

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**3ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 23 Ιουνίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Σωτηρία Σταματοπούλου, Εισηγήτρια και Μαρία Βύρρα, Μέλη.

Για να συνεξετάσει: **(α)** την από 23-5-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. **716/24-5-2022** προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η “...” ή «*πρώτη προσφεύγουσα*»), που εδρεύει στ... .., αριθμ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, **(β)** την από 22-5-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. **723/24-5-2022** προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη ..., οδός ... αριθμ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής η «...» ή «*η δεύτερη προσφεύγουσα*»).

Κατά της ..., Ανεξάρτητης Διοικητικής Αρχής (εφεξής η «*αναθέτουσα αρχή*»), που εδρεύει στον ..., οδός ... αριθμ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά της εταιρείας με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο “...”, που εδρεύει στο ....., αριθμ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, η οποία άσκησε παρέμβαση επί αμφοτέρων των προσφυγών (εφεξής η “...” ή «*πρώτη παρεμβαίνουσα*»).

Κατά της Ιδιωτικής Επιχείρησης Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας με την επωνυμία «...» και με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη ..., οδός ... αριθμ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται, η οποία άσκησε παρέμβαση επί της α΄ προσφυγής (εφεξής η «...» ή «*δεύτερη παρεμβαίνουσα*» επί της α΄ προσφυγής»).

Με τις άνω προδικαστικές προσφυγές τους, οι προσφεύγουσες επιδιώκουν την ακύρωση της, *κοινοποιηθείσας την 13-5-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ*, υπ’ αριθμ. πρωτ. **3631/A2-2641/12-05-2022** Απόφασης της Αναπληρώτριας Προέδρου- Προϊσταμένης Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης και Οργάνωσης της αναθέτουσας αρχής, ως

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

και της ενσωματωθείσας με αριθμ. πρωτ. 1772/A2-1254/16-03-2022 απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί έγκρισης των Πρακτικών 1, 2 και 3, καθ' ο μέρος κατά την **πρώτη προσφεύγουσα** α) απορρίφθηκε η προσφορά της, β) έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας ... και ανακηρύχθηκε ανάδοχος, και γ) δεν απορρίφθηκαν οι εταιρείες ... και ... και για τους αναφερόμενους στην προσφυγή της πρόσθετους λόγους, και κατά την **δεύτερη προσφεύγουσα** καθ' ο μέρος α) απορρίφθηκε η προσφορά της, β) έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας ... και ανακηρύχθηκε ανάδοχος.

Με την παρέμβασή της επί αμφοτέρων των προσφυγών, η πρώτη παρεμβαίνουσα αιτείται την καθ' ολοκληρίαν απόρριψη αυτών και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που ανακήρυξε αυτήν οριστική ανάδοχο της δημοπρατούμενης σύμβασης.

Με την παρέμβασή της επί της α' προσφυγής, η δεύτερη παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της πρώτης προσφυγής καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της, προβάλλοντας επιπρόσθετους λόγους απόρριψης αυτής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σωτηρία Σταματοπούλου.

### **Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή για την άσκηση της **πρώτης** προσφυγής κατατέθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το προβλεπόμενο στις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017 παράβολο (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 18-5-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της Τράπεζας Eurobank και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 2.597,00€. Εντούτοις, το νομίμως απαιτούμενο παράβολο, πρέπει να υπολογιστεί ως ποσοστό επί της εκτιμώμενης, άνευ Φ.Π.Α., αξίας του Τμήματος Β' της σύμβασης, για το οποίο ασκείται η προσφυγή, ήτοι πρέπει να υπολογιστεί ως ποσοστό (0,50%) επί του ποσού των 459.300,00€ (βλ. άρθρ. 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 όπου ορίζεται ότι «εάν από τα έγγραφα της σύμβασης παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τμήμα ή τμήματα της σύμβασης, το ύψος του

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

παραβόλου υπολογίζεται επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης σχετικά με τα οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή). Συνεπώς, το νόμιμο παράβολο ανέρχεται **στο ποσό των 2.296,50€** ( $€459.300,00 \times 0,50\%$ ), το δε επιπλέον καταβληθέν ποσό εκ  $€300,50$ , είναι σε κάθε περίπτωση, και ανεξαρτήτως έκβασης της πρώτης προσφυγής, επιστρεπτέο.

2. Επειδή για την άσκηση της **δεύτερης** προσφυγής προκύπτει πως κατατέθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το προβλεπόμενο στις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 20-5-2022 απόδειξη ηλεκτρονικής πληρωμής της Τράπεζας Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 2.596,50€. Εντούτοις, ως ανωτέρω αναφέρθηκε, το νομίμως απαιτούμενο παράβολο, πρέπει να υπολογιστεί ως ποσοστό επί της εκτιμώμενης, άνευ Φ.Π.Α., αξίας του Τμήματος Β' της σύμβασης, για το οποίο ασκείται η προσφυγή, ήτοι πρέπει να υπολογιστεί ως ποσοστό (0,50%) επί του ποσού των 459.300,00€. Συνεπώς, το νόμιμο παράβολο ανέρχεται **στο ποσό των 2.296,50€** ( $€459.300,00 \times 0,50\%$ ), το δε επιπλέον καταβληθέν ποσό εκ  $€300$ , είναι σε κάθε περίπτωση, και ανεξαρτήτως έκβασης της δεύτερης προσφυγής, επιστρεπτέο.

3. Επειδή δυνάμει της με αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξης (ορθή επανάληψη), η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό για την «*Παροχή υπηρεσιών φύλαξης του κτιρίου της κεντρικής Υπηρεσίας της ... και της Διεύθυνσης ... (...)*», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Σύμφωνα με το άρθρ. 1.3 της Διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρείται στα ακόλουθα ΔΥΟ (2) Τμήματα: **ΤΜΗΜΑ (Α):** ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΣΤΗΝ ... ΓΙΑ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΑΠΟ 01.01.2022 ΕΩΣ 31.03.2022, εκτιμώμενης αξίας 60.000,00€ πλέον ΦΠΑ 14.400,00€ με χρονική διάρκεια έργου τρεις (3) μήνες και **ΤΜΗΜΑ (Β):** ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΣΤΗΝ ... ΓΙΑ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΑΠΟ 01.04.2022 ΕΩΣ 31.12.2023, **εκτιμώμενης αξίας 459.300,00€** πλέον ΦΠΑ 110.232,00€ με χρονική διάρκεια είκοσι ενός (21) μηνών, με την επίσημανση ότι γίνονται δεκτές και υποβάλλονται προσφορές από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ (Β) της

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

υπό ανάθεση υπηρεσίας, καθώς το ΤΜΗΜΑ (Α) ορίστηκε πως θα ανατεθεί κατά παρέκκλιση. Εξάλλου, δυνάμει του με αριθμ. πρωτ. 113/A2-102/10.1.2022 εγγράφου διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής ρητώς ορίστηκε, σε συνέχεια σχετικών ερωτημάτων των συμμετεχόντων, πως δεν θα υποβληθούν προσφορές για το Τμήμα (Α) της δημοπρατούμενης σύμβασης. Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (και για τα δύο τμήματα) ανέρχεται στο ποσό €643.932,00 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι καθαρό ποσό €519.300,00 πλέον ΦΠΑ € 124.632,00.

4. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 22-12-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ...

5. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρ. 1.5 της Διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η Πέμπτη, **13-1-2022** και ώρα 17:00 μ.μ. και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η Τετάρτη, **19-1-2022** και ώρα 10:00 π.μ. Στον εν λόγω διαγωνισμό και συγκεκριμένα για το Τμήμα Β' αυτού, μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά εννέα (9) οικονομικοί φορείς και δη η πρώτη προσφεύγουσα εταιρεία «...» (με α/α προσφοράς 257868), η δεύτερη προσφεύγουσα «...» (με α/α προσφοράς 263087), η πρώτη παρεμβαίνουσα «...» (με α/α προσφοράς 264322), καθώς και οι οικονομικοί φορείς «...», «...», «...», «...», «...» και «...». Σε συνέχεια της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή του Διαγωνισμού συνέταξε τα από 19-1-2022 και 10-2-2022 υπ' αριθμ. 1 και 2 Πρακτικά της, όπου εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων για τις δημοπρατούμενες υπηρεσίες φύλαξης. Ακολούθως, με το υπ' αριθμ. 3, από 11-3-2022, Πρακτικό της, η Επιτροπή του Διαγωνισμού προέβη στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων και εισηγήθηκε την αποδοχή ως παραδεκτής μόνο της οικονομικής προσφοράς της συμμετέχουσας εταιρείας «...» και την απόρριψη των οικονομικών προσφορών των υπολοίπων οκτώ (8) συμμετεχουσών εταιρειών και δη των εταιρειών «...», «...», «...», «...», «...», «...», «...» και «...», καθώς κρίθηκε ότι δεν καλύπτουν το κατώτερο νόμιμο

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

εργατικό κόστος. Ειδικότερα, κατά τα διαλαμβανόμενα στο άνω Πρακτικό 3, οι οικονομικοί φορείς «...», «...», «...», «...» και ..., **για το έτος 2023, έχουν υπολογίσει ως εισφορά του εργοδότη ποσοστό 22,54% αντί ποσοστού 24,08%**, σύμφωνα με το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο για τις ασφαλιστικές εισφορές, ο οικονομικός φορέας ... κατά το διάστημα Απριλίου-Μαΐου 2022 έχει υπολογίσει ως εισφορά του εργοδότη ποσοστό 22,3456% αντί του 22,54% και για το έτος 2023 22,29% αντί ποσοστού 24,08%, ενώ, τέλος, οι οικονομικοί φορείς «...» και «...» έχουν υπολογίσει για το έτος 2023 ως εισφορά του εργοδότη ποσοστό 22,29% αντί ποσοστού 24,08%. Τα ανωτέρω υπ' αριθμ. 1, 2 και 3 Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού επικυρώθηκαν με την συμπροσβαλλόμενη με τις υπό εξέταση προσφυγές, υπ' αριθμ. 1772/A2-1254/16-03-2022 Απόφαση της Αναπλήρωτριας Προέδρου της Αναθέτουσας Αρχής, δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν στα άνω Πρακτικά της, ήτοι αποφασίστηκε η αποδοχή ως μόνη παραδεκτής της προσφοράς του συμμετέχοντος οικονομικού φορέα «...», η ανάδειξη του τελευταίου ως προσωρινού αναδόχου και η απόρριψη όλων των λοιπών προσφορών. Ακολούθως, με την προσβαλλόμενη με τις υπό εξέταση προσφυγές και με αριθμ. πρωτ. **3631/A2-2641/12-05-2022** Απόφαση της Αναπλήρωτριας Προέδρου της αναθέτουσας αρχής, επικυρώθηκαν τα από 19-4-2022 και 4-5-2022, υπ' αριθμ. 4 και 5 Πρακτικά Ελέγχου και Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Κατακύρωσης της Επιτροπής του Διαγωνισμού και αποφασίστηκε η οριστική κατακύρωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού στην εταιρεία «...» με διακριτικό τίτλο "...", νυν πρώτη παρεμβαίνουσα. Η άνω με αριθμ. **3631/A2-2641/12-05-2022** προσβαλλόμενη απόφαση οριστικής κατακύρωσης [η οποία σύμφωνα με το νέο άρθρ. 100 του Ν.4412/2016 και τις ομοίου περιεχομένου διατάξεις των άρθρ. 3.1.2 και 3.3.1 της Διακήρυξης, ως τελική πράξη κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου ενσωματώνει πλέον όλες τις προηγηθείσες αποσπαστές πράξεις της διαδικασίας, ήτοι ενσωματώνει και την προηγηθείσα με αριθμ. 1772/A2-1254/16-03-2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου] μετά των εγκεκριμένων δ' αυτής Πρακτικών 4 και 5, κοινοποιήθηκε ομού μετά την με αριθμ. πρωτ. 1772/A2-1254/16-03-2022 απόφαση και των επικυρωθέντων δ' αυτής με αριθμ. 1, 2 και 3 Πρακτικών, σε

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

όλους τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 13-5-2022.

6. Επειδή κατά της άνω υπ' αριθμ. **3631/A2-2641/12-05-2022** εκτελεστής κατακυρωτικής απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνεται κατά τα ανωτέρω και η συμπροσβαλλόμενη και εγκριτική των 1<sup>ου</sup>, 2<sup>ου</sup> και 3<sup>ου</sup> Πρακτικών με αριθμ. 1772/A2-1254/16-03-2022 απόφαση, στρέφονται αμφότερες οι προσφεύγουσες με τις υπό εξέταση προσφυγές τους, αιτούμενες την ακύρωσή της για τους λόγους που ειδικώς αναπτύσσονται σε εκάστη προσφυγή.

