παραδίδει τα προγράμματα εργασίας στο προσωπικό, τα οποία υπογράφουν, ώστε να μπορούμε να διασφαλίσουμε ότι



## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

λαμβάνουν σωστά το πρόγραμμά τους και να αποφεύγονται οι πολλές αλλαγές (συνημμένα 8). Επίσης εξειδικευμένο γραφείο νομικής υποστήριξης με το οποίο συνεργαζόμαστε είναι σε ετοιμότητα σε 24ώρη βάση και επιβλέπει όλα τα μέτρα που έχουν ληφθεί για την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας όσον αφορά το προσωπικό που απασχολούμε σε όλη την Ελλάδα (συνημμένο 4-16) Κάθε μήνα διενεργείται έλεγχος για τη διαπίστωση τυχόν παραλείψεων από εξειδικευμένο κλιμάκιο της εταιρίας μας ώστε να αποφευχθεί κάθε είδους παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας υγιεινής και ασφάλειας της εργασίας. (συνημμένο 2 -3) Σε κάθε περίπτωση η εταιρία μας έχει συνάψει ασφαλιστήριο συμβόλαιο αστικής και επαγγελματικής και εργοδοτικής ευθύνης για οποιαδήποτε ζημία προκληθεί για πάσης φύσεως ζήτημα, ενώ η οικονομική επιφάνεια της εταιρίας μας είναι τέτοια που επαρκεί για να επανορθώσει οποιαδήποτε ζημία αν τυχόν προκύψει στο μέλλον (συνημμένο 5ψ-6) Μετά και το τελευταίο πρόστιμο τον 9/2019 έλαβε και τα παρακάτω μέτρα: Η εταιρία μας ανέπτυξε μέσα από το σύστημα διαχείρισης της ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2005 που διαθέτει (συνημμένο 13) ένα 24ωρο σύστημα εποπτείας των έργων με αυξημένο διοικητικό προσωπικό ώστε όλες οι μεταβολές προγραμμάτων να επισημαίνονται άμεσα και δια τηλεφώνου ώστε να γίνουν εγκαίρως όλες οι σχετικές τροποποιήσεις, όπως βεβαιώνει και η εταιρία επιθεωρητών του συστήματος και ο φορέας πιστοποίησης έπειτα από έλεγχο που έκαναν στην εταιρία μας. (συνημμένα 14-15) Ορίζοντας νέες οδηγίες και διαδικασίες (συνημμένα 18-19-20-21-22) Η εταιρία από τον 9/2019 έχει συστήσει μια νέα και ξεχωριστή Διεύθυνση εντός του Τμήματος του Λογιστηρίου της εταιρίας, την Διεύθυνση Υποβολής στο ΕΡΓΑΝΗ Τροποποιητικών Ε4 Πινάκων Προσωπικού. Οι αρμοδιότητες της νέας αυτής Διεύθυνσης που έχει συσταθεί έχουν καθοριστεί επακριβώς μέσω του υπ. αριθμ. 503 /23-9-2019 πρακτικού της έκτακτης γενικής συνέλευσης της εταιρίας μας υπό την παρουσία συμβολαιογράφου.(συνημμένα 1) και μέσω αυτής εκπαιδεύτηκε εκ νέου το προσωπικό προκειμένου να μην επαναληφθούν φαινόμενα κακής συνεννόησης ως προς τα προγράμματα εργασίας, για τα οποία επιβλήθηκαν και όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου στην εταιρία μας. Η εταιρία εκπαιδευσε εκ νέου στις 26/9 και στις 30/9/2019 το προσωπικό ασφαλείας σε θέματα που αφορούν ποιες διαδικασίες θα ακολουθεί ώστε να αποφευχθεί παρόμοια παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής νομοθεσίας, μέσω του συστήματος διαχείρισης της

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

υγείας και ασφάλειας στην εργασία OHSAS 18001:2007/ΕΛΟΤ 1801:2008 που διαθέτει (συνημμένο 13) η εταιρία, όπως βεβαιώνει και η εταιρία επιθεωρητών του συστήματος και ο φορέας πιστοποίησης έπειτα από έλεγχο που έκαναν στην εταιρία μας. (συνημμένα 11-12-14-15) Τα συγκεκριμένα πρόστιμα είναι απολύτως μεμονωμένα και δεν έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, εφόσον έχουμε ασκήσει για όλα διοικητικές προσφυγές και ως μεμονωμένα τα πρόστιμα αυτά σε συνδυασμό με τον αριθμό του προσωπικού μας δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι έχει τελεστεί σοβαρό παράπτωμα, ενώ σε καμία περίπτωση αυτά δεν δημιουργούν καμία αμφιβολία για την αξιοπιστία για την φερεγγυότητα της εταιρίας μας, η οποία είναι απολύτως εντάξει στην εξόφληση εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών, μισθών και επιδομάτων στους εργαζόμενους. Επισημαίνουμε ότι παρά την αμφισβήτηση των πράξεων επιβολής προστίμων με προσφυγές, η εταιρία μας εξόφλησε τα ποσά των προστίμων, όταν βεβαιώθηκαν αυτά στην εφορία. Προς απόδειξη των ανωτέρω μέτρων αυτοκάθαρσης που δηλώσαμε στο ΕΕΕΣ, σας αποστέλλουμε με την παρούσα, τα εξής αποδεικτικά στοιχεία :

1. Πρακτικό έκτακτης Γενικής Συνέλευσης για την σύσταση μιας νέας και ξεχωριστής Διεύθυνσης εντός του Τμήματος του Λογιστηρίου της εταιρίας, την Διεύθυνση Υποβολής στο ΕΡΓΑΝΗ Τροποποιητικών Ε4 Πινάκων Προσωπικού. Για την οργάνωση εκπαίδευσης του προσωπικού ασφαλείας σε θέματα που αφορούν ποιες διαδικασίες θα ακολουθεί ώστε να αποφευχθεί κάθε είδους παρατυπία στην εφαρμογή της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, της νομοθεσίας υγιεινής και ασφάλειας της εργασίας.(συνημμένα 1)
2. Βεβαίωση του Αρχιεπίτκτη Β. Ελλαδος ο οποίος ελέγχει την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας (συνημμένο 2)
3. Βεβαίωση του Αρχιεπίτκτη Ν. Ελλαδος ο οποίος ελέγχει την τήρηση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας (συνημμένο 3)
4. Βεβαίωση του Δικηγόρου της εταιρίας για την επίβλεψη του λογιστηρίου και των διοικητικών υπηρεσιών μας για την τήρηση της εργατικής νομοθεσίας (συνημμένο 4), δείγμα από τις αποδείξεις πληρωμής των εργασιών του δικηγόρου (συνημμένο 16)
5. Ασφαλιστήριο Συμβόλαιο Αστικής, Επαγγελματικής και Εργοδοτικής ευθύνης της εταιρίας μας από την ...(συνημμένα 5-6)
6. Την σύμβαση με την εταιρία που μας παρέχει Ιατρούς Εργασίας και Τεχνικούς ασφαλείας για όλους τους εργαζόμενους της εταιρίας, σε όλα τα υπό φύλαξη σημεία, ώστε να είμαστε σύμφωνοι με τις κείμενες διατάξεις της εθνική νομοθεσίας για την υγεία και ασφάλεια των εργαζομένων (συνημμένο 7)

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

Εργασίας (συνημμένα 11-12) 10. Πιστοποιητικό διαχείρισης της υγείας και ασφάλειας στην εργασία OHSAS 18001:2007/ΕΛΟΤ 1801:2008& Πιστοποιητικό διαχείρισης της ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2005 (συνημμένα 13) 11. Βεβαίωση της εταιρίας επιθεωρητών των ανωτέρω συστημάτων ποιότητας (συνημμένο 14) 12. Βεβαίωση Φορέα πιστοποίησης των ανωτέρω συστημάτων ποιότητας (συνημμένο 15) 13. Οδηγίες και διαδικασίες σύμφωνα με τα συστήματα διασφάλισης ποιότητας (συνημμένα 17-18-19-20-21) Ενόψει των ανωτέρω, η κατηγοριοποίηση των ληφθέντων μέτρων αυτοκάθαρσης διαμορφώνεται ως εξής:

A/A	Περιεχόμενα φακέλου	Όνομα Αρχείου
1	ΤΕΧΝΙΚΑ ΜΕΤΡΑ ΑΥΤΟΚΑΘΑΡΣΗΣ	
ΑΣΦΑΛΙΣΤΗΡΙΑ ΣΥΜΒΟΛΑΙΑ	Συνη μμένα 5 & 6	
ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΤΗΣ ΥΓΕΙΑΣ ΚΑΙ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΣΤΗΝ ΕΡΓΑΣΙΑ OHSAS 18001:2007/ΕΛΟΤ 1801:2008	Συνημμένα 13 & 14	
-ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΠΙΘΕΩΡΗΤΩΝ		
ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΟ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΤΗΣ ΠΟΙΟΤΗΤΑΣ ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2005-	Συνημμένα 13 & 14	
ΕΠΙΘΕΩΡΗΤΩΝ		
ΣΥΜΦΩΝΗΤΙΚΑ ΤΕΧΝΙΚΟΥ ΚΑΙ ΙΑΤΡΟΥ	Συνημμένο 7	
ΕΡΓΑΣΙΑΣ		
ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΤΟΥ ΦΟΡΕΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΣΗΣ	Συνημμένο 15	
ΦΟΡΟΛΟΓΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ	Συνημμένο 10	
ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗ ΕΝΗΜΕΡΟΤΗΤΑ	Συνημμένο 9	
2	ΟΡΓΑΝΩΤΙΚΑ ΜΕΤΡΑ ΑΥΤΟΚΑΘΑΡΣΗΣ	
ΣΥΣΤΑΣΗ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΤΙΚΩΝ	«ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΣΤΟ ΕΡΓΑΝΗ Ε4 ΠΙΝΑΚΩΝ	Συνημμένο 1 Πρακτικό Γενική ς Συνέλευσης

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ»			
ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΠΟΠΤΗ Β. ΕΛΛΑΔΟΣ	Συνημμένο 2		
ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΠΟΠΤΗ Ν. ΕΛΛΑΔΟΣ	Συνημμένο 3		
ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΔΙΚΗΓΟΡΟΥ -ΑΠΟΔΕΙΞΗ	Συνημμένο 4 & 16		
ΠΛΗΡΩΜΗΣ			
3	ΘΕΜΑΤΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ		
ΟΡΓΑΝΩΣΗ	ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ	Συνημμένο 1	Πρακτικό Γενικής
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ		Συνέλευσης	
ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ		Συνημμένα 11 & 12	
ΔΕΙΓΜΑΤΑ	ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΩΝ	Συνημμένο 8	
ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ			
ΟΔΗΓΙΕΣ	ΚΑΙ	ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΕΣ	Συνημμένο 17 ,18,19,20,21
ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ISO 9001:2005 -			
ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΠΟΠΤΗ Β. ΕΛΛΑΔΟΣ	Συνημμένο 2		
ΒΕΒΑΙΩΣΗ ΕΠΟΠΤΗ Ν. ΕΛΛΑΔΟΣ	Συνημμένο 3		

*ΑΙΤΗΜΑ ΑΚΡΟΑΣΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ ΠΡΟΣ ΓΝΩΜΟΔΟΤΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ*  
*Παρακαλούμε προς της γνωμοδοτήσεως της Επιτροπής του άρθρου 73 παρ. 8 του Ν. 4412/2016 να κληθεί η εταιρία μας να εκφράσει και προφορικώς τις απόψεις της δια του πληρεξουσίου δικηγόρου της και της νομίμου εκπροσώπου της. 33. Την με αριθμ. 34Γ γνωμοδότηση της αρμόδιας Επιτροπής της παρ. 9 του άρθρου 73 παρ. 9 του ν.4412/2016 επί της επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων οικονομικών φορέων προς απόδειξη της αξιοπιστίας τους που αφορά στο ανωτέρω σχέδιο απόφασης του φορέα μας. και επειδή: Από τα ως άνω αναφερόμενα μέτρα και τα αποδεικτικά στοιχεία που προσκομίστηκαν προκύπτει ότι η συμμετέχουσα ...δεν έχει λάβει επαρκή επανορθωτικά μέτρα. Τα μέλη του Δ.Σ. λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, μετά από διαλογική συζήτηση, αποφασίζουν ομόφωνα 1. Την απόρριψη της με συστημικό αριθμό ... προσφοράς της εταιρίας ...2. Τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας ...».*