7. Επειδή ο διαγωνισμός ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής ως και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΑΕΠΠ, και ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ [*όπως μετονομάστηκε κατ' άρθρ. 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως*], ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

8. Επειδή, αμφότερες οι υπό εξέταση προσφυγές έχουν ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση, ως προελέχθη, κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 13-5-2022, και η μεν πρώτη προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 23-5-2022, η δε δεύτερη προσφυγή στις 22-5-2022, ήτοι αμφότερες κατατέθηκαν εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ, επίσης, ασκήθηκαν με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένες.

9. Επειδή, η **πρώτη προσφεύγουσα**, θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής στο γεγονός ότι μη νομίμως, κατά τους ισχυρισμούς της, απορρίφθηκε η προσφορά της και κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση στην πρώτη παρεμβαίνουσα. Εξάλλου, μεθ' εννόμου συμφέροντος προβάλλονται ισχυρισμοί της πρώτης προσφεύγουσας τόσο κατά της απόρριψης της προσφοράς της όσο και κατά της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας, μόνης αποδεκτής

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

συμμετέχουσας και πλέον αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου, και τούτο ανεξαρτήτως τυχόν αποδοχής της προσφυγής της ως προς το σκέλος που αφορά στην μη νόμιμη απόρριψη της προσφοράς της ίδιας της προσφεύγουσας, ενόσω δεν έχει καταστεί ακόμη οριστικώς αποκλεισθείσα [βλ. ΔΕΕ υπόθεση C-771/19 της 24ης Μαρτίου 2021, NAMA Σύμβουλοι Μηχανικοί και Μελετητές Α.Ε. – LDK Σύμβουλοι Μηχανικοί Α.Ε.]. Περαιτέρω, αναφορικώς με το έννομο συμφέρον της πρώτης προσφεύγουσας περί προβολής πρόσθετων λόγων απόρριψης των εταιρειών «...» και «...», οι οποίες (εταιρείες) έχουν ομοίως αποκλειστεί δια της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, δέον όπως διευκρινιστεί ότι μεθ' εννόμου συμφέροντος προβάλλονται από την πρώτη προσφεύγουσα πρόσθετοι λόγοι απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας «...», καθόσον η τελευταία έχει ασκήσει προδικαστική προσφυγή κατά της απόφασης αποκλεισμού της (και δη την υπό εξέταση ΓΑΚ 723/2022 δεύτερη προδικαστική προσφυγή) και άρα δεν έχει καταστεί οριστικώς αποκλεισθείσα, σε αντίθεση με την εταιρεία «...», η οποία, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, δεν έχει προσβάλλει εμπροθέσμως την απόφαση αποκλεισμού της, και έχει έτσι καταστεί οριστικώς αποκλεισθείσα. Συνεπώς, άνευ εννόμου συμφέροντος βάλλει η πρώτη προσφεύγουσα κατά της «...», προβάλλοντας πρόσθετους λόγους αποκλεισμού της προσφοράς της.

**10.** Επειδή η **δεύτερη προσφεύγουσα** ομοίως θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό εξέταση δεύτερης προσφυγής στο γεγονός ότι μη νομίμως, κατά τους ισχυρισμούς της, απορρίφθηκε η προσφορά της και κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση στην πρώτη παρεμβαίνουσα. Ομοίως, μεθ' εννόμου συμφέροντος προβάλλονται ισχυρισμοί της δεύτερης προσφεύγουσας τόσο κατά της απόρριψης της προσφοράς της όσο και κατά της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας, μόνης αποδεκτής συμμετέχουσας και πλέον αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου, και τούτο ανεξαρτήτως τυχόν αποδοχής της προσφυγής της ως προς το σκέλος που αφορά στην μη νόμιμη απόρριψη της προσφοράς της ίδιας της προσφεύγουσας, ενόσω δεν έχει καταστεί ακόμη οριστικώς αποκλεισθείσα.

**11.** Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τη μεν πρώτη προσφυγή στις 24-5-2022, τη δε δεύτερη προσφυγή στις 23-5-2022, στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή τους, προκειμένου να λάβουν γνώση και να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

**12.** Επειδή, οι παρεμβάσεις επί αμφοτέρων των προσφυγών έχουν ασκηθεί εν γένει παραδεκώς, με έννομο συμφέρον και εμπροθέσμως. Ειδικότερα, η **πρώτη παρεμβαίνουσα** επί αμφοτέρων των προσφυγών, αναδειχθείσα δια της προσβαλλομένης οριστική ανάδοχος «...», κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού εμπροθέσμως στις 2-6-2022, τις υπό ίδια ημερομηνία παρεμβάσεις της επί της πρώτης και δεύτερης προσφυγής, δοθέντος ότι η μεν πρώτη προσφυγή κοινοποιήθηκε στην πρώτη παρεμβαίνουσα, ως προελέχθη, στις 24-5-2022, η δε δεύτερη προσφυγή στις 23-5-2022. Ομοίως, η **δεύτερη παρεμβαίνουσα** κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού εμπροθέσμως στις 2-6-2022 την υπό ίδια ημερομηνία παρέμβασή της επί της πρώτης προσφυγής, η οποία της κοινοποιήθηκε στις 24-5-2022. Οι άνω παρεμβάσεις κοινοποιήθηκαν αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΕΑΔΗΣΥ.

**13.** Επειδή με τις υπ' αριθμ. 1050/2022 και 1053/2022 Πράξεις του Προέδρου του παρόντος Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της πρώτης και δεύτερης προσφυγής αντιστοίχως η 23-6-2022 και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί των υπό εξέταση προδικαστικών προσφυγών.

**14.** Επειδή σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε εμπροθέσμως στις 27-5-2022, σε όλους τους συμμετέχοντες και στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. τις με αριθμ. πρωτ. 3982/A2-2894/27.5.2022 έγγραφες απόψεις της επί των κρινόμενων προσφυγών, αιτούμενη την καθ' ολοκληρίαν απόρριψή τους κατά τα εκεί ειδικώς αναφερόμενα.

**15.** Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, οι υπό εξέταση προδικαστικές προσφυγές νομίμως εισάγονται ενώπιον του 3<sup>ου</sup> Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016 και 13 ΠΔ 39/2017 όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, είναι τύποις παραδεκτές και πρέπει να εξεταστούν στην ουσία της.



16. Επειδή η **πρώτη προσφεύγουσα** με την υπό εξέταση προσφυγή της και δη με το **πρώτο σκέλος αυτής**, βάλλει κατά της απόρριψης της προσφοράς της, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως και με εσφαλμένη αιτιολογία απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της διότι δεν υπολόγισε νομίμως τις ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη για το έτος 2023 (ήτοι υπολόγισε αυτές με ποσοστό 22,54% αντί του ορθού 24,08%). Ειδικότερα, κατά τους ισχυρισμούς της πρώτης προσφεύγουσας δυνάμει των διατάξεων των άρθρων 48 του Ν. 4670/2020 και 31 του Ν. 4756/2020 επήλθε μείωση των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη (που καταλαμβάνει τόσο τους εργαζομένους με πλήρη όσο και με μερική απασχόληση) με έναρξη ισχύος την 1<sup>η</sup>/1/2021, διαμορφώνοντας το ύψος τους σε ποσοστό 22,54%. Περαιτέρω, κατά τους ισχυρισμούς της πρώτης προσφεύγουσας πάντα, κατά το κρίσιμο χρονικό σημείο υποβολής των προσφορών (13-1-2022) δεν υπήρχε καμία νομοθετική πρόβλεψη για το τι πρόκειται να ισχύσει μετά την 1<sup>η</sup>/1/2023 και άρα δεν μπορεί να είναι γνωστό εάν οι ασφαλιστικές εισφορές θα διατηρηθούν σε ποσοστό 22,54% ή θα επανέλθουν στο παλαιό ποσοστό ή σε κάτι άλλο, ενώ και στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού δεν υπήρχε καμία απολύτως πρόβλεψη ως προς το ποσοστό με βάση το οποίο θα έπρεπε να υπολογιστούν οι ασφαλιστικές εισφορές. Τέλος, η πρώτη προσφεύγουσα διατείνεται ότι ορθώς και νομίμως υπολόγισε τις εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές σε ποσοστό 22,54% και για το έτος 2023, το οποίο είναι το ισχύον ποσοστό εισφορών τόσο κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών (13-1-2022) όσο και κατά το χρόνο ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών (19-1-2022). Και τούτο διότι ναι μεν στη διάταξη του άρθρ. 31 του Ν. 4756/2020 προβλέπεται ότι η ισχύς της θα είναι έως την 31/12/2022, ωστόσο δεν προβλέπεται και άρα δεν μπορεί να είναι εκ των προτέρων σίγουρο τι θα ισχύσει μετά τη συγκεκριμένη ημερομηνία, δηλαδή εάν μετά την 1/1/2023 το ποσοστό των εισφορών θα επανέλθει στο 24,33%, ή εάν θα επανέλθει στο ποσοστό που ίσχυε μέχρι την 1/6/2020, δηλαδή 24,81% ή ακόμη και αν θα υπάρχει παράταση του ποσοστού 22,54% για το χρονικό διάστημα μετά τις 31-12-2022. Υπό τα δεδομένα αυτά, η πρώτη προσφεύγουσα επαγεται ότι στη Διακήρυξη του διαγωνισμού υπήρχε αμφισημία και ασάφεια ως προς το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών για το επίμαχο χρονικό διάστημα, η οποία δεν δύναται να οδηγήσει στον αποκλεισμό της, διότι τυχόν ασάφειες των

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται σε βάρος των διαγωνιζομένων. Ακολουθώς, με το **δεύτερο σκέλος** της προσφυγής της, η πρώτη προσφεύγουσα βάλλει κατά των προσφορών των εταιρειών «...» (οριστικής αναδόχου και νυν πρώτης παρεμβαίνουσας), «...» (νυν δεύτερης παρεμβαίνουσας) και «...». Εξαρχής σημειώνεται ότι οι προβαλλόμενοι λόγοι της πρώτης προσφυγής κατά της εταιρείας ... **δεν εξετάζονται ως άνευ εννόμου συμφέροντος προβαλλόμενοι**, και τούτο καθόσον η άνω εταιρεία έχει καταστεί οριστικώς αποκλεισθείσα, ενόσω δεν έχει ασκήσει – εμπροθέσμως τουλάχιστον- προδικαστική προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης απόφασης απόρριψης της προσφοράς της (ιδ. ανωτέρω σκ. 9). Περαιτέρω, η πρώτη προσφεύγουσα στρεφόμενη κατά της πρώτης και δεύτερης παρεμβαίνουσας προβάλλει ότι αφενός η προσφορά της **πρώτης παρεμβαίνουσας** «...» είναι απορριπτέα διότι α) δεν έχει υπολογίσει ορθώς την προσαύξηση του εργατικού κόστους 75% για τις αργίες, και δη δεν έχει υπολογίσει προσαυξημένο εργατικό κόστος για 10 αργίες ή για 160 ώρες όπως διεξοδικώς αναλύει στον υπόψη λόγο της προσφυγής της, υπό σελ. 16-17-18-19-20-21-22 και 23 αυτής, καθώς και διότι δεν έχει υπολογίσει προσαύξηση 75% για τους αντικαταστάτες των βασικών εργαζομένων και δεν έχει υπολογίσει νομίμως το κόστος της άδειας αντικαταστάτη, β) έχει υπολογίσει εσφαλμένως τις κρατήσεις σε ύψος κατώτερου του νομίμου, ενώ αφετέρου η προσφορά της **δεύτερης παρεμβαίνουσας** «...» είναι απορριπτέα για τους πρόσθετους λόγους ότι α) έχει υπολογίσει εσφαλμένως τις κρατήσεις σε ύψος κατώτερου του νομίμου και β) δεν έχει υπολογίσει δώρο Πάσχα για τους αντικαταστάτες εργαζομένους, αναφέροντας ότι οι εργαζόμενοι θα λάβουν άδεια μόνο το καλοκαίρι, το οποίο όμως αντίκειται στην εργατική νομοθεσία.

**17.** Επειδή η **δεύτερη προσφεύγουσα** με το **πρώτο σκέλος** της υπό εξέταση προσφυγής της βάλλει κατά της απόρριψης της προσφοράς της, ισχυριζόμενη ότι μη νομίμως και με εσφαλμένη αιτιολογία απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της για το λόγο ότι δεν είχε υπολογίσει ορθώς τις εργοδοτικές εισφορές για το έτος 2023 (ήτοι διότι έχει υπολογίσει αυτές σε ποσοστό 22,54% αντί του ορθού 24,08%). Ειδικότερα, η δεύτερη προσφεύγουσα επικαλούμενη το κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης και την ισχύουσα νομοθεσία διατείνεται ότι ορθώς και σύμφωνα με το ισχύον

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

νομοθετικό πλαίσιο κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (13-1-2022) υπολόγισε τις εργοδοτικές εισφορές για το έτος 2023 σε ποσοστό 22,54%. Περαιτέρω, η δεύτερη προσφεύγουσα επικαλείται ασάφεια της Διακήρυξης, ισχυριζόμενη ότι η τελευταία δεν περιλαμβάνει καμία ρύθμιση ως προς το ζήτημα του ύψους των ασφαλιστικών εισφορών για το έτος 2023, και άρα η άνω ασάφεια δεν δύναται να οδηγήσει στον αποκλεισμό της, καθώς κατά γενικό κανόνα τυχόν ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται σε βάρος των διαγωνιζομένων. Επιπλέον, η δεύτερη προσφεύγουσα προβάλλει ότι ακόμη και από το επικαλούμενο έγγραφο του ΕΦΚΑ (που επισυνάπτεται στο Πρακτικό 3) δεν προκύπτει μετά βεβαιότητας το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών για το έτος 2023 στο μέτρο που στο εν λόγω έγγραφο αναφέρεται ότι «...Συνεπώς, το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών θα επανέλθει από 01.01.2023, εκτός και εάν υπάρξει νέο νομοθετικό πλαίσιο...». Τέλος, με το **δεύτερο σκέλος** της προσφυγής της, η δεύτερη προσφεύγουσα βάλλει κατά της πρώτης παρεμβαίνουσας και αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου “...” ισχυριζόμενη ότι η προσφορά της τελευταίας είναι απορριπτέα διότι έχει υπολογίσει τις εργοδοτικές εισφορές σε ποσοστό 24,33% και όχι στο ποσοστό 24,08% που αναφέρεται στο Πρακτικό 3, ενώ, επίσης η αναθέτουσα αρχή στην προσβαλλόμενη απόφασή της ενσωματώνει πίνακα οικονομικής ανάλυσης της πρώτης παρεμβαίνουσας με συμβατική διάρκεια 19 μηνών, ήτοι διαφορετικό από τον πίνακα οικονομικής ανάλυσης που η τελευταία είχε υποβάλει με την οικονομική της προσφορά και ήταν διάρκειας 21 μηνών.

**18.** Επειδή η **αναθέτουσα αρχή** στις νομίμως υποβληθείσες με αριθμ. πρωτ. 3982/A2-2984/27.5.2022 απόψεις της -κοινές και για τις δύο υπό εξέταση προσφυγές-, εμμένει στην απόρριψη αμφοτέρων των προσφυγών, επαγόμενη αναφορικώς με το ορθό ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη, ανερχόμενο σε ποσοστό 24,08% για το έτος 2023 ότι, σύμφωνα με την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, και όπως προκύπτει από την απάντηση του ΕΦΚΑ (με αριθ. πρωτ. Α2-347/28.01.2022 εισερχομένου μηνύματος ηλεκτρονικής αλληλογραφίας σε σχετική ερώτηση της ..., την οποία επισυνάπτει στις απόψεις της) ως προς το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη που θα πρέπει να υπολογιστούν στις οικονομικές προσφορές των υποψηφίων αναδόχων τόσο για το έτος 2022 όσο και για το έτος 2023,

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

καθίσταται σαφές ότι: «1. Η προβλεπόμενη από τις διατάξεις του άρθρου 31 του ν. 4756/2020 (ΦΕΚ 235 Α'/26.11.2020) μείωση, για τη περίοδο 01.01.2021 - 31.12.2021 παράγραφος 3 του άρθρου, των ασφαλιστικών εισφορών (εργοδότη και εργαζόμενου) κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες, από το ύψος που είχαν διαμορφωθεί την 1η.06.2020, αποτελεί ρύθμιση συγκεκριμένης χρονικής διάρκειας ισχύος, εντασσόμενη στο πλαίσιο στήριξης της αγοράς εργασίας και της επιχειρηματικότητας από τις συνέπειες της πανδημίας, μετά την πάροδο της οποίας, αν δεν υπήρχε νέα νομοθετική ρύθμιση, τα δεδομένα, ως προς το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών, θα επανέρχονταν από 01.01.2022 στο επίπεδο που είχαν διαμορφωθεί την 1η.06.2020. 2. Ο προσωρινός χαρακτήρας της εν λόγω ρύθμισης και η αυτοδίκαια επαναφορά, μετά τη λήξη της, του ύψους των ασφαλιστικών εισφορών στη προγενέστερη κατάσταση (όπως είχε διαμορφωθεί την 1η.06.2020), επιβεβαιώνεται και από: - τη σύγκρισή της με την αμέσως προηγούμενη χρονικά μείωση των ασφαλιστικών εισφορών (άρθρο 48 του ν.4670/2020 - ΦΕΚ 43 ΦΕΚ 43 Α'), που έλαβε χώρα την 1η.06.2020, χωρίς να ορίζεται χρόνος λήξης της διάρκειας ισχύος της, - τις διατάξεις του άρθρου 81 του ν. 4826/2021 (ΦΕΚ 160 Α'/07.09.2021), που φέρει τον χαρακτηριστικό τίτλο «ΠΑΡΑΤΑΣΗ μείωσης ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη και εργαζομένου Τροποποίηση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020», με το οποίο τροποποιήθηκε το άρθρο 31 του ν. 4756/2020, μόνο ως προς τη διάρκεια ισχύος του (μέχρι 31.12.2022). Στην **αιτιολογική έκθεση** του εν λόγω νομοσχεδίου αναφέρεται ρητά ότι, με τη παράταση για ένα έτος (μέχρι 31η.12.2022) της μείωσης των ασφαλιστικών εισφορών επιδιώκεται να ενισχυθεί η ανταγωνιστικότητα των επιχειρήσεων, για να ανταποκριθούν στις οικονομικές και κοινωνικές συνθήκες που διαμορφώνονται μετά από τη πανδημία . Συνεπώς, το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών, θα επανέλθει από 01.01.2023, εκτός και αν υπάρξει νέο νομοθετικό πλαίσιο, στο επίπεδο που είχαν διαμορφωθεί την 1η.06.2020 με την **σημείωση ότι από 1/6/2022 βάσει του αρ. 97, παρ.1 του ν.4387/2016, όπως αυτό ισχύει, το ποσοστό της επικουρικής ασφάλισης ορίζεται στο 6% (3,00% ασφαλισμένος και 3,00% εργοδότης) δηλαδή επέρχεται μείωση των ασφαλιστικών εισφορών κατά 0,50% στον κλάδο επικουρικής ασφάλισης ήτοι 0,25% ασφαλισμένος και 0,25% εργοδότης**. Επομένως τα ποσοστά ασφαλιστικών εισφορών που θα έπρεπε οι υποψήφιοι Ανάδοχοι να λάβουν υπόψιν τους για τον υπολογισμό των

**Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

οικονομικών προσφορών τους για το χρονικό διάστημα από 01/04/2022 έως και 31/12/2023, σύμφωνα με το ισχύον καθεστώς, είναι αυτά που αποτυπώνονται στους κάτωθι πίνακες:

ΚΠΚ	ΠΟΣΟΣΤΑ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ		
	ΑΣΦΑΛΙΣΜΕΝΟΣ	ΕΡΓΟΔΟΤΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ
	1/1/2021-31/5/2022		
<b>101</b> ΠΛΗΡΗΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	14,12%	22,54%	36,66%
<b>3129</b> ΜΕΙΩΜΕΝΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	14,54%	23,02%	37,56%
ΚΠΚ	ΠΟΣΟΣΤΑ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ		
	ΑΣΦΑΛΙΣΜΕΝΟΣ	ΕΡΓΟΔΟΤΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ
	1/6/2022-31/12/2022		
<b>101</b> ΠΛΗΡΗΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	13,87%	22,29%	36,16%
<b>3129</b> ΜΕΙΩΜΕΝΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	14,29%	22,77%	37,06%
ΚΠΚ	ΠΟΣΟΣΤΑ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ		
	ΑΣΦΑΛΙΣΜΕΝΟΣ	ΕΡΓΟΔΟΤΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ
	1/1/2023-.....		
<b>101</b> ΠΛΗΡΗΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ			39,16%

**Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

	15,08%	24,08%	
3129 ΜΕΙΩΜΕΝΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣ	15,50%	24,56%	40,06%

Κατόπιν των ανωτέρω επί της απόρριψης των οικονομικών προσφορών των εταιρειών «...» (δεύτερη προσφεύγουσα) και «...» (πρώτη προσφεύγουσα), η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει τα ακόλουθα: «...Η εταιρεία «...» στην οικονομική προσφορά της για το έτος 2023 υπολογίζει ως εισφορά του εργοδότη ποσοστό 22,54% αντί ποσοστού 24,08% σύμφωνα με το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο για τις ασφαλιστικές εισφορές. Συνεπώς, η εν λόγω οικονομική προσφορά δεν είναι σύμφωνη με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία που ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης της οικείας διακήρυξης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών που υποβλήθηκαν, όπως διευκρινίζεται με σαφήνεια και από τη σχετική απάντηση του ΕΦΚΑ, η οποία ρυθμίζει ξεκάθαρα το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών κατά το έτος 2023. Κατόπιν αυτού αυτός ο λόγος προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.»

«...Η εταιρεία «...» στην οικονομική προσφορά της για το έτος 2023 υπολογίζει ως εισφορά του εργοδότη ποσοστό 22,54% αντί ποσοστού 24,08% σύμφωνα με το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο για τις ασφαλιστικές εισφορές. Συνεπώς η εν λόγω οικονομική προσφορά δεν είναι σύμφωνη με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία που ίσχυε κατά τον χρόνο δημοσίευσης της οικείας διακήρυξης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών που υποβλήθηκαν, όπως διευκρινίζεται με σαφήνεια και από τη σχετική απάντηση του ΕΦΚΑ, η οποία ρυθμίζει ξεκάθαρα το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών κατά το έτος 2023. Κατόπιν αυτού αυτός ο λόγος προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί.»

Περαιτέρω, αναφορικός με τους λόγους της πρώτης προσφυγής που βάλλουν κατά της προσφοράς της εταιρείας «...», η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει ότι είναι απορριπτέοι, επαγόμενη τα ακόλουθα: «Ο τρόπος υπολογισμού των κρατήσεων στις προσφορές των εταιρειών 1. ..., 2. ..., 3. ..., είναι καθόλα σύννομος και σύμφωνος με τα όσα προβλέπονται στη διακήρυξη.

Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη, άρθρο **2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών»** - Πίνακας Β 5.6 «οι νόμιμες κρατήσεις υπέρ Δημοσίου υπολογίζονται επί του συνόλου των 5.1 έως και 5.5». Οπότε ορθώς οι ως άνω εταιρείες υπολόγισαν τις κρατήσεις συνολικού ποσοστού 8,13468% επί του συνόλου των 5.1 έως 5.5 του πίνακα Β της οικονομικής τους προσφοράς. Ο ισχυρισμός της εταιρείας «...» για εσφαλμένο υπολογισμό των κρατήσεων στην οικονομική προσφορά των εταιρειών 1. ..., 2. ..., 3. ..., δεν ευσταθεί διότι παραπέμπει σε υπολογισμό επί του **συνόλου της οικονομικής προσφοράς**, το οποίο ήδη περιλαμβάνει τον υπολογισμό της παρακράτησης φόρου 8% επί του αθροισμάτων των 5.1 έως 5.5 του ανωτέρω πίνακα και άρα τον υπολογισμό της παρακράτησης φόρου **δύο (2) φορές**. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι ο εν λόγω λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

γ) Σχετικά με τον τρίτο λόγο απόρριψης που προβάλλει στην προσφυγή της η εταιρεία «...» σας ενημερώνουμε ότι δεν εξετάστηκε η προσφορά της εταιρείας «...» ως προς τον υπολογισμό του δώρου Πάσχα για τους αντικαταστάτες εργαζόμενους καθότι διαπιστώθηκε ως πρώτος λόγος απόρριψης ο λανθασμένος υπολογισμός εργοδοτικών εισφορών που οδήγησε την εταιρεία «...» στην υποβολή προσφοράς με μειωμένες – κάτω του νόμιμου - ασφαλιστικές εισφορές. Η προσφορά και μόνο εξαιτίας αυτού του λόγου κρίθηκε ότι απορρίπτεται συνεπώς παρήλκε η εξέταση περαιτέρω λόγων».