10. Επειδή, με την προσφυγή της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «ΠΡΩΤΟΝ: Οι κυρώσεις που έχουν επιβληθεί στην

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

εταιρία μας δεν έχουν τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, και άρα δεν δύνανται να οδηγήσουν σε αποκλεισμό της από τον διαγωνισμό. ... ΔΕΥΤΕΡΟΝ: Η αιτιολογία με την οποία κρίθηκαν ανεπαρκή τα επανορθωτικά μέτρα αυτοκάθαρσης που έχει λάβει η εταιρία μας παρίσταται ελλιπής και η απόφαση περί ανεπάρκειας των μέτρων εκδόθηκε κατά κακή χρήση της διακριτικής ευχέρειας αξιολόγησης της επάρκειας των μέτρων, χωρίς να αξιολογηθούν όλα τα δεδομένα και τα στοιχεία που επικαλεστήκαμε. ... ΤΡΙΤΟΝ: Δεν συντρέχει πλέον για την εταιρία μας ο λόγος αποκλεισμού της περ. γ' της παρ.2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010, διότι κατά τα τελευταία δύο έτη προ της αξιολόγησης της προσφοράς μας επιβλήθηκε στην εταιρία μας μόνο μία πράξη επιβολής προστίμου για παράβαση της εργατικής νομοθεσίας – Σε κάθε περίπτωση, το γεγονός αυτό έπρεπε να συνεκτιμηθεί από την Επιτροπή κατά την αξιολόγηση της επάρκειας των μέτρων αποκατάστασης της αξιοπιστίας της εταιρίας μας.»

11. Επειδή, στο άρθρο 2.2.3 «Λόγοι αποκλεισμού» της διακήρυξης (σελ. 11), η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του υπόψη διαγωνισμού και δεσμεύει, συνεπώς, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και όλους όσοι συμμετέχουν σε αυτόν ανεπιφύλακτα (ΣΤΕ ΕΑ 632/2010, ΣΤΕ 4231/2000 7μ), ορίζεται ότι: «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους ... 2.2.3.2 γ) η Αναθέτουσα Αρχή γνωρίζει ή μπορεί να αποδείξει με τα κατάλληλα μέσα ότι έχουν επιβληθεί σε βάρος του οικονομικού φορέα, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς: αα) τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους, ή ββ) δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Οι υπό αα΄ και ββ΄ κυρώσεις πρέπει να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ». Στο άρθρο 2.2.3.4, εξάλλου, της διακήρυξης ορίζεται ότι «Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: ... (θ) εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα ότι έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του.» Στο άρθρο 2.2.3.7. τέλος ορίζεται ότι «Οικονομικός φορέας που εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3.1, 2.2.3.2 γ) και 2.2.3.4 μπορεί να προσκομίζει στοιχεία προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού (αυτοκάθαρση). Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης. Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους οικονομικούς φορείς αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον οικονομικό φορέα το σκεπτικό της απόφασης αυτής. Οικονομικός φορέας που έχει αποκλειστεί, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με τελεσίδικη απόφαση, σε εθνικό επίπεδο, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της ανωτέρω δυνατότητας κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση» και στο άρθρο 2.2.3.8. ότι «Η απόφαση για την διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων κατά την προηγούμενη παράγραφο εκδίδεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 8 και 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016.».

12. Επειδή, από τους προπαρατεθέντες όρους της διακήρυξης, συνάγεται ότι για τη συνδρομή του προβλεπόμενου στο άρθρο 2.2.3.2 γ λόγου αποκλεισμού, σχετικά με την επιβολή προστίμων για παραβάσεις εργατικής νομοθεσίας, απαιτείται αυτές να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. Και ναι μεν οι διατάξεις του άρθρου 68 του ν. 3863/2010, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, που διέπουν τις συμβάσεις καθαρισμού/ φύλαξης, όπως η προκείμενη, αρκούνται στη διαπίστωση των κυρώσεων, χωρίς να προϋποθέτουν την τελεσιδικία αυτών, το άρθρο 2.2.3.2. γ της διακήρυξης, όμως,

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

θέτει αυτήν ως πρόσθετη προϋπόθεση και ως ειδικότερο και ρυθμίζουν το ζήτημα στα πλαίσια του επίμαχου διαγωνισμού κατισχύει. Περαιτέρω, λαμβανομένου υπόψη ότι σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα έχει κριθεί ότι συνιστά κάθε παραβίαση αρχών που αφορούν την ηθική, την αξιοπρέπεια ή την επαγγελματική συνείδηση και θεμελιώνει επαγγελματική ευθύνη αυτού που τη διέπραξε μέσω, ιδίως, της κινήσεως πειθαρχικής διαδικασίας από τους αρμόδιους επαγγελματικούς φορείς ή ποινικής διαδικασίας για προσπάθεια απάτης σε άλλες διαγωνιστικές διαδικασίες κ.λπ. (Ε.Α ΣΤΕ 403/2010), η περίπτωση επιβολής κυρώσεων για παραβάσεις εργατικής νομοθεσίας δεν μπορεί να αποκλειστεί ότι δεν συνιστούν περίπτωση συνδρομής του προβλεπόμενου στο άρθρο 2.2.3.4 λόγου αποκλεισμού και μάλιστα χωρίς την προϋπόθεση οι κυρώσεις αυτές να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, αρκεί η αναθέτουσα αρχή αιτιολογημένα να αποφανθεί ότι αυτές θέτουν εν αμφιβόλω την αξιοπιστία του.