Τέλος, η αναθέτουσα αρχή προς αντίκρουση των προβαλλόμενων λόγων προσφυγής της **δεύτερης προσφεύγουσας που βάλλουν κατά της πρώτης παρεμβαίνουσας και οριστικής αναδόχου «...»**, επάγεται τα κάτωθι στις υποβληθείσες απόψεις της: “Στο άρθρο **6.2 «Διάρκεια Σύμβασης»** της αριθ. ... Διακήρυξης αναφέρεται ρητά ότι: «Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται για χρονικό διάστημα είκοσι ενός (21) μηνών από **01/04/2022 έως 31/12/2023**». Από την Διακήρυξη τίθεται δηλαδή συγκεκριμένο χρονικό διάστημα κατά το οποίο θα παρασχεθούν οι υπηρεσίες φύλαξης. Επίσης στο άρθρο **2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών**», στον Πίνακα Α.6 ζητείται από τους οικονομικούς φορείς να υποβάλουν και την **μηνιαία δαπάνη** σύμφωνα με την προσφορά τους.

**Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

Περιγραφή	Πεδίο συμπλήρωσης (από υποψήφιο Οικονομικό Φορέα)
<b>1) Αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο (με ανάλυση):</b>	.....
<b>2) Ημέρες και ώρες εργασίας (με ανάλυση):</b>	.....
<b>3) Συλλογική σύμβαση εργασίας -ή όποιο εργασιακό καθεστώς ισχύει- και στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (να επισυναφθεί αντίγραφο της):</b>	.....
<b>4) Προβλεπόμενο ωρομίσθιο εργαζομένου βάσει ισχύουσας νομοθεσίας - εργασιακού καθεστώτος ..... €/ώρα</b>	.....
<b>5) ΣΥΝΟΛΙΚΗ (21Μ) ΔΑΠΑΝΗ (ΑΝΕΥ ΦΠΑ) ..... € (ολογράφως ΕΥΡΩ)</b>	.....
<b>6) ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ (ΑΝΕΥ ΦΠΑ) ..... € (ολογράφως ΕΥΡΩ)</b>	.....

Τον ανωτέρω πίνακα ακολουθεί επισήμανση σύμφωνα με την οποία: «Απορρίπτεται κάθε προσφορά των υποψηφίων άνω των € 459.300,00 άνευ ΦΠΑ που αντιστοιχεί σε είκοσι ένας (21) μήνες, ή άνω των € 21.871,43 άνευ ΦΠΑ σε μηνιαία δαπάνη.» Λόγω της έκδοσης της κατακυρωτικής απόφασης στις 12/05/2022, της προθεσμίας άσκησης προδικαστικής προσφυγής και του χρόνου άσκησης προσυμβατικού ελέγχου που θα ακολουθούσε (λόγω του ύψους του Προϋπολογισμού της Διακήρυξης), ο χρόνος έναρξης της παροχής των υπηρεσιών δεν ήταν δυνατό να ξεκινήσει νωρίτερα από την 01/06/2022. Ως εκ τούτου, κατακυρώθηκε στον προσωρινό Ανάδοχο το υπόλοιπο του χρόνου, ήτοι από 01/06/2022 έως και 31/12/2023, με βάση το μηνιαίο τίμημα



## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

που περιλαμβανόταν στην προσφορά του, όπως θα γινόταν και με οποιονδήποτε από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς βρισκόταν στην θέση του Αναδόχου. Επίσης η εταιρεία «...» έχει υπολογίσει τις εργοδοτικές εισφορές για το έτος 2023 σε ποσοστό 24,33% αντί του ισχύοντος 24,08% όπως είναι το νόμιμο εφόσον από 01/01/2023 το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών έχει επιστρέψει σε ότι ίσχυε κατά την 31/12/2020. Το ποσοστό δηλαδή εργοδοτικών εισφορών που υπολογίζει υπερβαίνει κατ' ελάχιστον τις νόμιμες κρατήσεις, υπερκαλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος και άρα σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι εμποδίζει την ορθή εκτέλεση της σύμβασης. Συνεπώς ο τρόπος υπολογισμού των κρατήσεων στην προσφορά της εταιρείας «...» είναι καθόλα σύννομος και δεν είναι κατώτερος του ελάχιστου εργατικού κόστους για το έτος 2023. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι ο εν λόγω λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί».

**19.** Επειδή η **πρώτη παρεμβαίνουσα** επί αμφότερων των προσφυγών και αναδειχθείσα οριστική ανάδοχος «...» αντιτείνει αναφορικώς με τις αιτιάσεις της πρώτης προσφεύγουσας περί απόρριψης της προσφοράς της ότι έχει υπολογίσει ορθώς και σύμφωνα με τη Διακήρυξη τις κρατήσεις και ως εκ τούτου ο επίμαχος λόγος της πρώτης προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος. Αναφορικώς με τις αιτιάσεις της δεύτερης προσφυγής που αφορούν την απόρριψη της προσφοράς της επάγεται ότι λόγω της έκδοσης της απόφασης κατακύρωσης στις 12-5-2022 υπέβαλε πίνακα οικονομικής ανάλυσης με διάρκεια 19 μηνών, ενώ σε κάθε περίπτωση η μηνιαία δαπάνη είναι η ίδια σε αμφότερους του Πίνακες οικονομικής ανάλυσης. Επιπλέον ως προς το ύψος των εργοδοτικών εισφορών για το έτος 2023 σε ποσοστό 24,33% αντί του ορθού 24,08% επάγεται ότι τούτο δεν καθιστά την προσφορά της απορριπτέα καθώς σε κάθε περίπτωση είναι ανώτερο του νομίμου και υπερκαλύπτει το νόμιμο εργατικό κόστος.

**20.** Επειδή η **δεύτερη παρεμβαίνουσα** «...» επί της α' προσφυγής, αντικρούει τους προβαλλόμενους σε βάρος της επιπρόσθετους λόγους απόρριψης της προσφοράς της, ισχυριζόμενη καταρχήν, ότι προβάλλονται άνευ εννόμου συμφέροντος και τούτο διότι η προσφορά της έχει ήδη απορριφθεί δια της προσβαλλομένης απόφασης της αναθέτουσας αρχής, ενώ περαιτέρω και επί της ουσίας, επάγεται, αναφορικώς με τον λόγο της πρώτης προσφυγής που αφορά τον λανθασμένο υπολογισμό των

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

κρατήσεων, ότι έχει ορθώς και νομίμως υπολογίσει τις κρατήσεις συνολικού ποσοστού 8,13468% επί του συνόλου των στηλών 5.1 έως 5.5 του πίνακα Β. της οικονομικής της προσφοράς, όπως ακριβώς απαιτείται από τη διακήρυξη, ενώ αντιθέτως ο τρόπος υπολογισμού της πρώτης προσφεύγουσας πέραν του ότι αντίκειται στις ρητές διατάξεις της διακήρυξης, είναι και εσφαλμένος διότι έτσι θα υπολογιστούν δύο φορές οι κρατήσεις. Τέλος, ως προς τις αιτιάσεις της πρώτης προσφυγής που αφορούν τον μη υπολογισμό δώρου Πάσχα για τους αντικαταστάτες εργαζομένους, η δεύτερη παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι οι ισχυρισμοί της πρώτης προσφεύγουσας είναι αβάσιμοι και τούτο διότι ουδόλως καθόρισε μονομερώς την άδεια των υπαλλήλων, η οποία καθορίζεται με συμφωνία μεταξύ της εταιρείας και των υπαλλήλων και κατόπιν αιτήματος του κάθε υπαλλήλου.

**21.** Επειδή στο Ν. 4412/2016 στο **άρθρο 18** υπό τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.... 2. Κατά την εκτέλεση των δημοσίων 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'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους....», στο **άρθρ. 53** παρ. 1 και 2 ότι «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης ....περιέχουν ιδίως : [.....] ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

(προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] 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.), [.....]» και στο **άρθρ. 91** υπό τον τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» ότι «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102».

**22.** Επειδή σύμφωνα με το **άρθρο 31 του Ν.4756/2020** «Μέτρα ενίσχυσης των εργαζομένων και ευάλωτων κοινωνικών ομάδων, κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και διατάξεις για την ενίσχυση των ανέργων» (ΦΕΚ Α 235/26.11.2020) ορίζεται ότι: «**Άρθρο 31 Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη-εργαζομένου 1.** Από την **1η Ιανουαρίου 2021** οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, ΟΤΑ α` και β` βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως: α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

ασφαλίστρων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο. β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίστρων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α` 88), η οποία μειώνεται κατά 0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994 (Α` 122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής: βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % υπέρ του Ειδικού Κοινού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994. γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίστρων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π) της περ. β` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013, η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β` της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α` 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ Ε.Λ.Ε.Κ.Π διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % και αφορά ασφάλιστρο υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α` 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α` 111). 2. Από την εισφορά της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (κλάδος ΛΑΕΚ του Ε.Λ.Ε.Κ.Π) όπως αυτή διαμορφώνεται με βάση τις διατάξεις της περ. β), αποδίδεται πόρος στο Ελληνικό Ινστιτούτο Υγιεινής και Ασφάλειας της Εργασίας, στον Εθνικό Οργανισμό Πιστοποίησης Προσόντων και Επαγγελματικού Προσανατολισμού (ΕΟΠΠΕΠ), καθώς και στα ινστιτούτα και τα εκπαιδευτικά κέντρα, τα οποία έχουν ιδρυθεί ή θα ιδρυθούν με τη συμμετοχή της ΓΣΕΕ, του ΣΕΒ, της ΓΣΕ-ΒΕΕ, της ΕΣΕΕ, του ΣΕΤΕ και του ΣΒΒΕ. Για τους ανωτέρω φορείς, εκτός του ΕΟΠΠΕΠ, η απόδοση του πόρου από τον κλάδο ΛΑΕΚ μπορεί να ανέρχεται

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

μέχρι ποσοστού τριάντα πέντε τοις εκατό (35%) επί του συνόλου των ετήσιων εισφορών που εισπράττονται από τον e-ΕΦΚΑ για λογαριασμό του κλάδου ΛΑΕΚ, ανεξαρτήτως του βαθμού απόδοσης αυτών στον ΟΑΕΔ. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται τα προβλεπόμενα στην παρ. 10 του άρθρου 1 του ν. 2434/1996 (Α`188). **3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2021**». Περαιτέρω, με το άρθρο 81 του Ν. 4826/2021 «Παράταση μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη και εργαζομένου – Τροποποίηση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020», τροποποιήθηκε το άρθρο 31 ν. 4756/2020 **ως προς τη διάρκειά της ισχύος του και προβλέφθηκε η παράταση του μέχρι 31.12.2022**. Η προεκτεθείσα ρύθμιση, κατά την σαφή γραμματική της διατύπωση και τον σκοπό της (ελάφρυνση του μισθολογικού κόστους κατά την δύσκολη οικονομική συγκυρία που είχε διαμορφωθεί εξαιτίας της επιδημίας του κορωνοϊού, βλ.οικεία εισηγητική έκθεση), έχει προσωρινό και όχι μόνιμο χαρακτήρα, ώστε, μετά την πάροδο του ρητώς οριοθετημένου χρονικού πεδίου εφαρμογής της (ήτοι έως 31.12.2022), επανέρχεται αυτοδικαίως το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς, εκτός εάν ο νομοθέτης, εν τω μεταξύ, επανεκτιμώντας την οικονομική κατάσταση, προβεί σε νέα ρύθμιση (βλ. **ad hoc ΔΕΦΑΘ 118/2022, 430/2021**).

**23.** Επειδή, κρίσιμος χρόνος, από την άποψη του ισχύοντος νομοθετικού καθεστώτος, για τη διαμόρφωση της προσφοράς συμμετέχοντος σε διαγωνισμό, είναι ο χρόνος της διενέργειας του διαγωνισμού (ΕΑ ΣΤΕ 74/2021, 17/2011, 89/2010, 1194/2009). 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). Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού, να διαμορφώσουν την οικονομική τους προσφορά συμπεριλαμβάνοντας, μεταξύ άλλων, και το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, στους ίδιους απόκειται δε να αναζητήσουν στην κείμενη ασφαλιστική νομοθεσία το ποσοστό της ασφαλιστικής εισφοράς που αντιστοιχεί στους

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

απασχολούμενους που θα χρησιμοποιήσουν για την παροχή των ένδικων υπηρεσιών, προκειμένου να το συνυπολογίσουν στη προσφερόμενη από αυτούς τιμή.

**24.** Επειδή στο άρθρ. **68 Ν. 3863/2010** ορίζεται «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 παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) 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 τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (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. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.»

**25.** Επειδή στη Διακήρυξη του διαγωνισμού που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011, ΣτΕ 3669/2015, 5022/2012), σε σχέση με τα τιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα:

**«1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης:** Αντικείμενο της παρούσας διακήρυξης είναι το έργο που αφορά στην «Παροχή υπηρεσιών φύλαξης του κτηρίου της κεντρικής υπηρεσίας της ... και της Διεύθυνσης ...» για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών από **01/01/2022 έως 31/12/2023**, όπως αυτό περιγράφεται στα **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ Ι και**

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

II της παρούσας. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ...: «Υπηρεσίες φύλαξης»

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα **ΔΥΟ (2) ΤΜΗΜΑΤΑ**:

**ΤΜΗΜΑ (Α): ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΣΤΗΝ ... ΓΙΑ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΑΠΟ 01.01.2022 ΕΩΣ 31.03.2022**, εκτιμώμενης αξίας 60.000,00€ πλέον ΦΠΑ 14.400,00€ με χρονική διάρκεια έργου τρεις (3) μήνες.

**ΤΜΗΜΑ (Β) ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΣΤΗΝ ... ΓΙΑ ΤΟ ΧΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΣΤΗΜΑ ΑΠΟ 01.04.2022 ΕΩΣ 31.12.2023**, εκτιμώμενης αξίας 459.300,00€ πλέον ΦΠΑ 110.232,00€ με χρονική διάρκεια έργου είκοσι ένας (21) μήνες.

**ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΗ (ΔΕΚΤΕΣ ΠΡΟΣΦΟΡΕΣ):**

**Γίνονται δεκτές και υποβάλλονται προσφορές από τους υποψήφιους οικονομικούς φορείς ΜΟΝΟ ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ (Β) του έργου (περιλαμβανομένου ΦΠΑ καθώς και όλων των νόμιμων κρατήσεων και φόρων που περιγράφονται ανωτέρω).**

Η εκτιμώμενη συνολική αξία του έργου ανέρχεται στο ποσό των εξακοσίων σαράντα τριών χιλιάδων εννιακοσίων τριάντα δύο ευρώ (€643.932,00) περιλαμβανομένου ΦΠΑ (ήτοι καθαρό ποσό € 519.300,00 πλέον ΦΠΑ € 124.632,00), το ΤΜΗΜΑ (Α) του οποίου, θα ανατεθεί κατά παρέκκλιση και σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 10 του ν. 4412/2016 (κατευθυντήρια οδηγία 25 της ΕΑΑΣΗΔΥ).

Η διάρκεια της ορίζεται είκοσι ένας (21) μήνες, από 01/04/2022 έως και 31/12/2023.....

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι**.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει μόνο της τιμής.

**1.4. Θεσμικό πλαίσιο:** Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπονται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: 1. Τις διατάξεις όπως αυτές ισχύουν: ... λγ. Των σε εκτέλεση των ανωτέρω νόμων εκδοθεισών κανονιστικών πράξεων, των λοιπών διατάξεων που αναφέρονται ρητά ή απορρέουν από τα οριζόμενα στα συμβατικά τεύχη της παρούσας, καθώς και του συνόλου των διατάξεων του ασφαλιστικού, εργατικού, κοινωνικού, περιβαλλοντικού και φορολογικού δικαίου που διέπει την ανάθεση και εκτέλεση της παρούσας σύμβασης, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά παραπάνω.

### **1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης**

Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι:

- α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους.
- β) δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, αλλά και κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν.
- γ) λαμβάνουν τα κατάλληλα μέτρα για να διαφυλάξουν την εμπιστευτικότητα των πληροφοριών που έχουν χαρακτηριστεί ως τέτοιες.

**2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/ Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών:** Η Οικονομική Προσφορά του υποψήφιου Οικονομικού Φορέα συντάσσεται βάσει των παρακάτω, στην παρούσα παράγραφο, **πινάκων (A&B)**, και υποβάλλεται ηλεκτρονικά (μέσω ΕΣΗΔΗΣ), **επί ποινή απορρίψεως**, συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ.

Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ηλεκτρονικά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο Υποψήφιος Οικονομικός Φορέας καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf.

Εφόσον η οικονομική προσφορά του υποψηφίου δεν δύναται να αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, ο υποψήφιος οικονομικός φορέας επισυνάπτει ηλεκτρονικά υπογεγραμμένα τα παρακάτω σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή .pdf, επί ποινή αποκλεισμού, συμπληρωμένα καταλλήλως (ΠΙΝΑΚΕΣ Α & Β).....

.....



**ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΗ:** Όλοι οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς, επί ποινή αποκλεισμού, οφείλουν να συντάξουν και να αποστείλουν την προσφορά τους, βάσει του άρθρου 68 του Ν.3863/2010 (ΦΕΚ 115 Α'). Σύμφωνα με το Άρθρο 68 του Ν.3863/2010 (ΦΕΚ 115 Α') «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών»:

1. Όταν 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, αναθέτουν ή προκηρύσσουν διαγωνισμό για παροχή υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης, οφείλουν να ζητούν από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους εκτός των άλλων, τα εξής:

**α) Τον αριθμό των εργαζομένων. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.**

[...]

Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης (εργολάβοι) πρέπει, 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. Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Στην περίπτωση, όπου το καθεστώς των συλλογικών συμβάσεων εργασίας έχει μεταβληθεί, θα πρέπει να επισυναφθούν τα ισοδύναμα έγγραφα.....

• Στον παρόντα διαγωνισμό η Αναθέτουσα Αρχή, ως εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών φύλαξης ορίζει τουλάχιστον το 3% (τρία τοις εκατό), και ο υποψήφιος ανάδοχος - επί ποινή απορρίψεως - δεν μπορεί να συνυπολογίσει ποσοστό μικρότερο αυτού.

**Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται επί του αθροίσματος των:**

- Ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων
- Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά
- Κόστος Αναλωσίμων (αν υπάρχει) ή λοιπών δαπανών

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

- Εργολαβικό κέρδος

### **ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΗ:**

**Απορρίπτεται κάθε προσφορά των υποψηφίων άνω των € 459.300,00 άνευ ΦΠΑ που αντιστοιχεί σε είκοσι ένας (21) μήνες, ή άνω των € 21.871,43 άνευ ΦΠΑ σε μηνιαία δαπάνη.**

Επιμερισμός της ανωτέρω συνολικής δαπάνης (€) άνευ ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα 21μηνών βάσει της οικονομικής προσφοράς του υποψήφιου Οικονομικού φορέα. Στην οικονομική προσφορά θα πρέπει απαραίτητως να επισυνάπτεται αναλυτική παρουσίαση του τρόπου υπολογισμού αυτής ιδιαίτερα σε ότι αφορά την Πρόβλεψη δαπάνης μισθοδοσίας με ανάλυση σε: βασικό μισθό, δώρα και επιδόματα (Πάσχα, Χριστουγέννων, αδείας, οικογενειακά, ΕΛΠΚ κ.λπ.), κόστος αναπλήρωσης, προσαυξήσεις νυχτερινών, Κυριακών και αργιών.

Η ανωτέρω ανάλυση θα πρέπει να υποβληθεί ξεχωριστά για τα κτήρια της ΚΥ της ... και της Διεύθυνσης ...

### **ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΕΙΣ:**

- **Ο υποψήφιος θα πρέπει να υποβάλει συνημμένα αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας (ή οποιουδήποτε άλλου ισχύοντος εργασιακού καθεστώτος) στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι του.**

- **Η οικονομική προσφορά του υποψηφίου θα πρέπει να συνταχθεί, επί ποινή αποκλεισμού, σύμφωνα με το Ν.3863/2010 (ΦΕΚ 88/Α/18.4.2013) - Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις.** Στην Οικονομική Προσφορά αναγράφεται η τιμή και ο τρόπος πληρωμής, όπως ορίζεται στις κατωτέρω παραγράφους της διακήρυξης.

Η τιμή **χωρίς Φ.Π.Α.** θα λαμβάνεται υπόψη για τη σύγκριση των Προσφορών.

Εφόσον από την οικονομική προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, η Προσφορά **απορρίπτεται ως απαράδεκτη.**

Α. Τιμές: Η τιμή στην οικονομική προσφορά θα αναφέρεται **αριθμητικώς και ολογράφως** και θα δίνεται σε ευρώ ως εξής:

**α) για το ΤΜΗΜΑ (Β) του έργου σε ΕΥΡΩ,** περιλαμβανομένων όλων των νόμιμων υπέρ τρίτων κρατήσεων, φόρων και κάθε είδους δαπανών που απαιτούνται για την υλοποίηση του έργου.

**β) Ποσοστό (%) ΦΠΑ** επί τοις εκατό της ανωτέρω τιμής.

Η αναγραφή της τιμής σε **ΕΥΡΩ,** μπορεί να γίνεται με δύο δεκαδικά ψηφία, εφόσον χρησιμοποιείται σε ενδιάμεσους υπολογισμούς. Το γενικό σύνολο

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

στρογγυλοποιείται σε δυο δεκαδικά ψηφία, προς τα άνω εάν το τρίτο δεκαδικό ψηφίο είναι ίσο ή μεγαλύτερο του πέντε και προς τα κάτω εάν είναι μικρότερο του πέντε.

Στις τιμές θα περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις και κάθε άλλη επιβάρυνση (έξοδα Τραπεζών, δασμοί, φόροι, αναπροσαρμογή τιμών κ.λ.π.), εκτός από το Φ.Π.Α., για την εκτέλεση του έργου.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

### **Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες:**

- α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα,
- β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν.4412/2016 και
- γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο μέρος Β του **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι** της παρούσας διακήρυξης.

Η δαπάνη υπόκειται σε κρατήσεις **0,07%** υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Αρ.375 παρ.7) και **0,06%** υπέρ της Αρχής Εκδίκασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΚΥΑ 1191/2017 ΦΕΚ Β' 969/22.03.2017) μετά του αναλογούντος χαρτοσήμου και του επ' αυτού ΟΓΑ χαρτοσήμου, οι οποίες υπολογίζονται στο σύνολο της προσφοράς προ Φ.Π.Α. της αρχικής καθώς και κάθε τυχόν συμπληρωματικής σύμβασης και βαρύνουν τον Ανάδοχο καθώς και οποιαδήποτε άλλη κράτηση τυχόν θεσμοθετηθεί κατά τη διάρκεια της υπογραφείσας σύμβασης με τον Ανάδοχο. Σημειώνεται ότι η καθαρή αξία των παραστατικών υπόκειται σε ανάλογη παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% βάσει του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013 (ΦΕΚ Α'167).

## **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ**

### **A.1. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ:**

Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης αποτελούν:

- α. η φύλαξη του κτηρίου της Κεντρικής Υπηρεσίας (ΚΥ) της Αναθέτουσας Αρχής (...), επί των οδών ... στον ..., που αποτελείται από επτά (7) ορόφους, τρία (3) υπόγεια πάρκινγκ και αποθήκες, καθώς και ανεξάρτητου κτηρίου με

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

προδιαγραφές παιδικού σταθμού που χρησιμοποιείται ως αποθηκευτικός χώρος, συνολικής επιφάνειας 22.500 τ.μ περίπου, καθώς και

β. η φύλαξη του κτηρίου της Διεύθυνσης ...) επί της οδού ... στην ..., **για χρονικό διάστημα είκοσι ενός (21) μηνών από 01/04/2022 έως και 31/12/2023.**

Η προστασία των εγκαταστάσεων της ... είναι έργο ιδιαίτερης σπουδαιότητας καθώς αφορά τη διαφύλαξη ευαίσθητων προσωπικών δεδομένων και στοιχείων μεγάλης εθνικής σημασίας. Για το λόγο αυτό και δεδομένου ότι το τμήμα της σύμβασης που αφορά στη φύλαξη των εγκαταστάσεων της Διεύθυνσης ... έχει πολύ μικρό οικονομικό αντικείμενο σε σχέση με το σύνολο αυτής (6%), κρίθηκε σκόπιμη η αντιμετώπισή του ως ένα ενιαίο αντικείμενο με στόχο την καλύτερη παρακολούθηση των υπηρεσιών και την εφαρμογή κοινών κανόνων ελέγχου σύμφωνα και με τους όρους της παρούσας διακήρυξης.

### **A.2. ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΑΝΑΛΥΤΙΚΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΦΥΛΑΞΗΣ**

Επειδή ο εξοπλισμός των δύο (2) προς φύλαξη κτηρίων και ιδιαιτέρως του κτηρίου της ΚΥ, επί των οδών ... στον ..., είναι μεγάλης αξίας δίδεται ιδιαίτερη βαρύτητα στο έργο της φύλαξης και θα πρέπει να προσεγγιστεί από τον ανάδοχο με ιδιαίτερη προσοχή κατά την εκτέλεση του.