13. Επειδή, εξάλλου, διακριτική ευχέρεια ή εξουσία υπάρχει, όταν οι κανόνες που καθορίζουν την αρμοδιότητα δεν προκαθορίζουν ακριβώς την ενέργεια του διοικητικού οργάνου αλλά του αφήνουν περιθώριο δράσης. Ειδικότερα, η αρμοδιότητα έχει χαρακτήρα διακριτικής ευχέρειας όταν, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις, το σχετικό όργανο: α) μπορεί, αλλά δεν έχει υποχρέωση να εκδώσει τη διοικητική πράξη ή β) πρέπει να εκδώσει την πράξη, μπορεί όμως να καθορίζει κατά την κρίση του το χρονικό σημείο έκδοσής της ή γ) μπορεί να επιλέξει μεταξύ περισσοτέρων ρυθμίσεων τις οποίες επιτρέπει η εφαρμογή των διατάξεων αυτών (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, τόμ. 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδοση, αριθμ. 149, σελ. 139). Η πράξη, δε, που εκδίδεται στα πλαίσια διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής, ελέγχεται μόνο στα ακραία όριά της, που καθορίζονται: α) από το λογικό, κατά την κοινή πείρα και αντίληψη, περιεχόμενο της αόριστης αξιολογικής έννοιας σε συνδυασμό με την ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών της συγκεκριμένης περίπτωσης σε συνδυασμό προς τον επιδιωκόμενο από τον κανόνα αυτό σκοπό δημοσίου συμφέροντος, β) από την ισότητα κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας, δηλαδή, την ίση κρίση ομοειδών νομικών και πραγματικών καταστάσεων γ) από την αρχή της χρηστής διοίκησης και δ) από την αρχή της αναλογικότητας ή της αναλογίας, σύμφωνα με

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

την οποία το επαχθές μέτρο που επιβάλλεται στον διοικούμενο με τη διοικητική πράξη πρέπει να είναι αναγκαίο, πρόσφορο και ανάλογο προς το εξυπηρετούμενο δημόσιο συμφέρον ή ιδιωτικό προστατευόμενο συμφέρον στο πλαίσιο του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμ. 2, 13η έκδ., 2010, ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 514).

14. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, και, της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, Γενικό Διοικητικό Δίκαιο, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191).

15. Επειδή, κρίσιμη είναι η διαφοροποίηση και υπό αυτή την έννοια η αποφυγή της σύγχυσης της διακριτικής ευχέρειας με την ερμηνεία ενός κανόνα δικαίου, που οφείλει να κάνει η Διοίκηση, η οποία συνίσταται στην εξακρίβωση, με τη χρήση των διαφόρων ερμηνευτικών μεθόδων, με επικρατέστερες πέραν της γραμματικής, την συστημική - υπό την έννοια της ένταξης της επίμαχης διάταξης σε ένα πλέγμα διατάξεων - και την τελολογική, του ποια πραγματικά αρμοδιότητα παρέχει ο κανόνας δικαίου στο διοικητικό όργανο και καταλήγει στην υιοθέτηση μιας και μόνης άποψης. Αντιστοίχως, διαφοροποιείται η διακριτική ευχέρεια της απλής διαπίστωσης της συνδρομής των πραγματικών ή νομικών καταστάσεων, που συνιστούν τις νόμιμες προϋποθέσεις για την έκδοση της διοικητικής πράξης, η οποία δύναται να είναι θετική ή αρνητική, σωστή ή λανθασμένη. Στην περίπτωση αυτή, το διοικητικό όργανο έχει απλώς αρμοδιότητα να εξακριβώσει την ύπαρξη των στοιχείων, τα οποία στη συγκεκριμένη περίπτωση συνθέτουν ορισμένη πραγματική ή νομική κατάσταση, για να κρίνει, εάν υπάρχει η προϋπόθεση εφαρμογής ενός απρόσωπου κανόνα δικαίου με την έκδοση της σχετικής πράξης δεδομένου ότι η διαπίστωση της συνδρομής των νόμιμων προϋποθέσεων είναι αναγκαία για την άσκηση της δέσμιας αρμοδιότητας. (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Νομική Βιβλιοθήκη, Τόμος 1, 15η Έκδοση, 2017, σελ 140). Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών της αναλογικότητας και της χρηστής



## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

διοίκησης όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και κατά τον νόμο και την Διακήρυξη ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑθ 2098/2013, ΣΤΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003).

16. Επειδή, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά στις αμέσως ανωτέρω σκέψεις της παρούσας, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η απόφαση της αναθέτουσας αρχής ότι συντρέχει ο προβλεπόμενος στο άρθρο 2.2.3.4 λόγος αποκλεισμού στο πρόσωπο διαγωνιζόμενου συνιστά πράξη διακριτικής ευχέρειας, καθώς θα πρέπει ρητώς και αιτιολογημένα να αποφαινεται οι κυρώσεις που έχουν επιβληθεί σε βάρος διαγωνιζόμενου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας θέτουν εν αμφιβόλω την αξιοπιστία του.

17. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση από το περιεχόμενο της προσβαλλόμενης απόφασης (σκ. 9 της παρούσας), δεν προκύπτει όχι μόνον αν η αναθέτουσα αρχή αποφαινεται ότι στο πρόσωπο της προσφεύγουσας συντρέχει ο προβλεπόμενος στο άρθρο 2.2.3.2 γ) λόγος αποκλεισμού ή αυτός του άρθρου 2.2.3.4 της διακήρυξης, αλλά δεν προβάλλεται καμία απολύτως κρίση σχετικά με το αν οι παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας και οι εξ αυτών κυρώσεις που η ίδια η προσφεύγουσα δήλωσε στο ΕΕΕΣ της θέτουν εν αμφιβόλω την αξιοπιστία της. Κατά συνέπεια, η προσβαλλόμενη απόφαση, κατά το μέρος της με το οποίο γίνεται δεκτό ότι στο πρόσωπο της προσφεύγουσας συντρέχει προβλεπόμενος στη διακήρυξη λόγος αποκλεισμού είναι μη ειδική και ορισμένη, με ελλιπή αιτιολογία και κατά τούτο μη νόμιμη και ακυρωτέα.