Ο Ανάδοχος, θα διαθέσει άτομα από το προσωπικό του, τα οποία θα είναι, έμπιστα, έντιμα, εχέμυθα, επιλεγμένα με αυστηρά κριτήρια, σωστά εκπαιδευμένα, ελεγχόμενα κατά την εκτέλεση των καθηκόντων τους, με **καθαρό ποινικό μητρώο** και με **ΑΔΕΙΑ ΕΡΓΑΣΙΑΣ SECURITY (N.2518/1997)** που χορηγείται από το Υπουργείο Δημόσιας Τάξης και θα γνωρίζουν την ελληνική γλώσσα με σκοπό τη φύλαξη των παραπάνω δύο (2) εγκαταστάσεων της .... Το προσωπικό που θα διαθέσει ο Ανάδοχος για την υλοποίηση της παρούσας Σύμβασης θα πρέπει **απαραιτήτως** να διαθέτει ένα (1) άτομο σε κάθε βάρδια με **πενταετή (5ετή) τουλάχιστον** προϋπηρεσία στον τομέα των υπηρεσιών φύλαξης, σε έργο αντίστοιχης εμβέλειας.

ο Η φύλαξη του κτηρίου της **ΚΥ της ...** (... , ...) θα γίνεται:

- όλες τις ημέρες της εβδομάδας,

- σε εικοσιτετράωρη (24ωρη) καθημερινή βάση, καθ' όλη τη διάρκεια του χρόνου που ισχύει η σύμβαση (περιλαμβάνονται Σάββατα , Κυριακές, εορτές και αργίες)  
και

- με τέσσερις (4) φύλακες στην πρωινή βάρδια από Δευτέρα έως Παρασκευή και τρεις φύλακες στην πρωινή βάρδια Σάββατο και Κυριακή. Για τις υπόλοιπες

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

βάρδιες οι φύλαξη θα γίνεται από τρεις (3) φύλακες, στην απογευματινή και νυχτερινή βάρδια αντίστοιχα για όλες τις ημέρες της εβδομάδας.

(σύνολο εργαζομένων ανά 24ωρο Δευτέρα έως Παρασκευή: 10 φύλακες)

(σύνολο εργαζομένων ανά 24ωρο Σάββατο και Κυριακή: 9 φύλακες)

ο Η φύλαξη του κτηρίου της ... στη **Διεύθυνση** ... θα γίνεται:

- τις εργάσιμες ημέρες της εβδομάδας (Δευτέρα έως και Παρασκευή)
- σε οκτάωρη (8ωρη) βάση και
- με έναν (1) φύλακα στην είσοδο του κτηρίου.

### **ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΗ:**

Η ... ανά πάσα στιγμή κατά τη διάρκεια της Σύμβασης Φύλαξης με τον Ανάδοχο, δύναται να ζητήσει οποιαδήποτε ΑΔΕΙΑ ΕΡΓΑΣΙΑΣ SECURITY (N.2518/1997) για οποιοδήποτε από το προσωπικό του Αναδόχου.

**ΜΕΡΟΣ Β - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ:** Χρηματοδότηση από τον τακτικό προϋπολογισμό της ... ετών 2022 – 2023 στον ΚΑΕ ...

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για το σύνολο του έργου ανέρχεται στο ποσό των εξακοσίων σαράντα τριών χιλιάδων εννιακοσίων τριάντα δύο ευρώ (€ 643.932,00) περιλαμβανομένου ΦΠΑ (ήτοι καθαρό ποσό € 519.300,00 πλέον ΦΠΑ € 124.632,00).

Η διάρκεια της ορίζεται είκοσι ένας (21) μήνες, από 01/04/2022 έως και 31/12/2023.

.....  
Τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις:

α) Κράτηση 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης Υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει)

β) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Αρχής Εκδίκασης Προδικαστικών Προσφυγών επιβάλλεται (ΚΥΑ 1191/2017 ΦΕΚ Β' 969/22.03.2017 όπως ισχύει). Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Με κάθε πληρωμή θα γίνεται παρακράτηση φόρου

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού βάσει του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013 (ΦΕΚ Α΄ 167)»

Τέλος, στο με αριθμ. πρωτ. 113/A2-102/10.1.2022 έγγραφο διευκρινίσεων της Αναθέτουσας Αρχής, κατόπιν σχετικών ερωτημάτων των συμμετεχόντων, διευκρινίστηκαν μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα:

«Διευκρινίζεται ότι οι βάρδιες για τη φύλαξη του κτηρίου της ΚΥ της ... (...,...) είναι οκτάωρες και διαμορφώνονται ως εξής :

**Πρωινή βάρδια : 06:00 – 14:00**

**Απογευματινή βάρδια : 14:00 – 22:00**

**Νυχτερινή βάρδια : 22:00 – 06:00**

Επίσης, το ωράριο για τη φύλαξη του κτηρίου της ... στη Διεύθυνση ... θα είναι **07:00 – 15:00**. Σύμφωνα με τα ανωτέρω προβλεπόμενα στη διακήρυξη ο τέταρτος φύλακας της πρωινής βάρδιας στο κτήριο της Κεντρικής Υπηρεσίας (...) καθώς και ο φύλακας του κτηρίου της ... θα διατίθενται από Δευτέρα έως Παρασκευή ανεξάρτητα αν πρόκειται για αργία (επίσημη ή ανεπίσημη)».

26. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω επί του **(κοινού) λόγου αμφοτέρων των προσφυγών**, που αφορά τον τρόπο υπολογισμού των εργοδοτικών εισφορών για το έτος 2023, λεκτέα είναι τα εξής: Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και τις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές τους, αμφοτέρες οι προσφεύγουσες, ως άλλωστε και οι ίδιες επιβεβαιώνουν, υπολόγισαν για το σύνολο της συμβατικής διάρκειας, ήτοι και για το έτος 2023 (1-1-2023 έως 31-12-2023) τις εργοδοτικές εισφορές σε ποσοστό 22,54%, ήτοι στο μειωμένο ποσοστό που ισχύει έως 31-12-2022 δυνάμει των διατάξεων του άρθρ. 31 του Ν. 4756/2020.

27. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση, η Διακήρυξη του ένδικου διαγωνισμού, με τις εκτεθείσες ρήτρες της, και δη με τα άρθρ. 1.4 (Θεσμικό Πλαίσιο) και 1.7 (Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης σύμβασης) αυτής, καθώς και με τον Πίνακα Β΄ που παρατίθεται στο άρθρ. 2.4.4 της Διακήρυξης και τις κάτωθι αυτού επισημάνσεις, παραπέμπει ρητώς στο ισχύον νομοθετικό και κανονιστικό εργατικό και κοινωνικοασφαλιστικό καθεστώς. Κατά τον κρίσιμο δε, από πλευράς ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου, χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού (13-1-2022) είχε τεθεί σε ισχύ η ρύθμιση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020 (Φ.Ε.Κ. Α΄ 235/26.11.2020), η ισχύς της οποίας παρατάθηκε έως 31.12.2022 με το άρθρ. 81 του Ν. 4826/2021.

## Αριθμός απόφάσεων : 1047 και 1048/2022

Έχουσα δε αυτή, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην 22<sup>η</sup> και 23<sup>η</sup> σκέψη, σαφώς προσδιορισμένη χρονική ισχύ, μετά την πάροδο της οποίας επανέρχεται αυτοδικαίως το προηγούμενο ασφαλιστικό καθεστώς, οι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν στον ένδικο διαγωνισμό όφειλαν καταρχήν να γνωρίζουν και να εφαρμόσουν σωστά την παραπάνω διάταξη σε συνδυασμό με τις προϊσχύουσες και τις λοιπές κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και να διαμορφώσουν αναλόγως τις οικονομικές τους προσφορές υπολογίζοντας τις αναλογούσες ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη με μειωμένο ποσοστό 22,54% για το έτος 2022 και με το προϊσχύον, κανονικό ποσοστό 24,08% για το έτος 2023, χωρίς να ασκεί επιρροή από την άποψη αυτή (της νόμιμης διαμόρφωσης της οικονομικής προσφοράς) τυχόν μεταγενέστερη του χρονικού αυτού σημείου νομοθετική ρύθμιση. **Οι υπόψη παραδοχές επιβεβαιώνονται και στο προσκομιζόμενο με τις απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής έγγραφο του ΕΦΚΑ, το οποίο είχε ενσωματωθεί και στο Πρακτικό 3 της Επιτροπής του Διαγωνισμού.** Εξάλλου, εάν καταλειπόταν οποιαδήποτε αμφιβολία, ο μέσος επιμελής διαγωνιζόμενος θα μπορούσε να διατυπώσει σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα, κατά την ευχέρεια που του δίδει ο 2.1.3. όρος της Διακήρυξης. Ωστόσο, αμφότερες οι προσφεύγουσες, διαμόρφωσαν την οικονομική τους προσφορά υπολογίζοντας το ύψος των αναλογουσών εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών για το χρονικό διάστημα που αναγράφεται στην Οικονομική τους προσφορά, και δη για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης ήτοι και για το έτος 2023 με το μειωμένο ποσοστό 22,54%, επί τη βάση του άρθρου 31 του ν. 4745/2020, ως τροποποιήθηκε και ίσχυε κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, παραταθέν έως 31-12-2022. Πλην όμως μετά την πάροδο της 31-12-2022, όπως γίνεται δεκτό κατά τη νομολογία επανέρχονται αυτοδικαίως οι αυξημένες ασφαλιστικές εισφορές, ως ίσχυαν κατά το προηγούμενο ασφαλιστικό καθεστώς (βλ ad hoc ΔΕφΑθ 118/2022, ΔΕφΑθ 430/2021 καθώς και ΑΕΠΠ 322/2022). Με τον τρόπο όμως αυτόν και μη διατυπωθείσας αμφιβολίας ή επιφύλαξης εκ μέρους των προσφευγουσών ως προς το ισχύον κοινωνικοασφαλιστικό καθεστώς, δεν τήρησαν τους ισχύοντες κοινωνικοασφαλιστικούς κανόνες, υπολογίζοντας για το έτος 2023 ασφαλιστικές εισφορές κατώτερες των νομίμων, κατά παράβαση των όρων 1.7 και 1.4 της διακήρυξης και του Πίνακα του άρθρ. 2.4.4. μετά των

## **Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

υπομνήσεων κάτωθι αυτού, καθώς και των αντίστοιχων άρθρων 18 παρ. 2 και 95 παρ. 5 α' του ν. 4412/2016. Η ουσιώδης, δε, αυτή πλημμέλεια, που δεν επιδέχεται συμπλήρωσης ή διόρθωσης, συνιστά νόμιμο λόγο απορρίψεως των προσφορών τους, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στα άνω άρθρα της Διακήρυξης (1.4, 1.7, 2.4.4. και 2.4.6. β' της οικείας διακήρυξης) και το στοιχούν προς αυτήν άρθρο 91 παρ. 1 α' του ν. 4412/2016, κατά τις βάσιμες αιτιάσεις της αναθέτουσας αρχής. **Επομένως, η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, ουδόλως έσφαλε αλλά με ορθή και νόμιμη αιτιολογία έκρινε πως οι οικονομικές προσφορές αμφότερων των προσφευγουσών είναι απορριπτέες λόγω υπολογισμού των εργοδοτικών εισφορών για το έτος 2023 σε ύψος κατώτερο του νομίμου και δη σε ποσοστό 22,54% αντί του ορθού 24,08% και ο εξεταζόμενος – πρώτος - λόγος τόσο της πρώτης όσο και της δεύτερης προσφυγής, που αφορά το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη για το έτος 2023 και την εντεύθεν απόρριψη των προσφορών τους λόγω μη νόμιμου υπολογισμού αυτού, σε ποσοστό που υπολείπεται του νομίμου, **πρέπει να απορριφθεί κατ' αποδοχή των αιτιάσεων της αναθέτουσας αρχής.****

**28.** Επειδή περαιτέρω, η **πρώτη προσφεύγουσα** με το **δεύτερο σκέλος της προσφυγής** της βάλλει κατά των προσφορών των έτερων συμμετεχουσών και συγκεκριμένα κατά της αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου «...», πρώτης παρεμβαίνουσας ως και κατά της δεύτερης παρεμβαίνουσας εταιρείας «...» (δεδομένου ότι, ως προελέχθη δεν εξετάζονται ελλείπει εννόμου συμφέροντος οι λόγοι που αφορούν την ..., οριστικώς αποκλεισθείσα). Αναφορικά με τις αιτιάσεις της πρώτης προσφεύγουσας κατά της «...» λεκτέα είναι τα εξής: Αναφορικώς με τον ισχυρισμό της πρώτης προσφεύγουσας, όπως αναπτύσσεται στις σελ. 24-25-26 της πρώτης προσφυγής περί μη νόμιμου υπολογισμού των κρατήσεων, αυτός είναι απορριπτέος κατ' αποδοχή των ισχυρισμών τόσο της πρώτης παρεμβαίνουσας όσο και της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο διότι κατά το άρθρ. 2.4.4. της Διακήρυξης και τον εκεί περιεχόμενο Πίνακα Β' **προκύπτει αναντίρρητα** ότι το σύνολο των κρατήσεων (8,13468%) υπολογίζεται επί του αθροίσματος των ποσών των πεδίων 5.1 έως 5.5. του Πίνακα Β' της σελ. 34 της Διακήρυξης, καθώς ρητά ορίζεται στο πεδίο 5.6 αυτού ότι «οι νόμιμες κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και τρίτων (8,13468%) υπολογίζονται επί του



## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

συνόλου των πεδίων 5.1 έως και 5.5 του ως άνω πίνακα». Υπό τα δεδομένα αυτά, η οικονομική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας «...» είναι καθόλα νόμιμη, έχουσα υπολογίσει κρατήσεις ύψους 31.737,10€, που προκύπτουν ως εξής: το άθροισμα πεδίων 5.1. έως 5.5. του Πίνακα της Οικονομικής της Προσφοράς με τίτλο «*Επιμερισμός της συνολικής δαπάνης (€) άνευ ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα 21μηνών βάσει της οικονομικής προσφοράς του υποψήφιου Οικονομικού φορέα*» ανέρχεται σε 390.145,63€ x 8,13468% (σύνολο κρατήσεων) = 31.737,0985 ευρώ, ήτοι 31.737,10€. Απορριπτέοι εξάλλου τυγχάνουν οι ισχυρισμοί της πρώτης προσφεύγουσας ότι οι κρατήσεις έπρεπε να υπολογιστούν στο συνολικό ποσό της προσφοράς, καθώς τούτο πέραν του ότι αντιβαίνει στις διατάξεις της Διακήρυξης, θα είχε ως αποτέλεσμα τον υπολογισμό των κρατήσεων δύο φορές, ενόσω το σύνολο της οικονομικής προσφοράς περιλαμβάνει ήδη τον υπολογισμό των κρατήσεων, γενομένων δεκτών των οικείων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της πρώτης και δεύτερης παρεμβαίνουσας. Άλλωστε, ο υπόψη λόγος της πρώτης προσφυγής αφορά και την **δεύτερη παρεμβαίνουσα εταιρεία «...», η οποία ομοίως έχει ορθώς υπολογίσει τις κρατήσεις στην οικονομική της προσφορά**, κατ' απόρριψη των αντίθετων αιτιάσεων της πρώτης προσφεύγουσας. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από την οικονομική προσφορά της εταιρείας «...», αυτή υπολόγισε τις κρατήσεις συνολικού ποσοστού 8,13468% επί του συνόλου των πεδίων 5.1 έως 5.5 του πίνακα Β, ήτοι σύνολο πεδίων 5.1 έως και 5.5 = 389.025,98€ X 8,13468% = 31.646,02 ευρώ. Επομένως, ο επίμαχος λόγος της πρώτης προσφυγής που αφορά τον μη νόμιμο υπολογισμό των κρατήσεων από τις εταιρείες «...» και «...» είναι **απορριπτέος ως αβάσιμος κατ' αποδοχή των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της πρώτης και δεύτερης παρεμβαίνουσας.**

**29.** Επειδή αναφορικά με τις αιτιάσεις της **πρώτης προσφεύγουσας** που βάλλουν κατά της εταιρείας «...», πρώτης παρεμβαίνουσας και αφορούν τον μη υπολογισμό της προσαύξησης εργατικού κόστους 75% κατά τις αργίες, λεκτέα είναι τα εξής: Η πρώτη προσφεύγουσα με τον οικείο λόγο της προσφυγής της, όπως αναπτύσσεται στις σελ. 16-17-18-19-20-21 -22 της προσφυγής της, ισχυρίζεται ότι η εταιρεία «...» δεν έχει υπολογίσει **(α)** καθόλου προσαυξήσεις για αργίες στο κτήριο ...

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

και (β) προσαυξήσεις για εργασία κατά τις αργίες για τον τέταρτο φύλακα της πρωινής βάρδιας στην ΚΥ της .... Επιπλέον για τη φύλαξη του κτηρίου της ΚΥ ...δεν έχει υπολογίσει την προσαύξηση 75% για τους εργαζομένους που θα αντικαταστήσουν τους βασικούς εργαζομένους κατά την άδειά τους, ούτε έχει υπολογίσει ορθώς το κόστος αδειάς αντικαταστατών. Όπως προκύπτει από την υποβληθείσα οικονομική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας «...», πράγματι για τη φύλαξη του κτηρίου της ..., δεν έχει υπολογίσει καθόλου προσαυξήσεις (75%) για τις αργίες ούτε για την περίοδο του έτους 2022 (ήτοι από 1-4-2022 έως 31-12-2022) ούτε για το έτος 2023, και τούτο ενώ, με τις παρασχεθείσες διευκρινίσεις της αναθέτουσας αρχής (έγγραφο με αριθμ. πρωτ. 113/A2-102/10.1.2022), ρητώς ορίστηκε ότι «...Σύμφωνα με τα ανωτέρω προβλεπόμενα στη διακήρυξη ο τέταρτος φύλακας της πρωινής βάρδιας στο κτήριο της Κεντρικής Υπηρεσίας (...) καθώς και ο φύλακας του κτηρίου της ... θα διατίθενται από Δευτέρα έως Παρασκευή ανεξάρτητα αν πρόκειται για αργία (επίσημη ή ανεπίσημη)». Από το συνδυασμό του άρθρ. 60 του Ν. 4808/2021, στο οποίο καθορίζονται οι ημέρες υποχρεωτικής αργίας που συνίστανται σε εννέα (9) και του 14 Ν. 4468/2017, δυνάμει του οποίου η αργία της 1ης Μαΐου μετατίθεται σε άλλη εργάσιμη ημέρα, εφόσον συμπίπτει με Κυριακή, στο χρονικό διάστημα από 1-4-2022 έως 31-12-2023, προκύπτει ότι περιλαμβάνονται έντεκα (11) ημέρες αργίας και δη οι ακόλουθες: 1) η Δευτέρα του Πάσχα 2022, 2) η 1<sup>η</sup> Μαΐου 2022, 3) η εορτή της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου) 2022, 4) η 28η Οκτωβρίου 2022, 5) η 26η Δεκεμβρίου 2022, 6) η εορτή των Θεοφανείων (6<sup>η</sup> Ιανουαρίου) 2023, 7) η Δευτέρα του Πάσχα 2023, 8) η 1η Μαΐου 2023, 9) η εορτή της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου) 2023, 10) η εορτή της Γεννήσεως του Χριστού (25η Δεκεμβρίου) και 11) η 26η Δεκεμβρίου 2023. Άλλωστε, στη Διακήρυξη ρητώς καθορίζεται το χρονικό διάστημα της σύμβασης από 1-4-2022 έως 31-12-2023, συνεπώς κατά τα βασίμως προβαλλόμενα από την πρώτη προσφεύγουσα, για το επίμαχο χρονικό διάστημα οι αργίες είναι 11 (αντί των 10 που αναφέρει η πρώτη προσφεύγουσα) και ως εκ τούτου οι συμμετέχοντες όφειλαν να υπολογίσουν προσαυξημένο εργατικό κόστος (κατά 75%, σύμφωνα με το άρθρ. 2 του ΝΔ 3755/1957) για τις υπόψη 11 ημέρες αργιών για τις οποίες, υποχρεωτικά κατά τους όρους της Διακήρυξης και σύμφωνα με τις διευκρινίσεις που δόθηκαν, θα απασχοληθούν εργαζόμενοι. Συνεπεία

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

τούτου, η οικονομική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας μη νομίμως και σε αντίθεση με την Διακήρυξη και την ισχύουσα εργατική νομοθεσία δεν έχει υπολογίσει προσαύξηση 75% για τους εργαζομένους που θα απασχοληθούν κατά τις αργίες στο κτήριο της ... (βλ οικονομική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας, όπου τα πεδία περί υπολογισμού κόστους προσαυξήσεων είναι κενά –μηδενικά). Ωστόσο για το κτήριο της ΚΥ ..., προκύπτει από την οικονομική της προσφορά ότι έχει υπολογίσει προσαυξήσεις για τις αργίες για το σύνολο των εργαζομένων που θα απασχοληθούν, καθώς έχει προβεί στον υπολογισμό των προσαυξήσεων συνολικώς, τις οποίες εν συνεχεία ανήγαγε στο μηνιαίο κόστος και προσέθεσε στον υπολογισμό του μηνιαίου κόστους και εν τέλει και στο συνολικό κόστος. Ειδικότερα, στον Πίνακα της Οικονομικής της προσφοράς προκύπτει πως για το κτήριο της ΚΥ ... έχει υπολογίσει για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης (1-4-2022 έως 31-12-2023) προσαυξήσεις 75% για εργασία 8+ 4=12 συνολικά αργίες, καθώς επίσης και προσαύξηση για την νυχτερινή εργασία κατά τις αργίες (100%). Συνεπώς, κατά το σκέλος του αυτό, ήτοι για μη υπολογισμό των προσαυξήσεων για εργασία κατά τις αργίες στο κτήριο της ΚΥ ..., ο υπόψη λόγος της πρώτης προσφυγής είναι απορριπτέος. Ομοίως, αβάσιμοι είναι και οι ισχυρισμοί περί μη συνυπολογισμού της προσαύξησης 75% για τους εργαζομένους που θα αντικαταστήσουν τους βασικούς εργαζομένους κατά την άδειά τους και του τρόπου υπολογισμού της άδειας αντικαταστάτη. Και τούτο διότι από την οικονομική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας προκύπτει πως έχει υπολογιστεί σε χωριστό πεδίο το κόστος των προαυξήσεων για το κτήριο της ΚΥ ... τόσο για το χρονικό διάστημα από 1-4-2022 έως 31-12-2022 όσο και το διάστημα από 1-1-2023 έως 31-12-2023. Ήτοι η πρώτη παρεμβαίνουσα έχει προβεί, για το κτήριο της ΚΥ ... σε χωριστό υπολογισμό του συνόλου των προβλεπόμενων προσαυξήσεων για τις ημέρες και ώρες εργασίας, ως εμφανίζεται στον οικείο Πίνακα της Οικονομικής της προσφοράς, υπολογίζοντας τις ημέρες και ώρες της συνολικής διάρκειας της σύμβασης, για τις ακόλουθες προσαυξήσεις: α) προσαύξηση κόστους νυχτερινής ώρας καθημερινής (+25% Δευτέρα έως Παρασκευή), β) προσαύξηση κόστους νυχτερινής ώρας καθημερινής (+25% Σάββατο), γ) προσαύξηση κόστους πρωϊνής και απογευματινής ώρας Κυριακής (+75%), δ) προσαύξηση κόστους πρωϊνής και απογευματινής ώρας καθημερινής αργίας (+75%), ε)

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

προσαύξηση κόστους νυχτερινής ώρας Κυριακής (+100%) και στ) προσαύξηση κόστους νυχτερινής ώρας αργίας (+100%). Υπολογίζοντας το σύνολο των προσαυξήσεων για το σύνολο των ωρών εργασίας της διάρκειας της σύμβασης, εν συνεχεία το αναγάγει σε μηνιαίο κόστος. Έτσι, αν γίνονταν δεκτοί οι ισχυρισμοί της πρώτης προσφεύγουσας περί μη συνυπολογισμού των προσαυξήσεων για τους αντικαταστάτες τούτο θα ισοδυναμούσε με διπλό υπολογισμό των προσαυξήσεων. **Συνεπεία των ανωτέρω, ο υπό εξέταση λόγος της πρώτης προσφυγής κατά της πρώτης παρεμβαίνουσας ... πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος μόνο κατά το σκέλος του που αφορά τον μη υπολογισμό προσαυξήσεων (75%) για εργασία κατά τις αργίες στο κτήριο της ... Άρα, και κατ' αποδοχή των σχετικών αιτιάσεων της πρώτης προσφεύγουσας, η προσφορά της ... έπρεπε να απορριφθεί καθώς κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης και της εργατικής νομοθεσίας δεν υπολόγισε προσαύξηση 75% για τους εργαζομένους κατά τις αργίες στο κτήριο της ...**