18. Επειδή, εξάλλου, και υπό την εκδοχή ότι νομίμως επαρκώς αιτιολογημένα η αναθέτουσα αρχή αποφαινεται ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού στο πρόσωπο της προσφεύγουσας, επειδή έχουν επιβληθεί σε βάρος της πρόστιμα για παραβίαση της εργατικής νομοθεσίας, η προσφεύγουσα δεν θα μπορούσε ν' αποκλειστεί άνευ ετέρου, αν προηγουμένως δεν ζητείτο από αυτήν να προσκομίσει στοιχεία προκειμένου να αποδείξει ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία της, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού (αυτοκάθαρση) στο πρόσωπό της. Σε συνέχεια, θα μπορούσε νομίμως ν' αποκλειστεί μόνον αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, αφού αξιολογηθούν σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του παραπτώματος στο οποίο υπέπεσε. Συναφώς, με το περιεχόμενο των μέτρων

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

αυτών στην αιτιολογική σκέψη (106) της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ αναφέρονται τα εξής: «Θα πρέπει, ωστόσο, να επιτρέπεται στους οικονομικούς φορείς να υιοθετούν μέτρα συμμόρφωσης με στόχο την άρση των συνεπειών τυχόν ποινικών αδικημάτων ή παραπτωμάτων και την αποτελεσματική πρόληψη των παρανομιών. Τα εν λόγω μέτρα μπορεί να συνίστανται ιδίως σε μέτρα που αφορούν το προσωπικό και την οργάνωση, όπως είναι η διακοπή όλων των δεσμών με πρόσωπα ή οργανισμούς που εμπλέκονται στην παράνομη συμπεριφορά, κατάλληλα μέτρα αναδιοργάνωσης προσωπικού, η εφαρμογή συστημάτων υποβολής εκθέσεων και ελέγχου, η δημιουργία δομής εσωτερικού ελέγχου για την παρακολούθηση της συμμόρφωσης και η έγκριση εσωτερικών κανόνων ευθύνης και αποζημίωσης. Όταν τα εν λόγω μέτρα προσφέρουν επαρκείς εγγυήσεις, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν θα πρέπει πλέον να αποκλείεται για αυτούς τους λόγους και μόνον. ...».

19. Επειδή, περαιτέρω, η αιτιολογία είναι, γενικά, η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και της ερμηνείας τους, της διαπίστωσης ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, τη διαπίστωση της συνδρομής και την εκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης (βλ. σχετικά <https://www.prevedourou.gr>) ενώ ελάχιστο περιεχόμενο της αιτιολογίας συνιστά α) ο νομικός κανόνας επί του οποίου ερείδεται η προς έκδοση διοικητική πράξη και β) τα πραγματικά δεδομένα που εμπίπτουν στο κανονιστικό πλαίσιο (Βασίλειος Γκέρτσος, Δημήτριος Πυργάκης, Κώδικας Διοικητικής Διαδικασίας, Νομική Βιβλιοθήκη, 2015, σελ. 276 επ.). Σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, το οποίο συμπυκνώνει στη διατύπωσή του την προϋπάρχουσα, μακρά νομολογιακή παράδοση σχετικά με το ζήτημα, η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου. Η αιτιολογία είναι σαφής όταν καταγράφονται με διαυγή τρόπο οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου, με τη χρήση των κατάλληλων διατυπώσεων επί τη βάση των κανόνων της νεοελληνικής γλώσσας σε επίπεδο γραμματικής και συντακτικού (λεκτική λειτουργία). Στη διοικητική πράξη πρέπει να γίνεται μνεία συγκεκριμένων

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμά της (ορισμένος χαρακτήρα της αιτιολογίας, ΣΤΕ 3692/2001, 4223/2000). Δεν πρέπει να περιορίζεται στην επανάληψη στερεότυπων εκφράσεων που προέρχονται από τον νόμο που διέπει την υπόθεση (ΣΤΕ 2584/2001) ούτε να στηρίζεται σε αντιφατικά στοιχεία (ΣΤΕ 941/1989, Ολ 3158/1976). Η αιτιολογία είναι ειδική όταν δεν είναι γενική και αόριστη, όταν, δηλαδή, όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη. Πρόσθετα ποιοτικά χαρακτηριστικά της ειδικότητας σε σχέση με τη σαφήνεια εντοπίζονται όταν ανακύπτει η ανάγκη να διατυπώσει το διοικητικό όργανο πρόσθετες σκέψεις. Επομένως, στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας. Μόνο στην περίπτωση διαπίστωσης έλλειψης των ως άνω στοιχείων, η προσβαλλόμενη απόφαση θα ήταν αναιτιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμ. 2, 13η έκδ., ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 516-518). Σε κάθε περίπτωση, με την αιτιολογία η Διοίκηση αποδεικνύει ότι είναι αμερόληπτη και χρηστή και ότι τηρεί την αρχή της νομιμότητας ενώ παράλληλα παρέχεται στους μεν ενδιαφερομένους η δυνατότητα να ασκήσουν τα δικαιώματά τους, στον, δε, δικαστή να ασκήσει τον δικαστικό έλεγχο, συμβάλλοντας στη διασφάλιση αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας (βλ. απόφαση της 20ής Σεπτεμβρίου 2011, Ευρωπαϊκή Δυναμική κατά ΕΤΕΠ, Τ 461/08, EU:T:2011:494, σκέψη 122, και αποφάσεις της 2... Φεβρουαρίου 2003, Strabag Benelux κατά Συμβουλίου, Τ 183/00, EU:T:2003:36, σκέψη 55, της 24ης Απριλίου 2013, Ευρωπαϊκή Δυναμική κατά Επιτροπής, Τ 32/08, μη δημοσιευθείσα, EU:T:2013:213, σκέψη 37, και της 28ης Ιουνίου 2016, AF Steelcase κατά EUIPO, Τ 652/14, μη δημοσιευθείσα, EU:T:2016:370, σκέψη 43).

20. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, όπως η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί στην προσφυγή της (σελ. 16 επ.) «το Δ.Σ. του Νοσοκομείου εξέφερε την κρίση ότι η εταιρία μας δεν έχει λάβει επαρκή μέτρα

## **Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021**

αυτοκάθαρσης και το θέμα εισήχθη στην αρμόδια Γνωμοδοτική Επιτροπή του άρθρου 73 Ν.4412/2016, προκειμένου να γνωμοδοτήσει για την επάρκεια των επανορθωτικών μέτρων που η εταιρία μας αποδεδειγμένα έλαβε προς αποκατάσταση της αξιοπιστίας της. Έτσι, στις 17-02-2021, η Γνωμοδοτική Επιτροπή επί της επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων οικονομικών φορέων προς απόδειξη της αξιοπιστίας τους συνεδρίασε, προκειμένου να γνωμοδοτήσει σύμφωνα με της διατάξεις του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 για την επάρκεια ή μη των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων της εταιρίας της, τα οποία έλαβε για της αποκατάσταση της αξιοπιστίας της, μετά την επιβολή σε αυτήν προστίμων για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας. Η Επιτροπή γνωμοδότησε ομόφωνα ότι τα επανορθωτικά μέτρα της εταιρίας της δεν είναι επαρκή για την συμμετοχή της στη συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού (Πράξη 34Γ), αναφέροντας τα κάτωθι: «Από τα ως άνω αναφερόμενα μέτρα και τα αποδεικτικά στοιχεία που προσκομίστηκαν προκύπτει ότι δεν καλύπτονται οι απαιτήσεις της νομοθεσίας περί αυτοκάθαρσης και συγκεκριμένα: - Αναφορικά με την τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ των κυρώσεων (πράξεων επιβολής προστίμου) που έχουν επιβληθεί από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας, αυτή καίτοι απαιτείται για τις παραβάσεις εργατικής νομοθεσίας για όλες εν γένει τις δημόσιες συμβάσεις, στην περίπτωση του σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος για τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης δεν απαιτείται οι κυρώσεις να έχουν τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. -Η αξιολόγηση για την διάπραξη σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητα του εν λόγω οικονομικού φορέα, πρέπει να βασιστεί σε πραγματικά γεγονότα (ύπαρξη πράξεων επιβολής προστίμου) και όχι σε εκτιμήσεις αναφορικά με την μελλοντική έκβαση των προσφυγών στα διοικητικά δικαστήρια ή σε δήλωση προθέσεων. -Το ισχύον νομικό πλαίσιο δεν συναρτά το πλήθος των παραβάσεων με το μέγεθος του οικονομικού φορέα (αριθμός εργαζομένων κτλ). - Κατά δήλωση του, ο οικονομικός φορέας έχει αναπτύξει μέσα από το σύστημα διαχείρισης ποιότητας ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 που διαθέτει, ένα σύστημα εποπτείας των έργων το οποίο του επιτρέπει να προλαμβάνει σφάλματα που είχαν ως συνέπεια στο παρελθόν την επιβολή κυρώσεων από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας. Από το κατατεθειμένο σχετικό πιστοποιητικό συμμόρφωσης κατά ΕΛΟΤ EN ISO 9001:2015 προκύπτει

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

ότι η ημερομηνία αρχικής πιστοποίησης είναι η 08.02.2010. Επομένως ο οικονομικός φορέας διέθετε την σχετική πιστοποίηση στο χρόνο επιβολής των κυρώσεων και αυτή δεν ήταν αρκετή ώστε να εγγυηθεί την αποφυγή σφαλμάτων που οδηγούν σε κυρώσεις. - Επίσης, ο οικονομικός φορέας δηλώνει ότι έχει εκπαιδεύσει το προσωπικό ασφαλείας του σε θέματα που αφορούν τις διαδικασίες που πρέπει να τηρηθούν ώστε να αποφευχθούν παρατυπίες στην εφαρμογή της εργατικής νομοθεσίας, μέσω του συστήματος διαχείρισης της υγείας και της ασφάλειας των εργαζομένων στην εργασία OHSAS 18001:2007/ ΕΛΟΤ 1801:2008. Από το κατατεθειμένο σχετικό πιστοποιητικό συμμόρφωσης κατά OHSAS 18001:2007/ ΕΛΟΤ 1801:2008 προκύπτει ότι η ημερομηνία αρχικής πιστοποίησης είναι η 20.12.2013. Επομένως ο οικονομικός φορέας διέθετε την σχετική πιστοποίηση στο χρόνο επιβολής των κυρώσεων και αυτή δεν ήταν αρκετή ώστε να εγγυηθεί την αποφυγή σφαλμάτων που οδηγούν σε κυρώσεις. Η μη αθέτηση των υποχρεώσεων του οικονομικού φορέα όσον αφορά στην καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης δεν συνδέεται με οποιονδήποτε τρόπο με τις παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας και την διάπραξη σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος. Εν κατακλείδι τα περιγραφόμενα από τον οικονομικό φορέα μέτρα δεν μπορούν να αξιολογηθούν ως επαρκή, αφενός λόγω του αριθμού των κυρώσεων με χαρακτηρισμό «πολύ υψηλής» σοβαρότητας. Προς επίρρωση των ανωτέρω, επισημαίνονται τα κάτωθι: - Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 39 παρ. (B) του ν. 4488/2017 «Αποκλεισμός από δημόσιες συμβάσεις και χρηματοδοτήσεις λόγω παραβάσεων της εργατικής νομοθεσίας»: Β) Η περίπτωση γ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α' 115) αντικαθίσταται ως εξής: «γ) Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης εάν έχουν επιβληθεί σε βάρος τους, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά, από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους ή δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της

## **Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021**

εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλείσει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης: αα) οι οποίες έχουν κηρυχθεί έκπτωτες κατ' εφαρμογή της παραγράφου 7 του παρόντος μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς ή ββ) στις οποίες έχει επιβληθεί η κύρωση της προσωρινής διακοπής της λειτουργίας συγκεκριμένης παραγωγικής διαδικασίας ή τμήματος ή τμημάτων ή του συνόλου της επιχείρησης ή εκμετάλλευσης κατ' εφαρμογή της παρ. 1B του άρθρου 24 του ν. 3996/2011 (Α' 170) μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς». Να σημειωθεί εξάλλου, ότι η αναγκαστικού δικαίου ειδική διάταξη για τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού και φύλαξης, ήτοι η περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α' 115) όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 39 παρ. Α) του Ν. 4488/2017, ως ειδικότερη και νεώτερη κατισχύει οποιασδήποτε άλλης γενικότερης και παλαιότερης διάταξης. Η εν λόγω διάταξη δεν προβλέπει ως προϋπόθεση την τελεσιδικία των αποφάσεων επιβολής προστίμου, αλλά αρκεί η επιβολή τους, κατά τη ρητή διατύπωση της διάταξης. - Όπως προκύπτει η προσφεύγουσα εταιρεία ..., ενέπιπτε στην ως άνω περίπτωση. Συγκεκριμένα ... σύμφωνα με το έγγραφο που απέστειλε η Δ/ση Προγραμματισμού & Συντονισμού Επιθεώρησης Ασφάλειας & Υγείας στην Εργασία του ΣΕΠΕ και η Δ/ση Προγραμματισμού & Συντονισμού Επιθεώρησης Εργασιακών Σχέσεων του ΣΕΠΕ με αριθμ. πρωτ. ΕΞ. 11434/13-01-2020 προκύπτει ότι στον συμμετέχοντα στο Διαγωνισμό οικονομικό φορέα με την επωνυμία «...» έχουν επιβληθεί επτά (7) συνολικά πράξεις επιβολής προστίμου «πολύ υψηλής σοβαρότητας» για το χρονικό διάστημα από 1-01-2017 έως 10-01-2020. Συγκεκριμένα στην προσφεύγουσα εταιρεία μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από την λήξη της προθεσμίας υποβολής προσφοράς και δεδομένου ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στον διαγωνισμό ήταν η 20η Δεκεμβρίου 2019, θα πρέπει να ληφθεί υπ' όψιν το χρονικό διάστημα από 20-12-2017 έως 20-12-2019. Κατά το διάστημα αυτό είχαν επιβληθεί εις βάρος της συνολικά έξι (6) πράξεις επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας, οι οποίες είναι όλες «πολύ υψηλής σοβαρότητας», δηλαδή τρεις (3)

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

περισσότερες από όσες ορίζει ο νόμος, γεγονός που αποδεικνύει επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια της εταιρείας κατά την εκτέλεση δημοσίων συμβάσεων, για το χρονικό διάστημα αυτό (από τα στοιχεία του φακέλου τα πρόστιμα έχουν υποβληθεί την 24-05-2018, 4-10-2018, 23/10/2018, 29/11/2018, 5/12/2018 και 12/09/2019 προ της διετίας από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. - Η προσφεύγουσα δεν επικαλέστηκε αναστολή των εν λόγω πράξεων επιβολής προστίμων, ως εκ τούτου αυτές είναι ενεργές, δεσμευτικές και παράγουσες έννομα αποτελέσματα. Συνεπώς οι προσφυγές της εν λόγω εταιρείας δεν αποτελούν επ' ουδενί μέτρα αυτοκάθαρσης. - Τα τεχνικά μέτρα αυτοκάθαρσης που επικαλείται η εν λόγω εταιρεία αφορούν νόμιμες υποχρεώσεις της εταιρείας, τις οποίες εάν δεν είχε εκπληρώσει η υποψήφια εταιρεία δεν θα μπορούσε να συμμετάσχει στον εν θέματι διαγωνισμό. Τα πιστοποιητικά διαχείρισης της υγείας κλπ τα οποία επικαλείται και προσκομίζει έχουν αποκτηθεί σε χρόνο προγενέστερο των προστίμων που της έχουν επιβληθεί και συγκεκριμένα κατά τα έτη 2010 και 2013, ενώ τα σχετικά πρόστιμα έχουν επιβληθεί τα έτη 2018 και 2019. Η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα καθώς και τα ασφαλιστήρια συμβόλαια αστικής ευθύνης, ουδεμία σχέση έχουν με τις παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας στις οποίες υπέπεσε η υποψήφια εταιρεία και για τις οποίες τις επιβλήθηκαν τα σχετικά πρόστιμα. - Τα αναφερόμενα ως οργανωτικά μέτρα αυτοκάθαρσης και θέματα προσωπικού δεν αποδεικνύουν συμμόρφωση με τις επιβληθείσες αποφάσεις προστίμων λόγω παράβασης της εργατικής νομοθεσίας. Από τα έγγραφα που προσκομίζει η ως άνω εταιρεία δεν προκύπτει ότι έχει καταβάλει τα πρόστιμα που της επιβλήθηκαν με τις ως άνω αποφάσεις του ΣΕΠΕ. Οι παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας δεν αφορούσαν ελλιπή εκπαίδευση του προσωπικού, ούτε συνεπώς τα σχετικά μέτρα εκπαίδευσης μπορούν να θεωρηθούν ως μέτρα αυτοκάθαρσης για τα συγκεκριμένα παραπτώματα. - Το γεγονός ότι η ως άνω εταιρεία έχει προσφύγει κατά των σχετικών αποφάσεων επιβολής προστίμων δεν αποδεικνύει συμμόρφωση ή αυτοκάθαρση, αντιθέτως αμφισβήτησε τους, η οποία όμως δεν έχει ακόμη κριθεί δικαστικά. Εξάλλου για τις συγκεκριμένες αποφάσεις του ΣΕΠΕ δεν υπάρχει απόφαση αναστολής της εκτέλεσής τους, γεγονός που σημαίνει ότι αυτές είναι ενεργές και παράγουσες έννομα αποτελέσματα. Η Επιτροπή για το ανωτέρω θέμα 34Γ αφού μελέτησε το σύνολο των τεθέντων σε αυτήν στοιχείων και μετά

## Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021

από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της, θεωρεί πως λόγω ελλείψεως αποδεικτικών στοιχείων και σύμφωνα με τα ειδικότερα αναφερόμενα στις σελίδες 12- 13 του ως άνω αναφερόμενου σχεδίου απόφασης- Αποσπάσματος Πρακτικού της 17ης Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΑΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ... που πραγματοποιήθηκε στις 22-12-2020, ο ανωτέρω οικονομικός φορέας δεν αποδεικνύεται ότι έχει λάβει επαρκή επανορθωτικά μέτρα προς απόδειξη της αξιοπιστίας του. Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή αποφασίζει ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του υποβληθέντος σχεδίου απόφασης της ... Υγειονομικής Περιφέρειας ... του ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΑΚΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ... και επί της μη επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων της εταιρίας «...» προς απόδειξη της αξιοπιστίας της.».

21. Επειδή, η ως άνω Γνώμη της Επιτροπής του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 απώλεσε τον εκτελεστό χαρακτήρα της με την ενσωμάτωσή της στην προσβαλλόμενη απόφαση του νοσοκομείου περί αποκλεισμού της προσφεύγουσας από το διαγωνισμό (πρβλ. ΣΤΕ 2482/2017, 494/2013, 2274/2011, 860/2004), της οποίας αποτελεί την αιτιολογία. Περαιτέρω, η τελευταία αυτή απόφαση της αναθέτουσας αρχής, επάγεται βλαπτικές έννομες συνέπειες για την προσφεύγουσα και παραδεκτώς προσβλήθηκε με την κρινόμενη προσφυγή. Κατόπιν αυτών, για τη νομιμότητα της αιτιολογίας της πράξης αποκλεισμού της προσφεύγουσας επιβάλλεται να εξεταστεί η νομιμότητα της αιτιολογίας της ανωτέρω γνωμοδότησης της Επιτροπής του άρθρου 73 παρ.9 του ν.4412/2016, η πλημμέλεια της οποίας επηρεάζει τη νομιμότητα της πράξης της αναθέτουσας αρχής που προσβλήθηκε με την κρινόμενη προσφυγή. Και τούτο, διότι, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 73 παρ. 8 και 9 του ν. 4412/2016, η γνωμοδότηση της Επιτροπής του άρθρου 9 του άρθρου 73 συνιστά περίπτωση σύμφωνης γνώμης από την οποία το νοσοκομείο δεν εδύνατο να αποστεί, ελέγχοντάς την κατ' ουσίαν και άρα δεν μπορούσε να επανεξετάσει ό,τι έχει εξεταστεί (πρβλ ΣΤΕ ΟΛ 1748/2016, ΣΤΕ 998/2013, ΣΤΕ 3230/2012) αλλά υποχρεούτο να υιοθετήσει την ως άνω γνώμη κατά δέσμια αρμοδιότητα.



## **Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021**

22. Επειδή, ωστόσο, για τα ίδια ως άνω μέτρα αυτοκάθαρσης της προσφεύγουσας (βλ. σκ. 9 της παρούσας) τα οποία κρίθηκαν μη επαρκή κατά τα άνω έχουν ήδη κριθεί (βλ. ΑΕΠΠ Σ1603/2020, Σ626/2021) τα εξής: «...αν και αναφέρει η αρμόδια Επιτροπή αναλυτικά όλα τα στοιχεία και έγγραφα που έλαβε υπόψη η προσβαλλόμενη απόφαση, ωστόσο, ουδόλως αναφέρει με την αιτιολογία της κάποια - κατά την κρίση της - κατηγοριοποίηση των στοιχείων και εγγράφων που υπεβλήθησαν ενώπιόν της, ήτοι δεν συστοιχεί τις δοθείσες πληροφορίες και τα προσκομισθέντα προς απόδειξη έγγραφα, με την απαίτηση της ... της διακήρυξης περί απόδειξης λήψης συγκεκριμένων τεχνικών και οργανωτικών μέτρων καθώς και μέτρων σε επίπεδο προσωπικού κατάλληλων για την αποφυγή περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτώματων. Περαιτέρω, δεν προβαίνει σε επαρκή τοποθέτηση αν όχι ανάλυση περί της αδυναμίας με τα επικαλούμενα επανορθωτικά μέτρα αποφυγής περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτώματων και δη σε συνάρτηση με τις ιδιαίτερες περιστάσεις του παραπτώματος, άλλως υπό ευρύτερη έννοια δεν εξειδικεύει η αιτιολογία της προσβαλλόμενης, η οποία αποτελεί αποσπασματική αντιγραφή της οικείας διάταξης της επισήμανσης ... της διακήρυξης για ποιο ειδικότερο λόγο τα επικαλούμενα και προσκομισθέντα έγγραφα δεν παρέχουν επαρκή τεκμηρίωση ως προς την αξιοπιστία της επιχείρησης». Επομένως, ενόψει των όσων γίνονται δεκτά και στη 19<sup>η</sup> σκέψη της παρούσας πρέπει και στην προκειμένη περίπτωση να γίνει δεκτό ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι μη νόμιμη και κρίνεται ακυρωτέα και λόγω ελλιπούς αιτιολογίας, γεγονός που καθιστά την επί της ουσίας κρίση της ΑΕΠΠ και την εξέταση των συναφών ισχυρισμών της προσφεύγουσας εν προκειμένω αλυσιτελή.

23. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, σύμφωνα με το σκεπτικό.

24. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ. 39/2017.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται την προσφυγή.

**Αριθμός απόφασης: 1017 / 2021**

Ακυρώνει την απόφαση της ...Τακτικής Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου ... (θέμα 19ο), με την οποία αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας, στο πλαίσιο του διαγωνισμού για τις «Υπηρεσίες Φύλαξης» για τις ανάγκες του νοσοκομείου (Διακήρυξη ...-Επαναπροκήρυξη).

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου που κατέθεσε η προσφεύγουσα για την εξέταση της προσφυγής της.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 14 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 03 Ιουνίου 2021.

**Ο Πρόεδρος**  
**Νικόλαος Σ. Σαββίδης**

**Ο Γραμματέας**  
**Μιχαήλ Γ. Σοφιανός**