**30.** Επειδή αναφορικά με τις αιτιάσεις της **πρώτης προσφεύγουσας** κατά της δεύτερης παρεμβαίνουσας «...» που αφορούν τον μη υπολογισμό του δώρου Πάσχα για τους αντικαταστάτες εργαζομένους, όπως αναπτύσσονται στις σελ. 28-29-30-31-32 της προσφυγής της, γίνονται δεκτά τα ακόλουθα: Η δεύτερη παρεμβαίνουσα ... δηλώνει στην οικονομική της προσφορά ότι δεν υπολογίζει καθόλου δώρο Πάσχα για τον αντικαταστάτη για το χρονικό διάστημα από 1-1-2023 έως 31-12-2023, με το επιχείρημα ότι οι εργαζόμενοι θα πάρουν άδεια μόνο κατά τη διάρκεια του καλοκαιριού. Ειδικότερα, όπως και η ίδια η δεύτερη παρεμβαίνουσα επιβεβαιώνει στην παρέμβασή της, δήλωσε στην οικονομική της προσφορά ότι για το έτος 2023 από το ποσό των 776,96 ευρώ που αντιστοιχεί στο κόστος του αντικαταστάτη, αφαιρεί το Δώρο Πάσχα 28,78 ευρώ, διότι ο αντικαταστάτης τακτικού υπαλλήλου θα λάβει ένα από τα δύο Δώρα και *«ως επί το πλείστον είναι το Δώρο Χριστουγέννων γιατί ο τακτικός υπάλληλος λαμβάνει την άδεια του την καλοκαιρινή περίοδο»*. Επομένως, η ... έλαβε υπόψη της, ότι η άδεια θα ληφθεί μόνο κατά το διάστημα αυτό και όχι από 1/1 ως 30/4, **με συνέπεια να μην υπολογίσει αναλογία δώρου Πάσχα επί του κόστους αντικατάστασης**. Πλην όμως, όπως βάσιμα η πρώτη προσφεύγουσα προβάλλει, υφίσταται κατά νόμο δικαίωμα χορήγησης

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

αναλογικής αδείας από τον πρώτο μήνα εργασίας, ο δε χρόνος χορήγησης της καθορίζεται μετά από συμφωνία μεταξύ εργαζόμενου και εργοδότη και όχι αυτοβούλως και κατ' αποκλειστική ευχέρεια και επιλογή, βάσει των επιχειρηματικών επιδιώξεων του εργοδότη, με πρόσθετο μόνο περιορισμό ότι οι μισοί εργαζόμενοι της επιχείρησης πρέπει να λάβουν άδεια μεταξύ 1/5 και 30/9, χωρίς ούτως να αποκλείεται και δη εξαρχής, η λήψη αδείας από 1/1 ως 30/4. Εν προκειμένω δε, ούτε σχετική συμφωνία προκύπτει πως υφίσταται μεταξύ εργοδότη και συγκεκριμένων εργαζόμενων, που όλοι τους μετά ήδη βεβαιότητας είναι γνωστό ότι θα αποτελέσουν τους αποκλειστικούς εργαζόμενους της παρεμβαίνουσας στο νυν έργο και δη, για όλο το διάστημα αυτού, ούτε η δεύτερη παρεμβαίνουσα δύναται να αποκλείσει εκ των προτέρων τέτοιο δικαίωμα στους εργαζομένους της, χωρίς συγκεκριμένη συμφωνία μεταξύ αυτής και συγκεκριμένων εργαζόμενων για συγκεκριμένο έτος, άλλως, η δεύτερη παρεμβαίνουσα επί της ουσίας επικαλείται προς στοιχειοθέτηση της προσφοράς της, μια αντίθετη στο νόμο πρακτική, που αποσκοπεί να εφαρμόσει. Πλην όμως, το άρ. 61 Ν. 4808/2021, με ισχύ ήδη προ υποβολής της προσφοράς και όπως τροποποίησε το άρ. 4 παρ. 1 ΑΝ 539/45, ορίζει ότι *«Η χρονική περίοδος χορηγήσεως της αδείας κανονίζεται μεταξύ εργοδότη και μισθωτού, του πρώτου υποχρεούμενου να χορηγήσει την αιτηθείσαν άδειαν το πολύ εντός διμήνου από της υπό του δευτέρου διατυπώσεως της σχετικής αιτήσεως. Πάντως το ήμισυ τουλάχιστον των κατ' έτος, εν εκάστη επιχειρήσει, δικαιουμένων αδείας δέον να ικανοποιούνται εντός του από 1ης Μαΐου μέχρι 30 Σεπτεμβρίου χρονικού διαστήματος. Η κατά τα ανωτέρω απαιτούμενη αίτησις σκοπεί μόνον εις τον προσδιορισμόν των χρονικών ορίων, εντός των οποίων υφίσταται υποχρέωσις διά την χορήγησιν της αδείας και δεν αποτελεί τυπικήν προϋπόθεσιν διά την υπό του μισθωτού, κατά τας διατάξεις του παρόντος νόμου, άσκησιν του εις άδειαν μετ' αποδοχών δικαιώματος αυτού. Η δικαιούμενη, κατ' έτος, άδεια πρέπει να εξαντλείται μέχρι το πρώτο τρίμηνο του επόμενου ημερολογιακού έτους»*, ενώ και η προϊσχύσασα ούτως ή άλλως εκδοχή της ίδιας διάταξης όριζε ότι *«Η χρονική περίοδος χορηγήσεως της αδείας κανονίζεται μεταξύ εργοδότη και μισθωτού, του πρώτου υποχρεούμενου να χορηγήσει την αιτηθείσαν άδειαν το πολύ εντός διμήνου από της υπό του δευτέρου διατυπώσεως της σχετικής αιτήσεως Πάντως το ήμισυ τουλάχιστον των κατ' έτος, εν εκάστη επιχειρήσει,*

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

δικαιουμένων αδείας δέον να ικανοποιούνται εντός του από 1ης Μαΐου μέχρι 30 Σεπτεμβρίου χρονικού διαστήματος. Η κατά τα ανωτέρω απαιτούμενη αίτησις σκοπεί μόνον εις τον προσδιορισμόν των χρονικών ορίων, εντός των οποίων υφίσταται υποχρέωσις διά την χορήγησιν της αδείας και δεν αποτελεί τυπικήν προϋπόθεσιν διά την υπό του μισθωτού, κατά τας διατάξεις του παρόντος νόμου, άσκησιν του εις άδειαν μετ' αποδοχών δικαιώματος αυτού, του εργοδότη υποχρεουμένου όπως προ της λήξεως του ημερολογιακού έτους, παράσχη την άδειαν έστω και εάν δεν εζητήθη αύτη υπό του μισθωτού». Άρα, ο εργοδότης δεν δύναται εκ των προτέρων να αποκλείσει μονομερώς το δικαίωμα λήψης αδείας για οιαδήποτε μελλοντική περίοδο, αλλά θα πρέπει ο χρόνος αδείας να κανονιστεί «μεταξύ εργοδότη και μισθωτού», με υποχρέωση όμως του εργοδότη πάντως, σε κάθε περίπτωση να χορηγήσει άδεια, εφόσον ζητηθεί «το πολύ εντός διμήνου από της υπό του [μισθωτού] δευτέρου διατυπώσεως της σχετικής αιτήσεως [αδείας]». Επομένως, εφόσον μισθωτός ζητήσει άδεια από 1/1 ως 28/2, ο εργοδότης δεν έχει δικαίωμα να μην την χορηγήσει ως 30/4 (με το όριο απώτατης χορήγησης να εξαρτάται από τον χρόνο της δεύτερης αίτησης), πολλώ δε μάλλον να απαγορεύσει στον εργαζόμενο να ζητήσει σχετική άδεια εκ των προτέρων και ενώ άλλωστε, η ρήτρα αυτή εισέτι περαιτέρω περιορίζει ακόμη και την ευχέρεια του εργοδότη, όχι ως μονομερώς καθορίζοντος, αλλά ως συμφωνούντος τον ακριβή χρόνο αδείας, με τον εργαζόμενο. Άρα, η δεύτερη παρεμβαίνουσα εταιρεία «...» αφενός υποκοστολόγησε την προσφορά της ως προς το εργατικό κόστος που αφορά την αναλογία δώρου Πάσχα αντικαταστατών, το οποίο η ίδια δεν συμπεριέλαβε στην οικονομική της προσφορά, με αποτέλεσμα η μη λήψη υπόψη αυτού να άγει σε υποκοστολόγηση της προσφοράς της. Σε κάθε δε περίπτωση η άνω πλημμέλεια της προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας έρχεται σε πλήρη αντίθεση με την τήρηση της εργατικής νομοθεσίας. Κατόπιν των ανωτέρω, ο υπόψη λόγος της **πρώτης προσφεύγουσας** πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της δεύτερης παρεμβαίνουσας και ως εκ τούτου **η προσφορά της ...** τυγχάνει απορριπτέα και για τον υπόψη επιπρόσθετο λόγο.

**31.** Επειδή, τέλος, αναφορικά με τις αιτιάσεις της **δεύτερης προσφεύγουσας** που βάλλουν κατά της πρώτης παρεμβαίνουσας ..., αυτοί

## Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022

είναι απορριπτέοι και τούτο διότι ο υπολογισμός των εργοδοτικών εισφορών της ... σε ύψος ανώτερο του νομίμου για το έτος 2023, ήτοι σε ποσοστό 24,33% αντί του 24,08%, ουδόλως καθιστά την προσφορά της υπολειπόμενη του νόμιμου εργατικού κόστους, ενώ εξάλλου και η υποβληθείσα οικονομική προσφορά με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης καίτοι αναφέρεται σε 19μήνη διάρκεια, εντούτοις συμπίπτει, ως προς τα αναγραφόμενα σε αυτήν –μηνιαία - ποσά με την υποβληθείσα με την προσφορά της, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, οικονομική της προσφορά, η οποία και την δεσμεύει και επί τη βάσει της οποίας κρίθηκε το νομότυπο της προσφοράς της.

**32.** Επειδή σε συνέχεια των ανωτέρω, η **πρώτη** προσφυγή πρέπει να **γίνει εν μέρει δεκτή** και δη καθ' ο μέρος α) έγινε αποδεκτή η προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας ..., καίτοι δεν έχει συνυπολογίσει προσαύξηση 75% για τους εργαζομένους στο κτήριο της Θεσσαλονίκης κατά τις αργίες του χρονικού διαστήματος της σύμβασης (1-4-2022 έως 31-12-2023) β) δεν απορρίφθηκε η προσφορά της «...» και για τον επιπρόσθετο λόγο του μη υπολογισμού δώρου Πάσχα για τους αντικαταστάστες των μόνιμων εργαζομένων. Να απορριφθούν οι λοιποί λόγοι της πρώτης προσφυγής. Να γίνει εν μέρει δεκτή η πρώτη παρέμβαση επί της πρώτης προσφυγής, καθ' ο μέρος απορρίπτεται η πρώτη προσφυγή. Να γίνει εν μέρει δεκτή η δεύτερη παρέμβαση επί της πρώτης προσφυγής, κατά το μέρος που απορρίπτεται η πρώτη προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. **3631/A2-2641/12-05-2022** Απόφαση της Αναπληρώτριας Προέδρου-Προϊσταμένης Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης και Οργάνωσης της αναθέτουσας αρχής, ως και η ενσωματωθείσα με αριθμ. πρωτ. 1772/A2-1254/16-03-2022 απόφαση, κατ' αποδοχή εν μέρει των αιτιάσεων της πρώτης προσφυγής και κατά το σκεπτικό της παρούσας.

**33.** Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, πρέπει να απορριφθεί η **δεύτερη προσφυγή**. Να γίνει δεκτή η πρώτη παρέμβαση επί της δεύτερης προσφυγής.

**34.** Επειδή σε συνέχεια της ανωτέρω σκέψης πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα, και να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η δεύτερη προσφεύγουσα κατ' άρθρ. 363 του ν. 4412/2016, με την επισήμανση της σκ. 1 της παρούσας, κατά την οποία το

**Αριθμός αποφάσεων : 1047 και 1048/2022**

επιπλέον ποσο εκ ευρώ 300 που καταβλήθηκε από την δεύτερη προσφεύγουσα είναι επιστρεπτό, ανεξαρτήτως έκβασης της προσφυγής της.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δέχεται εν μέρει την **πρώτη** προδικαστική προσφυγή, κατά το σκεπτικό της παρούσας.

Δέχεται την παρέμβαση της ... επί της πρώτης προσφυγής, κατά το μέρος που απορρίπτεται η πρώτη προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση της ... επί της πρώτης προσφυγής, κατά το μέρος που απορρίπτεται η πρώτη προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. 3631/A2-2641/12-05-2022 Απόφαση της Αναπληρώτριας Προέδρου- Προϊσταμένης Γενικής Διεύθυνσης Διοίκησης και Οργάνωσης της αναθέτουσας αρχής απόφαση κατά το σκεπτικό της παρούσας.

Απορρίπτει την **δεύτερη** προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση της ... επί της δεύτερης προσφυγής.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου της πρώτης προσφεύγουσας και την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου της δεύτερης προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 23 Ιουνίου 2022 και εκδόθηκε στις 13 Ιουλίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΖΑΡΛΑΣ**