

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 21-8-2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη - Πρόεδρος, Σταυρούλα Κουρή - Εισηγήτρια, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14-7-2020 (ημεροχρονολογία αποστολής με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ) προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 923/15-7-2020 του οικονομικού φορέα «*****» και το διακριτικό τίτλο «*****», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «*****», νόμιμα εκπροσωπούμενης.

Την από 24-7-2020 παρέμβαση του οικονομικού φορέα «*****», νόμιμα εκπροσωπούμενου.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Σταυρούλα Κουρή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την άνω προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθούν: α) η απόφαση της υπ' αριθ. 13/25.06.2020 συνεδρίασης του Δ.Σ. του νοσοκομείου αποφασίστηκε κατά πλειοψηφία η έγκριση του υπ' αριθ. 8335/24.06.2020 πρακτικού αξιολόγησης προσφορών, η έγκριση της κατακύρωσης και υπογραφή σύμβασης με την εταιρεία***** της δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας του κτιρίου του νοσοκομείου, με μηνιαίο τίμημα 29.638,88 € πλέον Φ.Π.Α. μέχρι 13.09.2020, β) η υπ' αριθ. 072/2020 συναφθείσα στις 08.07.2020 σύμβαση (Α.Δ.Α. *****) μεταξύ του νοσοκομείου ***** και της ως άνω εταιρείας *****, γ) κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής που σχετίζεται με την ανωτέρω απόφαση και αναφέρεται στον διαγωνισμό που προκηρύχθηκε με την ανωτέρω πρόσκληση εκδήλωσης

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

ενδιαφέροντος, δ) άλλως και επικουρικώς, σε περίπτωση μη ακυρώσεως της να επιδικασθεί εις βάρος της αναθέτουσας αρχής πρόστιμο ίσο με 10% της αξίας της συμβάσεως και με την απόφαση που θα εκδοθεί να περιέλθει τούτο στην ημετέρα εταιρεία,.

2. Επειδή, η εταιρία «*****», η οποία με την ανωτέρω προσβαλλόμενη απόφαση έχει αναδειχθεί οριστική ανάδοχος και της έχει ήδη ανατεθεί η εκτέλεση της άνω σύμβασης, έχει ασκήσει την από 24-7-2020 παρέμβαση υπέρ του κύρους της προσβαλλόμενης απόφασης.

3. Επειδή, έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό *****), ποσού 600,00€.

4. Επειδή, η επίδικη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, καίτοι διεξαχθείσα κατ' εφαρμογή του Εικοστού Έκτου Άρθρου της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου με αρ. ΦΕΚ Α' 64/14-3-2020 περί Κατεπείγοντων Μέτρων Αντιμετώπισης της Ανάγκης Περιορισμού της Διασποράς του Κορωνοϊού COVID-19, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. σύμφωνα και με βάση όσα κατωτέρω εκτίθενται στη σκέψη 16 της παρούσας, και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ. α'), δοθέντος ότι η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης πράξης, καθ' ομολογία της, στις 8-7-2020, ότε αυτή (προσβαλλόμενη πράξη) αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ, η δε εξεταζόμενη προσφυγή ασκήθηκε στις 14-7-2020.

6. Επειδή, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας στοιχειοθετείται στο γεγονός ότι υπέβαλε προσφορά στη συγκεκριμένη διαδικασία ανάθεσης και προσδοκά με την εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή να ακυρωθεί η απόφαση με την οποία αναδείχθηκε ανάδοχος η παρεμβαίνουσα και να ακυρωθεί η σύμβαση η οποία της ανατέθηκε, ώστε να κληθεί η προσφεύγουσα ως επόμενη στη σειρά μειοδοσίας να εκτελέσει τη σύμβαση.

7. Επειδή, με το Πρακτικό της 112^{ης} συνεδρίασης του ***** αποφασίστηκε, κατ' εφαρμογή του άρθρου 26ου με τίτλο «Υπηρεσίες

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Καθαριότητας, Φύλαξης και Απολύμανσης» της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΠΝΠ) της 14ης Μαρτίου 2020 (ΦΕΚ Α'64), η οποία κυρώθηκε με τον ν. 4682/2020 (ΦΕΚ Α'76/03-04-2020) που τιτλοφορείται «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID- 19», μεταξύ άλλων, η ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας και απολύμανσης του νοσοκομείου *****. Στη συνέχεια με την από 19.06.2020, Α.Δ.Α. *****, αριθμός διαγωνισμού*****, στην πλατφόρμα i - supplies, με θέμα «ΕΚΔΗΛΩΣΗ ΕΝΔΙΑΦΕΡΟΝΤΟΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ», το Γενικό Νοσοκομείο ***** ανακοίνωσε ότι διενεργεί έρευνα αγοράς με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή και οπωσδήποτε όχι άνω του Παρατηρητηρίου τιμών της Ε.Π.Υ. για την κάλυψη των αναγκών καθαριότητας του νοσοκομείου για 3μηνο χρονικό διάστημα, χωρίς να έχει οριστεί η προϋπολογισθείσα αξία της υπό ανάθεση σύμβασης και με ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών στις 22-06-2020. Στην ανωτέρω διαδικασία συμμετείχαν πέντε (5) διαγωνιζόμενοι οι οποίοι υπέβαλαν αντίστοιχες προσφορές και από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών προέκυψαν οι ακόλουθες τιμές για 3 μήνες (πλέον του αναλογούντος Φ.Π.Α.):

α/α	ΕΤΑΙΡΕΙΑ	ΤΙΜΗ 3ΜΗΝΟΥ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. 24%
1	*****	81.815,30 €
2	*****	81.900,00 €
3	*****	88.916,64 €
4	*****	92.640,00 €
5	*****	102.000,00 €

Η προσφεύγουσα με το από 23.06.2020 υπόμνημά της προς την επιτροπή αξιολόγησης προσφορών ανέπτυξε λόγους για τους οποίους, κατ' αυτήν, οι οικονομικές προσφορές των εταιρειών που προηγήθηκαν της δικής της κατάταξης έπρεπε να απορριφθούν. Με το υπ' αριθ. 8335/24.06.2020 πρακτικό αξιολόγησης προσφορών η αρμόδια επιτροπή αξιολόγησης, έχουσα λάβει υπόψη της και το σχετικό αυτό υπόμνημα της προσφεύγουσας, ως με ειδική υποσημείωση αναφέρει στο σχετικό Πρακτικό της, εισηγήθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού να κατακυρωθεί στην εταιρεία *****. Ακολούθως, με την προσβαλλόμενη απόφαση της υπ' αριθ. 13/25.06.2020 συνεδρίασης του Δ.Σ. του νοσοκομείου, αποφασίστηκε κατά πλειοψηφία: α) η

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

έγκριση του ανωτέρω υπ' αριθ. 8335/24.06.2020 πρακτικού αξιολόγησης προσφορών, β) η έγκριση της κατακύρωσης και υπογραφή σύμβασης με την εταιρεία ***** με μηνιαίο τίμημα 29.638,88 € πλέον Φ.Π.Α. μέχρι 13.09.2020. Η απόφαση αυτή αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 8-7-2020 και την ίδια ημέρα (08.07.2020) η διοίκηση του νοσοκομείου προχώρησε στη σύναψη της ως άνω συμβάσεως με αρ. 072/2020 με την ανακηρυχθείσα ανάδοχο εταιρεία.

8. Επειδή, με τη συγκεκριμένη προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει κατά της ανωτέρω απόφασης με την οποία αναδείχθηκε ανάδοχος η παρεμβαίνουσα εταιρία, ως και κατά της σχετικής υπογραφείσας σύμβασης, υποστηρίζοντας τα εξής: Οι οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων που προηγούνται της κατάταξης της προσφεύγουσας παρουσιάζουν τις κατωτέρω εκτιθέμενες πλημμέλειες οι οποίες τις καθιστούν απορριπτέες ήτοι: 1. Στην προσφορά της εταιρείας ***** δεν έχει υπολογισθεί η παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8 % που επιβαρύνει τον ανάδοχο. Ως γνωστόν με το άρθρο 64§2 ν. 4172/2016 όπως ισχύει, θα πρέπει να υπολογίζεται η προβλεπόμενη παρακράτηση φόρου εισοδήματος οκτώ τοις εκατό (8 %) για υπηρεσίες επί του καθαρού ποσού. Στην εκδήλωση ενδιαφέροντος του νοσοκομείου ορίζεται: «Ο προμηθευτής υπόκειται στις νόμιμες κρατήσεις». Στην υπ' αριθ. 072/2020 σύμβαση ορίζεται: «Ο ανάδοχος υπόκειται στις νόμιμες κρατήσεις ... α, β, γ, δ, ε, στ) Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8 % επί του καθαρού ποσού.». Από την ανωτέρω συνδυαστική ερμηνεία του όρου της πρόσκλησης και της συναφθείσης δυνάμει της προσκλήσεως ταύτης συμβάσεως και του άρθρου 64§2 του ν. 4172/2013 προκύπτει ότι με σαφήνεια ορίστηκε ότι το προσφερόμενο τίμημα πρέπει να είναι σαφές, μονοσήμαντο και να καλύπτει κάθε είδους κράτηση, μεταξύ των οποίων και η κράτηση φόρου εισοδήματος επί του εντάλματος πληρωμής, σύμφωνα με την παραπομπή της διακήρυξης στις διέπουσες την παροχή του αναδόχου φορολογικές διατάξεις και τη διέπουσα την διαδικασία δημοσίων πληρωμών και την έκδοση αντίστοιχων ενταλμάτων και τη νομιμότητα των δημοσίων δαπανών νομοθεσία. Η υποχρέωση αυτή αποσκοπεί στη διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση των υπηρεσιών και υπαγορεύεται από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ασάφειας κατά τη σύνταξη

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας καθιστά την προσφορά απαράδεκτη. Άλλωστε το ζήτημα του υποχρεωτικού υπολογισμού στην οικονομική προσφορά των εταιρειών που συμμετέχουν σε αντίστοιχους διαγωνισμούς παροχής υπηρεσιών, της συγκεκριμένης κράτησης, αποτέλεσε αντικείμενο δικαστικής κρίσης, με το δικαστήριο να αποφαίνεται ότι είναι παράνομη και άρα απορριπτέα προσφορά που δεν έχει υπολογίσει την εν λόγω κράτηση. Επισημαίνεται ακόμα η υπ. αρ. 699/2019 Απόφαση της Α.Ε.Π.Π. σύμφωνα με την οποία κρίθηκε ότι η παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8 % για τις υπηρεσίες φύλαξης επί του καθαρού ποσού της σύμβασης πρέπει να υπολογίζεται προκειμένου να διαμορφώνονται βάσιμες και ρεαλιστικές προσφορές. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι στην προσφερόμενη τιμή πρέπει να περιλαμβάνεται υποχρεωτικά το σύνολο των κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου και τρίτων που βαρύνουν κατά τον νόμο τον ανάδοχο, μεταξύ δε των εν λόγω επιβαρύνσεων περιλαμβάνεται και η προκαταβολή φόρου εισοδήματος ποσοστού 8 % η οποία σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 24 του ν. 2198/1994, παρακρατείται υποχρεωτικά κατά την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας των παρεχόμενων υπηρεσιών. Η υποχρέωση αυτή αποσκοπεί στην διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση της προμήθειας και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά την σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης. Περαιτέρω, επειδή μία προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος η εν λόγω παρακράτηση θα πρέπει να συνυπολογίζεται στην προσφερόμενη τιμή. Ακόμα έχει κριθεί ότι για την θέσπιση της ως άνω υποχρέωσης, ήτοι του συνυπολογισμού στη προσφερόμενη τιμή της παρακράτησης φόρου εισοδήματος ποσοστού 8%, δεν είναι αναγκαίο να περιληφθεί στο συνημμένο στην διακήρυξη ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ειδικό πεδίο προς συμπλήρωση ή ειδική μνεία, καθόσον αρκεί προς τούτο το ενιαίο για όλες τις κρατήσεις πεδίο. Ούτω στην προσφερόμενη τιμή πρέπει να περιλαμβάνεται υποχρεωτικά το σύνολο των κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου και τρίτων που βαρύνουν κατά τον νόμο τον ανάδοχο, μεταξύ δε των εν λόγω επιβαρύνσεων περιλαμβάνεται και η προκαταβολή φόρου

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

εισοδήματος ποσοστού 8 %, προκειμένου να διαμορφώνεται βάσιμη και ρεαλιστική προσφορά. Στην προκειμένη περίπτωση, στην ανάλυση της οικονομικής προσφοράς, κατά άρθρο 68 του ν. 3863/2010, της ως άνω εταιρείας στο πεδίο 7) ΕΥΛΟΓΟ ΠΟΣΟΣΤΟ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ, ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ, ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟ ΚΕΡΔΟΣ ΚΑΙ ΥΨΟΣ ΝΟΜΙΜΩΝ ΥΠΕΡ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΚΑΙ ΤΡΙΤΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ αναγράφεται ποσό ίσο με 1.775,45 € για τους 3 μήνες. Με δεδομένο λοιπόν ότι η παρακράτηση φόρου εισοδήματος οκτώ τοις εκατό (8%), σύμφωνα με το άρθρο 64§2 του ν. 4172/2013, υπολογίζεται επί του καθαρού ποσού της σύμβασης, λαμβανομένης υπόψη της συνολικής προσφερόμενης καθαρής τιμής (ποσό ίσο με 80.051,85 € αφού αφαιρέσουμε από την προσφερόμενη τιμή των 81.815,30 € τις νόμιμες κρατήσεις που αντιστοιχούν σε ποσοστό 2,154 % των 81.815,30 € και ανέρχονται σε 1.763,45 €), στην προκειμένη προκύπτει ότι η παρακράτηση φόρου εισοδήματος οκτώ τοις εκατό (8 %) ανέρχεται στο ποσό των 6.404,15 ευρώ για το σύνολο των 3 μηνών (80.051,85 € * 8 %), ποσό το οποίο υπερβαίνει κατά 4.628,70 € το ποσό των 1.775,45 ευρώ που έχουν υπολογίσει ως «ΕΥΛΟΓΟ ΠΟΣΟΣΤΟ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ, ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΥΛΙΚΩΝ, ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟ ΚΕΡΔΟΣ ΚΑΙ ΥΨΟΣ ΝΟΜΙΜΩΝ ΥΠΕΡ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΚΑΙ ΤΡΙΤΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ. Επομένως, η ως άνω εταιρεία δεν έχει υπολογίσει την ανωτέρω δαπάνη για την παρακράτηση φόρου εισοδήματος ποσοστού οκτώ τοις εκατό (8 %) στην οικονομική προσφορά της προσφορά. Κατ' επέκταση, η οικονομική προσφορά της εταιρείας ***** δεν καλύπτει τις νόμιμες δαπάνες του προκηρυχθέντος έργου, είναι ζημιογόνα κατά την έννοια των διατάξεων του Νόμου και των όρων της πρόσκλησης ενδιαφέροντος και ως εκ τούτου απορριπτέα. 2. Η προσφορά της εταιρείας***** είναι απορριπτέα, κατά την προσφεύγουσα, για τους ακόλουθους λόγους: **2Α)** Στην οικονομική προσφορά της εν λόγω εταιρείας δεν αναγράφονται τα απαιτούμενα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010. Ειδικότερον, και σύμφωνα με το άρθρο 68 του ν. 3863/2010 «... οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης (εργολάβοι) πρέπει - επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς - να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής τους προσφοράς τα εξής στοιχεία, τα οποία απαιτούνται βάσει της παραγράφου 1 του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 (όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 1 του άρθρου 22 του ν. 4144/2013): α) τον αριθμό των

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο β) τις ημέρες και ώρες εργασίας

γ) τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι δ) το ύψος του προϋπολογιζόμενου 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. Η εταιρεία ***** στην οικονομική προσφορά της αναγράφει μόνο :

ΜΗΝΙΑΙΑ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΠΛΕΟΝ ΦΠΑ 24%	27.300,00 € (Είκοσι επτά χιλιάδες τριακόσια ευρώ)
ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΓΙΑ ΤΡΕΙΣ (3) ΜΗΝΕΣ ΠΛΕΟΝ ΦΠΑ 24%	81.900,00 € (Ογδόντα μία χιλιάδες εννιακόσια ευρώ)
ΠΟΣΟΣΤΟ ΦΠΑ 24%	19.656,00 € (Δέκα εννέα χιλιάδες εξακόσια πενήντα έξι)
ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΓΙΑ ΤΡΕΙΣ (3) ΜΗΝΕΣ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ ΦΠΑ 24%	101.556,00 € (Εκατόν μία χιλιάδες πεντακόσια πενήντα έξι ευρώ)

Από τα ανωτέρω εκτεθέντα συνάγεται, κατά την προσφεύγουσα, ότι στην οικονομική προσφορά της ως άνω εταιρείας δεν έχουν περιληφθεί τα στοιχεία που ζητούνται κατ' άρθρο 68§1 του ν. 3863/2010 και κατ' επέκταση η προσφορά αυτή τυγχάνει απορριπτή ως απαράδεκτη. **2B)** Η οικονομική προσφορά δεν καλύπτει την νόμιμη δαπάνη για την εκτέλεση του έργου: Η προσφερόμενη τιμή δεν καλύπτει το σύνολο του εργατικού κόστους για το προσωπικό που θα απασχοληθεί με την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών, καθώς και το κόστος των αναλωσίμων, του διοικητικού κόστους, των νόμιμων κρατήσεων και της παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8 %, ούτε καταλείπει εύλογο ποσοστό εργολαβικού κέρδους, κατά τα οριζόμενα στο νόμο. Συγκεκριμένα, από το προσφερόμενο τίμημα αν αφαιρέσουμε τις νόμιμες κρατήσεις ύψους 1.765,27 € (81.900,00 € * 2,1554 % = 1.765,27 €) και την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8 % ύψους 6.410,78 € (81.900,00 € -

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

1.765,27 € = 80.134,73 € * 8 % = 6.410,78 €), προκύπτει ότι έχουν υπολογίσει την δαπάνη για την απασχόληση του προσωπικού μαζί με το κόστος των αναλωσίμων, του διοικητικού κόστους και του εργολαβικού κέρδους σε 73.723,95 € για τους τρεις μήνες (81.900,00 € - 1.765,27 € - 6.410,78 € = 73.723,95 €), ποσό που σε καμία περίπτωση δεν καλύπτει τις δαπάνες αυτές. Συνεπώς, η οικονομική προσφορά της ως άνω εταιρείας δεν καλύπτει τις νόμιμες δαπάνες του προκηρυχθέντος έργου, είναι ζημιογόνα κατά την έννοια των διατάξεων του Νόμου και των όρων της πρόσκλησης ενδιαφέροντος και ως εκ τούτου πρέπει να μην γίνει δεκτή. **3)** Η οικονομική προσφορά εταιρείας *****.: **3Α)** Η οικονομική προσφορά δεν καλύπτει το νόμιμο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος. Κατά πάγια νομολογία, το ελάχιστο εργατικό κόστος, προσδιορίζεται από τις συνολικές νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων, τις αναλογούσες εργοδοτικές εισφορές, την αναλογία που αντιστοιχεί στα δώρα εορτών (Πάσχα, Χριστουγέννων), στην κανονική άδεια, στο επίδομα αδείας και στο κόστος αντικατάστασης εργαζομένων λόγω κανονικής αδείας, το διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών, τα αναλώσιμα, το εργολαβικό κέρδος και τις κρατήσεις υπέρ τρίτων. Επίσης, κατά πάγια νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων, οικονομική προσφορά, που υπολείπεται του κατώτερου ορίου εργατικού κόστους, όπως αυτό προσδιορίζεται με τη Διακήρυξη, είναι απαράδεκτη και απορριπτέα, ως μη σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης και προφανώς, ζημιογόνος, έστω και αν δεν υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους, που προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και τις συναφείς Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας. Βάση των προδιαγραφών και των τεχνικών απαιτήσεων του έργου, αλλά και των οριζομένων στα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 που αναγράφονται στην οικονομική προσφορά της ως άνω εταιρείας για την εκτέλεση του έργου θα απασχοληθούν συνολικά 21 άτομα, έτσι ώστε να εργάζονται καθημερινά 15 άτομα, 5 εκ των οποίων στην Νυχτερινή Βάρδια. Συγκεκριμένα βάση της ΕΘΝΙΚΗΣ ΓΕΝΙΚΗΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΕΤΩΝ 2020 (Π.Κ. ΥΠ. ΕΡΓΑΣΙΑΣ & ΚΟΙΝ/ΚΗΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ 1/9-1-2020), όπως έχει διαμορφωθεί με την Υπουργική Απόφαση 4241/127/30-01-2019 (ΦΕΚ Β 173 - 30-01-2019) που καθορίζει τον κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, το κατώτερο νόμιμο ημερομίσθιο ορίζεται στα 29,04 € και αποτελεί το κατώτερο

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

νόμιμο όριο και για τις Επιχειρησιακές Συμβάσεις. Με βάση το κατώτερο νόμιμο ημερομίσθιο των 29,04 €, τις τεχνικές προδιαγραφές που συνοδεύουν την πρόσκληση ενδιαφέροντος και τα στοιχεία που αναφέρει η ως άνω εταιρεία στο άρθρο 68 του ν. 3863/2010 το κατώτερο νόμιμο εργατικό κόστος διαμορφώνεται ως ακολούθως:

A. Από Δευτέρα έως Παρασκευή

	ΠΡΩΙΝΗ & ΑΠΟΓΕΥΜΑΤΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	ΝΥΧΤΕΡΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ
Αριθμός εργαζομένων με 8 ώρες απασχόλησης ημερησίως	10	5

B. Σάββατα, Κυριακές και Αργίες

	ΠΡΩΙΝΗ & ΑΠΟΓΕΥΜΑΤΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	ΝΥΧΤΕΡΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ
Αριθμός εργαζομένων με 8 ώρες απασχόλησης ημερησίως	10	5

Για την καθημερινή παρουσία δεκαπέντε (15) ατόμων, απαιτείται η απασχόληση συνολικά 21 ατόμων με πλήρη πενθήμερη απασχόληση, καθώς $15 \text{ άτομα} \times 7 \text{ ημέρες} / 5 \text{ ημερη} \text{ απασχόληση} = 21 \text{ άτομα}$.

ΜΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ

ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ	ΗΜΕΡΟΜΙΣ ΘΙΟ	ΗΜΕΡΕΣ ΑΣΦΑΛΙΣΗΣ ΣΕ ΠΛΗΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	ΜΗΝΙΑΙΕΣ ΒΑΣΙΚΕΣ ΜΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ (ΧΩΡΙΣ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΕΙΣ)
ΑΤΟΜΑ ΜΕ 0-3 ΧΡΟΝΙΑ ΕΜΠΕΙΡΙΑ	29,04 €	26	755,04 €

Στο σύνολο των ΜΙΚΤΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ πρέπει να συνυπολογισθούν και οι προσαυξήσεις για την απασχόληση του προσωπικού κατά τις Κυριακές-Αργίες (75%) και την νυχτερινή απασχόληση (25 %).

ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΚΥΡΙΑΚΗΣ-ΑΡΓΙΑΣ

Στο τρίμηνο αντιστοιχούν 14 Κυριακές-Αργίες κατά τις οποίες θα απασχοληθούν ημερησίως 15 άτομα. Η προσαύξηση 75% που αντιστοιχεί στην απασχόλησή τους είναι ίση με 87,12 € για κάθε ένα από τα συνολικά 21 άτομα.

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ	ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ	ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ	ΩΡΙΑΙΑ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΥΡΙΑΚΗΣ ΑΡΓΙΑΣ 75%
ΑΤΟΜΑ ΜΕ 0-3 ΧΡΟΝΙΑ ΕΜΠΕΙΡΙΑ	29,04 €	4,356 € (29,04*6/40)	3,267 €

ΚΥΡΙΑΚΕΣ & ΑΡΓΙΕΣ ΣΥΝΟΛΟ	ΑΤΟΜΑ	ΩΡΕΣ ΒΑΡΔΙΑΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΕ ΣΩΡΕΣ	ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΩΡΑΣ ΚΥΡ-ΑΡΓ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ
14	15	8	1.680	3,267 €	5.488,56 €

ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ	ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΑΤΟΜΑ	ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΥΡΙΑΚΩΝ- ΑΡΓΙΩΝ ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ ΤΡΙΜΗΝΟΥ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΥΡΙΑΚΩΝ- ΑΡΓΙΩΝ ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ
5.488,56	21	261,36 €	87,12 €

ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΚΟΣΤΟΣ ΝΥΧΤΕΡΙΝΗΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ

Στο τρίμηνο αντιστοιχούν 92 ημέρες κατά τις οποίες θα απασχοληθούν ημερησίως 5 άτομα με νυχτερινή απασχόληση. Η προσαύξηση 25% που αντιστοιχεί στην απασχόλησή τους είναι ίση με 63,61 € για κάθε ένα από τα συνολικά 21 άτομα.

ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ	ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ	ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ	ΩΡΙΑΙΑ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΝΥΧΤΑΣ
ΑΤΟΜΑ ΜΕ 0-3 ΧΡΟΝΙΑ ΕΜΠΕΙΡΙΑ	29,04 €	4,356 € (29,04*6/40)	1,089 €

ΗΜΕΡΕΣ	ΑΤΟΜΑ	ΩΡΕΣ ΒΑΡΔΙΑΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΕΣ ΣΩΡΕΣ	ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΩΡΑΣ ΝΥΧΤΑΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ
92	5	8	3.680	1,089 €	4.007,52 €

ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΠΟΣΟ	ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΑΤΟΜΑ	ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΝΥΧΤΑΣ ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ ΤΡΙΜΗΝΟΥ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΝΥΧΤΑΣ ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ
4.007,52	21	190,83 €	63,61 €

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Επομένως οι συνολικές μικτές αποδοχές ανά άτομο αντιστοιχούν σε 905,77 € (755,04€ βασικές αποδοχές+87,12 € προσαύξηση Κυριακών-Αργιών+63,61€ προσαύξηση Νύχτας) και όχι σε 875,39 € που έχει υπολογίσει η παρεμβαίνουσα. Λανθασμένα, κατά την προσφεύγουσα, έχει η παρεμβαίνουσα υπολογίσει και τις ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΙΚΑ ΕΡΓΟΔΟΤΗ, οι οποίες αντιστοιχούν από 01/06/2020 σε ποσοστό 26,48% (ΙΚΑ-TEAM ΒΑΡΕΑ) επί των μικτών αποδοχών (βασικών + προσαυξήσεων). Επομένως, οι ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΙΚΑ ΕΡΓΟΔΟΤΗ αντιστοιχούν σε 239,85 € (905,77 € * 26,48%) και μαζί με την ΕΙΣΦΟΡΑ ΥΠΕΡ ΕΛΠΚ που αντιστοιχεί σε 20,00 € ανά φυσικό άτομο και καταβάλλεται τον μήνα Αύγουστο (20,00 € / 3 μήνες = 6,67 € μηνιαία αναλογία), συνολικά έχει εισφορές 246,52 € (239,85€+6,67€) ανά άτομο στα 21 άτομα. Για το χρονικό διάστημα των 3 μηνών αντιστοιχεί ανά μήνα από 2 ημέρες αναλογία Επιδόματος Αδείας και αντίστοιχη Κανονική Άδεια. Έστω ότι το προσωπικό δεν κάνει χρήση της κανονικής αδείας κατά το διάστημα των 3 μηνών, είναι ρητή η υποχρέωση του εργοδότη να αποζημιώσει τον εργαζόμενο. Η αποζημίωση αδείας δεν έχει εισφορές ΙΚΑ και το σύνολό της προστίθεται στις μικτές αποδοχές. Για τον υπολογισμό της δαπάνης του Επιδόματος Αδείας, Αποζημίωσης Αδείας και Δώρου Χριστουγέννων πρέπει να υπολογισθεί το τακτικό ημερομίσθιο που αντιστοιχεί στην απασχόληση του προσωπικού και περιλαμβάνει την προσαύξηση Κυριακών-Αργιών και την προσαύξηση Νύχτας, ήτοι να διαιρέσουμε το σύνολο των μικτών αποδοχών 905,77 € / 26 ημερομίσθια. Με βάση το τακτικό ημερομίσθιο των 34,84 € που προκύπτει, το Επίδομα Αδείας αντιστοιχεί σε 88,13 € μηνιαίως σε κάθε ένα από τα 21 άτομα, (34,84 € * 2 ημερομίσθια το μήνα ΕΑ= 69,68 € μικτές αποδοχές ΕΑ * 26,48 % = 69,68 € + 18,45 € = 88,13 € μηνιαίως), η Αποζημίωση Αδείας σε 69,68 € μηνιαίως σε κάθε ένα από τα 21 άτομα, (34,84 € * 2 ημερομίσθια το μήνα Αποζημίωση Αδείας= 69,68 € μικτές αποδοχές Αποζημίωσης Αδείας μηνιαίως) και το Δώρο Χριστουγέννων σε 143,45 € μηνιαίως σε κάθε ένα από τα 21 άτομα, (34,84 € * 3,125 ημερομίσθια το μήνα ΔΧ, καθώς αντιστοιχεί σε 25 ημερομίσθια για το σύνολο των 8 μηνών από 01/05-31/12 κάθε έτος (25/8) = 108,88 € * 1,04166 αναλογία ΔΧ= 113,42 μικτές αποδοχές ΔΧ * 26,48 % = 113,42 € + 30,03 € = 143,45 € μηνιαίως). Συνοψίζοντας, το σωστό, κατά την προσφεύγουσα, μηνιαίο κόστος ανά άτομο με πλήρη 5νθήμερη απασχόληση σύμφωνα με τα

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

απαιτούμενα στην πρόσκληση και τα οριζόμενα στην ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ της ***** . αντιστοιχεί σε 1.453,54 €.

ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ ΜΕ ΠΛΗΡΗ ΠΕΝΘΗΜΕΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ

	ΠΛΗΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ
ΜΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ	755,04 €	29,04 € * 26 ημερομίσθια
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΥΡΙΑΚΗΣ - ΑΡΓΙΑΣ	87,12 €	Όπως έχουμε αναλύσει ανωτέρω
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΝΥΧΤΑΣ	63,61 €	Όπως έχουμε αναλύσει ανωτέρω
ΣΥΝΟΛΟ ΜΙΚΤΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ	905,77 €	(755,04€+87,12€+63,61€)
ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ	113,41 €	34,84 € τακτικό ημερομίσθιο με αναλογία προσαυξήσεων (905,77/26) * 3,125 ημ μηνιαία αναλογία ΔΧ (25/8) * 1,04166
ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ	0 €	
ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ	69,68 €	34,84 € τακτικό ημερομίσθιο με αναλογία προσαυξήσεων (905,77/26) * 2ημ. μηνιαία αναλογία ΕΑ
ΣΥΝΟΛΟ	1.088,86 €	(905,77€+113,41€+69,68€)
ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΙΚΑ ΕΡΓΟΔΟΤΟΥ	288,33 €	1.088,86 €*26,48%
ΕΙΣΦΟΡΑ ΥΠΕΡ ΕΛΠΚ	6,67 €	20,00 € / 3 μήνες
ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ (Δεν έχει εισφορές)	69,68 €	34,84 € τακτικό ημερομίσθιο με αναλογία προσαυξήσεων (905,77/26) * 2ημ. μηνιαία αναλογία
ΤΕΛΙΚΟ ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ	1.453,54 €	(1.088,86+288,33+6,67+69,68)

Επομένως, το σωστό, κατά την προσφεύγουσα, συνολικό κόστος με την απασχόληση του προσωπικού διαμορφώνει την οικονομική προσφορά της εταιρείας***** . ως ακολούθως:

ΔΙΟΡΘΩΜΕΝΟ ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ

ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΑ ΟΡΙΖΟΜΕΝΑ ΣΤΗΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΤΗΣ*** .**

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΑΤΟΜΑ	ΕΡΓΑΤΙΚΟΣ ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ (ευρώ)	ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΜΗΝΑ (ευρώ)
Εργατικό κόστος	21	1.453,54 €	30.524,34 €
ΜΗΝΙΑΙΟ ΣΥΝΟΛΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ			30.524,34 €

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Μηνιαίο Διοικητικό κόστος - Κόστος Αναλώσιμων - Εργολαβικό κέρδος	0,09 €
Νόμιμες κρατήσεις 2,1554 %	730,89 €
Παρακράτηση φόρου 8%	2.654,30 €
ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	33.909,62 €
Φ.Π.Α. 24%	8.138,31 €
ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΜΕ ΦΠΑ	42.047,93 €
ΔΑΠΑΝΗ ΤΡΙΜΗΝΟΥ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	101.728,86 €
Φ.Π.Α. 24%	24.414,93 €
ΔΑΠΑΝΗ ΤΡΙΜΗΝΟΥ ΜΕ ΦΠΑ	126.143,79 €

Κατ' επέκταση παρουσιάζονται, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ουσιώδεις αποκλίσεις από τα οικονομικά μεγέθη που αναγράφει η παρεμβαίνουσα στον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ. Και συγκεκριμένα αναγράφει η παρεμβαίνουσα :

ΑΡΧΙΚΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ

A/ A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ (3 ΜΗΝΕΣ)
1	Μικτές αποδοχές προσωπικού	21,00	875,39 €	18.383,10 €	55.149,30 €
2	Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη	21,00	186,65 €	3.919,70 €	11.759,10 €
3	Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων)	21,00	87,37 €	1.834,73 €	5.504,20 €
4	Κόστος δώρων Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ)	21,00	121,07 €	2.542,42 €	7.627,25 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ			1270,48 €	26.679,95 €	80.042,85 €
5	Κόστος αναλωσίμων υλικών καθαρισμού, απολύμανσης, εξοπλισμού και τεχνικών μέσων			0,03 €	0,08 €
6	Διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών			0,03 €	0,08 €

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

7	Εργολαβικό κέρδος			0,03 €	0,08 €
9	Νόμιμες κρατήσεις επί της αξίας τιμολογίου συμπεριλαμβάνεται			2.958,85 €	8.876,55 €
10	ΣΥΝΟΛΑ ΚΑΘΑΡΩΝ ΑΞΙΩΝ (άνευ			29.638,88 €	88.916,64 €
11	ΣΥΝΟΛΑ ΑΞΙΩΝ (με Φ.Π.Α.)			36.752,21 €	110.256,63 €

Ενώ, διορθώνοντας των ανωτέρω πίνακα ως προς το εργατικό κόστος και τις νόμιμες κρατήσεις, προκύπτει ότι θα έπρεπε να τον έχουν διαμορφώσει ως ακολούθως:

ΔΙΟΡΘΩΜΕΝΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ

A/ A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ (3 ΜΗΝΕΣ)
1	Μικτές αποδοχές προσωπικού (905,77€+69,68€ γιατί συμπεριλαμβάνεται και η Αποζημίωση Αδείας που δεν την έχουν υπολογίσει σε δικό της πεδίο)	21,00	975,45 €	20.484,45 €	61.453,35 €
2	Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη (905,77 € * 26,48% = 239,85 € + 6,67€ ΕΛΠΚ)	21,00	246,52 €	5.176,92 €	15.530,76 €
3	Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) (69,68 € * 26,48% = 69,68 € + 18,45 €)	21,00	88,13 €	1.850,73 €	5.552,19 €
4	Κόστος δώρων Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) (113,41 €*26,48% = 113,41 € + 30,03 €)	21,00	143,44 €	3.012,24 €	9.036,72 €
ΣΥΝΟΛΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ			1453,54 €	30.524,34 €	91.576,02 €

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

5	Κόστος αναλωσίμων υλικών καθαρισμού, απολύμανσης, εξοπλισμού και τεχνικών μέσων (σάκοι απορριμμάτων, απορρυπαντικά κ.λ.π.)			0,03 €	0,08 €
6	Διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών			0,03 €	0,08 €
7	Εργολαβικό κέρδος			0,03 €	0,08 €
9	Νόμιμες κρατήσεις επί της αξίας τιμολογίου συμπεριλαμβάνεται και η παρακράτηση φόρου 8% (διορθωμένες)			3.385,19 €	10.155,57 €
10	ΣΥΝΟΛΑ ΚΑΘΑΡΩΝ ΑΞΙΩΝ (άνευ Φ.Π.Α.)			33.909,62 €	101.728,86 €
11	ΣΥΝΟΛΑ ΑΞΙΩΝ (με Φ.Π.Α.)			42.047,93 €	126.143,79 €

καθώς είναι εμφανές ότι όλα τα μεγέθη υπολείπονται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, όπως αναλύει η προσφεύγουσα ανωτέρω και αθροιστικά προκύπτει διαφορά της τάξεως των - 11.533,17 € στο τρίμηνο (91.576,02 € - 80.042,85 €) και ως εκ τούτου η οικονομική προσφορά της εταιρείας ***** πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη. Επιπροσθέτως και κατ' επέκταση προκύπτει διαφορά και στις εισφορές εργοδότη που αντιστοιχούν από 01/06/2020 (άρθρο 48 του Ν.4670/2020) σε ποσοστό ύψους 26,48 % επί του συνόλου των μικτών αποδοχών για τους πλήρως απασχολούμενους. Επομένως οι ελάχιστες νόμιμες εισφορές ΙΚΑ εργοδότη επί των μικτών αποδοχών είναι ίσες με 233,06 € ανά άτομο (880,13 € * 26,48 % ΙΚΑ-TEAM ΒΑΡΕΑ) και όχι 186,65 € που έχουν υπολογίσει. Προκύπτει δηλαδή διαφορά - 46,41 € ανά άτομο καθώς 233,06 € - 186,65 € = 46,41 € (διαφορά - 974,61€ μηνιαίως και -2.923,83€ για το τρίμηνο). Το δε ποσό των 186,65 € που έχει η παρεμβαίνουσα υπολογίσει δεν αντιστοιχεί καν στις εισφορές που αντιστοιχούν έστω και στο λανθασμένο, κατά την προσφεύγουσα, σύνολο μικτών αποδοχών των 875,39 € που έχει η παρεμβαίνουσα υπολογίσει, καθώς 875,39 € * 26,48% = 231,80 € και προκύπτει μηνιαία διαφορά - 45,15 € ανά άτομο τουλάχιστον στις εισφορές ΙΚΑ εργοδότη (διαφορά - 948,15€ μηνιαίως και - 2.844,45€ για το τρίμηνο). Επιπρόσθετα, στις εισφορές ΙΚΑ

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

εργοδότη πρέπει να υπολογισθεί και η εργοδοτική εισφορά υπέρ του ΕΙΔΙΚΟΥ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΟΥ ΠΑΙΔΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΗΝΩΣΕΩΝ (Ε.Λ.Π.Κ.), καθώς είναι σαφές, κατά την προσφεύγουσα, από τα δηλωθέντα ποσά ότι δεν έχει συνυπολογισθεί σε κάποιο άλλο πεδίο (π.χ. Διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών). Συγκεκριμένα, με τις διατάξεις του άρθρου 34 του Ν.4144/2013, του άρθρου 89 περίπτωση Γ΄ του Ν.3996/2011 και τις διατάξεις της υπ' αριθμό 23411/2131/30-12-2011 Υπουργικής Απόφασης (Φ.Ε.Κ. 26/τεύχος Β719-1-2012) ορίζεται ότι η εργοδοτική εισφορά των 20 € υπέρ του ΕΙΔΙΚΟΥ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΟΥ ΠΑΙΔΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΗΝΩΣΕΩΝ (Ε.Λ.Π.Κ.) καταβάλλεται από τον εργοδότη ετησίως για κάθε εργαζόμενο. Η είσπραξη της ανωτέρω εργοδοτικής εισφοράς ύψους 20 € ανά άτομο, αφορά όσους εργαζόμενους απασχολήθηκαν με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου και μισθοδοτήθηκαν κατά το μήνα Αύγουστο, ανεξάρτητα από τη διάρκεια της ημερήσιας ή μηνιαίας απασχόλησής τους. Στη συγκεκριμένη περίπτωση για την υλοποίηση του έργου η εν λόγω εταιρεία προκύπτει ότι δεν έχει υπολογίζει καθόλου αυτή την δαπάνη, καθώς οι αναγραφόμενες ΕΙΣΦΟΡΕΣ Ι.Κ.Α. ΕΡΓΟΔΟΤΟΥ δεν καλύπτουν καν την εισφορά ΙΚΑ εργοδότη ποσοστού 26,48% όπως έχουμε αναλύσει ανωτέρω. Τέλος, προκύπτει ότι δεν έχει υπολογισθεί καθόλου και σε κανένα πεδίο η δαπάνη για την κάλυψη αδειάς ή έστω αποζημίωσης αδειάς που αντιστοιχεί στην απασχόληση των 21 ατόμων (15 άτομα καθημερινά * 7 ημέρες εβδομαδιαίως / 5ημερη απασχόληση) για τρεις μήνες, καθώς οι μικτές αποδοχές προσωπικού που αναγράφει η παρεμβαίνουσα υπολείπονται της ελάχιστης νόμιμης αντίστοιχης δαπάνης και έχει υπολογίσει πέραν από τις ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΙΚΑ ΕΡΓΟΔΟΤΟΥ, πεδίο μόνο με το ΚΟΣΤΟΣ ΕΠΙΔΟΜΑΤΟΣ ΑΔΕΙΑΣ και με το ΚΟΣΤΟΣ ΔΩΡΩΝ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ. Επομένως, δεδομένου ότι προκύπτουν διαφορές αναφορικά με τις μικτές αποδοχές του προσωπικού και τις αντίστοιχες εισφορές Ι.Κ.Α. Εργοδότη, αλλά και του γεγονότος ότι προφανώς δεν έχει υπολογισθεί καθόλου η εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ και η αναλογούσα άδεια που δικαιούται το προσωπικό, η οικονομική προσφορά της εταιρείας ***** δεν καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, τις νόμιμες δαπάνες του προκηρυχθέντος έργου δηλαδή, είναι ζημιογόνα κατά την έννοια των διατάξεων του Νόμου και των όρων της πρόσκλησης ενδιαφέροντος και ως εκ τούτου απορριπτέα. **3B)** Τα αναλώσιμα, το διοικητικό κόστος και το

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

εργολαβικό κέρδος δεν είναι νόμιμα: Σύμφωνα με το άρθρο 68 του ν. 3863/2010 οι εταιρείες στις προσφορές τους για εργολαβίες παροχής υπηρεσιών πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Ακόμα σύμφωνα με την υπ. αριθμ. 1299/2009 απόφαση της Ε.Α. του ΣΤΕ λειτουργικό κόστος μίας επιχείρησης δεν αποτελεί μόνον το κόστος αμοιβής των εργαζομένων, επομένως στην οικονομική της προσφορά θα πρέπει καταρχήν να ενσωματώνεται ένα ποσό, το οποίο αντιστοιχεί στις λοιπές λειτουργικές δαπάνες της επιχείρησης, ενώ περαιτέρω θα πρέπει να συνυπολογίζεται και ένα εύλογο περιθώριο κέρδους (πρβλ ΕΑ 675/2002, ΔΕ 873/2012). Με βάση λοιπόν τον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ που επισυνάπτει στην προσφορά της η παρεμβαίνουσα έχει υπολογίσει ποσά για αναλώσιμα, διοικητικό κόστος και εργολαβικό κέρδος που δεν είναι εύλογα κατά την έννοια του νόμου, γιατί εξομοιούνται με μηδενικά. Συγκεκριμένα :

ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ					
Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ (3 ΜΗΝΕΣ)
5	Κόστος αναλωσίμων υλικών καθαρισμού, απολύμανσης, εξοπλισμού και τεχνικών μέσων (σάκοι απορριμμάτων, απορρυπαντικά κ.λ.π.)			0,03 €	0,08 €
6	Διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών			0,03 €	0,08 €
7	Εργολαβικό κέρδος			0,03 €	0,08 €

Ι)ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ Από την ανωτέρω ανάλυση προκύπτει ότι η ως άνω εταιρεία υπολογίζει στην προσφορά της ημερήσιο κόστος αναλωσίμων υλικών καθαρισμού (σάκοι απορριμμάτων, απορρυπαντικά, απολυμαντικά κλπ) ίσο με 0,00088 € (0,08 € / 90 ημέρες στο τρίμηνο) συνολικά για τα δεκαπέντε

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

άτομα, ήτοι 0,0000586 € ανά απασχολούμενο άτομο. Κατά κοινή αντίληψη το ανωτέρω ποσό δεν μπορεί να καλύψει σε καμία περίπτωση, τις απαιτούμενες ανάγκες σε υλικά και αναλώσιμα του συγκεκριμένου έργου, καθώς κάθε άτομο πρέπει να διαθέτει επαρκή υλικοτεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση των απαιτούμενων εργασιών καθαρισμού, ενώ απαιτείται μέχρι και η διάθεση και κάλυψη των εξόδων κίνησης από τον ανάδοχο, δύο διαφορετικών αυτοκινήτων για την μεταφορά των Επικίνδυνων Ιατρικών Αποβλήτων και των Αστικού τύπου απορριμμάτων. Και το ανωτέρω ποσό των 0,08 € στο τρίμηνο δεν επαρκεί ούτε για την προμήθεια έστω μιας σακούλας απορριμμάτων. Επομένως, το κόστος που προτείνει δεν μπορεί να καλύψει την δαπάνη των αναλωσίμων, τα οποία θα υποχρεωθεί να προμηθευτεί για την παροχή των ειρημένων υπηρεσιών, αφού στην προσφορά της δεν αναγράφει συγκεκριμένα στοιχεία από τα οποία να προκύπτει ότι διαθέτει απόθεμα (στοκ) υλικών καθαρισμού, το οποίο υποτίθεται ότι θα διαθέσει για τις ανάγκες του έργου. Ειδικότερα, δεν αποδεικνύει με έγγραφα (κυριότητα ή μίσθωση ακινήτου ή αποθήκης, τιμολόγια αγοράς υλικών κ.λπ.) ότι έχει αγοράσει σε εξαιρετικά χαμηλές τιμές ποσότητες υλικών καθαρισμού - προσδιορισμένων κατά είδος - τις οποίες (ποσότητες) έχει αποθηκεύσει και ότι το υπόλοιπο τούτων, με αναφορά στα έργα που έχει εκτελέσει κατά το χρονικό διάστημα που μεσολάβησε από την αγορά τους, επαρκεί να καλύψει τις ανάγκες της υπό ανάθεση συμβάσεως. Η Α.Ε.Π.Π. έχει κρίνει ότι η αόριστη επίκληση περί αποθεματικών κ.λπ. δεν αποτελεί αιτιολόγηση υπερβολικά χαμηλού ποσού (336/2018, σκ. 58). Αλλά, ακόμη και αν διαθέτει απόθεμα αναλωσίμων δεν μπορεί τούτο να αποτελέσει λόγο αιτιολόγησης υποβολής μηδενικής προσφοράς, πολύ δε περισσότερο που το κόστος αγοράς των υλικών δεν έχει αποσβεσθεί και επιβαρύνεται επιπλέον με κόστος διατήρησης κ.λπ. II) ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ Η παρεμβαίνουσα δεν τεκμηριώνει, κατά την προσφεύγουσα, στην προσφορά της ότι διαθέτει την αναγκαία υποδοχή (σε οργανωτικό ή σε τεχνικό επίπεδο), τον κατάλληλο εξοπλισμό καθώς και το απαιτούμενο εκπαιδευμένο προσωπικό για την υποστήριξη και την προσήκουσα εκτέλεση των ζητούμενων υπηρεσιών, που έχουν σαν συνέπεια να ελαχιστοποιούνται τα διοικητικά κόστη. Περαιτέρω, δεν εξειδικεύει στην προσφορά της πως θα καλύψει τα επιμέρους κόστη, όπως αυτό της έκδοσης εγγυητικής επιστολής κ.λπ. Ούτω, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

και λογικής, το προσφερόμενο μηδαμινό ποσό διοικητικού κόστους δεν είναι εύλογο και σε καμία περίπτωση δεν καλύπτει τις λειτουργικές δαπάνες εκτέλεσης της συμβάσεως, με συνέπεια η προσφορά να καθίσταται ζημιογόνος. Ούτω, το διοικητικό κόστος (Έξοδα εγγυητικών, διοικητικής υποστήριξης, ένδυσης, υπόδησης, ΜΑΠ ασφαλείας και υγιεινής και λοιπά απρόβλεπτα έξοδα) που έχει υπολογισθεί σε 0,08 € στο τρίμηνο, σίγουρα δεν καλύπτει τις λειτουργικές δαπάνες της επιχείρησης, που θα προκύψουν από την εκτέλεση του έργου ενώ δεν καλύπτει ούτε καν στο κόστος έκδοσης εγγυητικής επιστολής. Συνεπώς η ανωτέρω προσφορά της ως άνω εταιρείας δεν καλύπτει τις νόμιμες δαπάνες του προκηρυχθέντος έργου και είναι ζημιογόνος κατά την έννοια των διατάξεων του Νόμου και των όρων της πρόσκλησης ενδιαφέροντος και ως εκ τούτου δεν πρέπει να γίνει δεκτή, οπότε δεν πρέπει να ληφθεί υπόψη. III) Εργολαβικό Κέρδος Στο άρθρο 68§1 του ν. 3863/2010, ορίζεται ότι οι διαγωνιζόμενοι, μεταξύ των άλλων στοιχείων, πρέπει να υπολογίζουν στις προσφορές τους ένα εύλογο ποσό εργολαβικού κέρδους. Ενόψει του ότι το ποσό τούτο δεν είναι καθορισμένο, οφείλει η αναθέτουσα αρχή να εξετάσει, αν, λαμβανομένου υπ' όψη των δεδομένων της υπό ανάθεση σύμβασης και των υποκειμενικών κριτηρίων που προβάλλει ο οικονομικός φορέας στην οικονομική προσφορά του, διασφαλίζει την καλή εκτέλεση της σύμβασης. Ούτω, έχει κριθεί ότι η συμπίεση του εργολαβικού κέρδους, σε μηδενικό ποσοστό, ως εν προκειμένω, ελλοχεύει τον κίνδυνο παραβιάσεως της εργατικής νομοθεσίας (μη πληρωμή νόμιμων αποδοχών), των όρων της διακήρυξης (μη απασχόληση του οριζόμενου αριθμού ατόμων), αφού, κατά λογικά ακολουθία, ο ανάδοχος θα επιχειρήσει να μειώσει το κόστος των παρεχόμενων υπηρεσιών προκειμένου να "καλύψει" το εργολαβικό κέρδος που δεν έχει υπολογίσει στην προσφορά του. Όσο δε πιο χαμηλό είναι το προσφερόμενο ποσό τόσο πιο έντονη παρίσταται η ανάγκη δικαιολογήσεως του ποσού τούτου. Γιατί δεν μπορεί να υποστηριχθεί σοβαρά ότι κάποιος συμμετέχει σε διαγωνισμό χωρίς να αποβλέπει σε εύλογο ποσό εργολαβικού κέρδους. Περαιτέρω, ναι μεν δεν προσδιορίζεται αριθμητικά ένα συγκεκριμένο ποσό εργολαβικού κέρδους, όμως, η απαίτηση του νόμου, περί εύλογου ποσού, για να ικανοποιηθεί θα πρέπει με ασφάλεια να μην τίθεται σε κίνδυνο η εκτέλεση της συμβάσεως. Σημειωτέον, κατά το νόμο, το κέρδος πρέπει να είναι εύλογο και όχι απλώς να υπάρχει κάποιο κέρδος. Το εύλογο,

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

ετυμολογικώς, σημαίνει λογικό - πραγματικό - δικαιολογημένο και νομικώς, αποτελεί γενική αρχή και κατεύθυνση του δικαίου με ανάλογη εφαρμογή και στις δημόσιες συμβάσεις. Με τα δεδομένα αυτά, το εργολαβικό κέρδος για να είναι εύλογο, θα πρέπει να τελεί σε αναλογία με το ύψος, το είδος και την έκταση της παροχής. Τέλος, όταν προβάλλονται από τον οικονομικό φορέα λόγοι δυνάμει των οποίων οδηγήθηκε στην συμπίεση του εργολαβικού κέρδους θα πρέπει τα υποκειμενικά κριτήρια που επικαλούνται να είναι αρκούτως επαληθεύσιμα και υποστηρίξιμα ως προς την αλήθεια και την ορθότητά τους, στοιχείο που υπόκειται στον έλεγχο της αναθέτουσας αρχής. Ακόμη, στην απόφαση 6/2016 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. αναφέρεται κατά κόρον ότι το ποσοστό του διοικητικού κόστους και του εργολαβικού κέρδους εξαρτώνται από τη φύση και το μέγεθος της συγκεκριμένης σύμβασης, το μέγεθος, τις συνθήκες οργάνωσης και τις δυνατότητες και τα επιχειρηματικά σχέδια εκάστου προσφέροντος κ.λπ. Ο υπολογισμός ευλόγου ποσοστού στα κόστη αυτά είναι αναγκαίος, προκειμένου να είναι ελέγξιμο το ύψος της οικονομικής προφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης (σκ. 6). Ακόμη, στην ανωτέρω απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. αναφέρεται: *«ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑΤΑ Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων αλλά και τη σχετική νομολογία που παρετέθη προκύπτουν τα ακόλουθα: α) ..., β) Ο προσφέρων οικονομικός φορέας ... είναι αυτός που υποχρεούται να περιλάβει στην προσφορά του ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους αναλωσίμων καθώς και εργολαβικού κέρδους, το οποίο θα κρίνεται από την κοινή πείρα και τη λογική.»* Με δεδομένο ότι στο νόμο και στις διακηρύξεις δεν ορίζεται κάποιο ποσοστό κέρδους, το οποίο μπορεί να θεωρηθεί εύλογο, η προσέγγιση της νομολογίας στο ζήτημα αυτό γίνεται με βάση τη λογική, τις συνθήκες εκτέλεσης της συγκεκριμένης κάθε φορά σύμβασης, την αρχή της καλής πίστεως και της αρχής του θεμιτού ανταγωνισμού, που πρέπει να αναπτύσσεται κατά τη διενέργεια του διαγωνισμού και αποτελεί άλλωστε τη βάση του. Ακόμη, έχει κριθεί ότι η επίκληση κερδοφορίας από προηγούμενες χρήσεις ή άλλοι λόγοι που ανάγονται σε επιχειρηματικούς σχεδιασμούς των οικονομικών φορέων (μη αποκόμιση από την εκτέλεση της σύμβασης οικονομικού οφέλους κ.λπ.) δεν αποτελούν λόγους αιτιολόγησης μηδενικών ποσών, όπως στην προκειμένη περίπτωση, διότι οδηγεί *«... στην αποδοχή ζημιογόνων προσφορών χωρίς πραγματική δυνατότητα ελέγχου του τρόπου*

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

καλύψεως του λειτουργικού κόστους εκτελέσεως της συμβάσεως και με κίνδυνο την νόθευση του ανταγωνισμού και την καταστρατήγηση της υποχρεώσεως του αναδόχου να προσφέρει τιμή που καλύπτει πραγματικά το κόστος αμοιβών και της ασφάλισεως του προσωπικού του.» (ΣΤΕ Ε.Α. 220/2017, Δ.Εφ.ΑΘ. 87/2019). Από τα ανωτέρω εκτεθέντα συνάγεται, κατά την προσφεύγουσα, ότι τα προσφερόμενο από την ως άνω εταιρεία ποσά, όχι μόνο δεν είναι εύλογα κατά την έννοια του νόμου αλλά εξομοιώνονται με μηδενικά και δεν καλύπτουν στοιχειωδώς τις ανάγκες εκτελέσεως της υπό σύναψη συμβάσεως. Η κρίση δε της αναθέτουσας αρχής περί του ευλόγου ή μη των προσφερομένων ποσών ελέγχεται ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και της λογικής. Συνεπώς, η οικονομική προσφορά της ως άνω εταιρείας με την οποία ήδη το νοσοκομείο συνήψε την προσβαλλόμενη σύμβαση παρουσιάζει τις ως άνω εκτιθέμενες πλημμέλειες, οι οποίες καθιστούν την προσφορά αυτή απορριπτέα. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα, κατ' επίκληση των άρθρων 368, 364, 369 § 1 και 4, 370 § 1 και 3 του ν. 4412/2016, προβάλλει ότι στην επίδικη περίπτωση η προσβαλλόμενη απόφαση αναρτήθηκε στην ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 08.07.2020 και η σύμβαση *****/2020 συνήφθη την ίδια ημερομηνία (08.07.2020). Με δεδομένο ότι η προθεσμία άσκησης προδικαστικής προσφυγής κατά της ως άνω αποφάσεως από κάθε ενδιαφερόμενο και θιγόμενο από αυτή είναι δέκα (10) ημερών από της γνώσεως της αποφάσεως είναι αυτονόητο ότι δεν τηρήθηκε η υποχρέωση αναστολής της συνάψεως της σύμβασης που επιτάσσει το άρθρο 364 του ν. 4412/2016. Ούτω συντρέχει παράβαση του ανασταλτικού αποτελέσματος της προθεσμίας και ασκήσεως της προδικαστικής προσφυγής στην Α.Ε.Π.Π. (κατ' άρθρο 368 περ. β του Π.Δ. 39/2017). Σημειωτέον, στην προκειμένη περίπτωση δεν συνέτρεξαν κατεπείγοντες λόγοι που να επέβαλαν την άμεση σύναψη της ως άνω συμβάσεως, καθόσον οι επίμαχες ανάγκες καθαρισμού καλύπτονταν πλήρως και επαρκώς από το συνεργείο καθαρισμού που είχε συγκροτήσει η ημετέρα εταιρεία και οι παρασχεθείσες υπηρεσίες γίνονταν αποδεκτές από τη διοίκηση του νοσοκομείου. Επομένως, δεν συνέτρεχαν άμεσοι και επιτακτικοί λόγοι υπέρτερου δημοσίου συμφέροντος, συναπτόμενοι με την προστασία της δημόσιας υγείας που να επέβαλαν την άμεση υπογραφή της ως άνω συμβάσεως, ακόμη και πριν την πάροδο των

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

προθεσμιών που ορίζει η ανωτέρω διάταξη. Συνεπώς και για τους λόγους που ανωτέρω εκτίθενται η συναφθείσα σύμβαση πρέπει να ακυρωθεί. Άλλως και επικουρικούς, σε περίπτωση που κριθεί μη ακυρωτέα πρέπει να επιδικασθεί εις βάρος της αναθέτουσας αρχής πρόστιμο ίσο με 10% της αξίας της συμβάσεως και με την απόφαση που θα εκδοθεί να περιέλθει τούτο στην προσφεύγουσα.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αρ.πρωτ. 9580/21-7-2020 έγγραφο απόψεων της προς την ΑΕΠΠ προς απόρριψη της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής επικαλείται τα εξής: «Ο λόγος όπου η οικονομική προσφορά της εταιρείας «*****», ύψους 110.256,63€ έγινε αποδεκτή και η εταιρεία αναδείχθηκε μειοδότης, ήταν διότι ήταν η πλέον συμφέρουσα, από οικονομικής άποψης, σε σύγκριση με τις οικονομικές προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων αυτής, δεδομένου ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας «*****» ανήρχετο σε 114.873,60€ και η προσφορά της εταιρείας «****» ανήρχετο σε 126.480,00€ και οι εταιρείες ***** και ***** είχαν αποκλειστεί λόγω μη συμμόρφωσης τους στο άρθρο 68 του Ν.3863/2010. Πέραν τούτου, η οικονομική προσφορά της εταιρείας «*****», ήταν πλήρης και λεπτομερής, καθώς αποτελούνταν από «Πίνακα Ανάλυσης Εργατικού Κόστους» όπου αναφέρονταν όλα τα κόστη αναλυτικά ανά άτομο και συνολικά, περιλάμβανε πλήρη πίνακα απαιτήσεων του άρθρου 68, καθώς και αντίγραφο συλλογικής σύμβασης εργασίας των εργαζομένων. Αντίθετα, καμία άλλη διαγωνιζόμενη εταιρεία, δεν κατέθεσε λεπτομερή ανάλυση της οικονομικής της προσφοράς.». Επίσης, η αναθέτουσα αρχή με το ως άνω έγγραφο των απόψεων της επισύναψε τη με αρ.πρωτ.9696/23-7-2020 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβούλου της, η οποία αναφέρει τα ακόλουθα: «Επί του παραδεκτού της υπό κρίση προσφυγής σας αναφέρουμε τα παρακάτω: Α. Εξαιτίας της δημιουργηθείσας κατάστασης εκτάκτου ανάγκης (εμφάνισης και διασποράς του κορωνοϊού Covid-19), εξεδόθη Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΠΝΠ) της 14ης Μαρτίου 2020 (ΦΕΚ Α'64) η οποία κυρώθηκε με τον ν. 4682/2020 (ΦΕΚ Α'76/03-04-2020) που τιτλοφορείται «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID- 19», της οποίας το άρθρο 26ο με τίτλο «Υπηρεσίες Καθαριότητας, Φύλαξης και Απολύμανσης», αναφέρει αυτολεξεί: «Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος εμφάνισης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή δύναται, κατά παρέκκλιση κάθε σχετικής διάταξης της κείμενης εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, να προβαίνει στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης των κτιρίων που υπάγονται στην αρμοδιότητά της, η χρονική διάρκεια των οποίων δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες». Β. Επισημαίνεται λοιπόν ότι αποκλειστικά και μόνο στο πλαίσιο εφαρμογής της ως άνω διάταξης διεξάχθηκε ο επίδικος διαγωνισμός και δεν τίθεται θέμα εφαρμογής καμίας άλλης επικαλούμενης από την αντίδικο νόμου ή διάταξης. Γ. Συμπερασματικά όλοι οι αντίθετοι ισχυρισμοί του αντιδίκου θα πρέπει να απορριφθούν ως απαράδεκτοι, νόμω και ουσία αβάσιμοι, αόριστοι και καταχρηστικά προβληθέντες εν τη εννοία του άρθρου 281 Α.Κ.».

10. Επειδή, ο αναδειχθείς με την προσβαλλόμενη απόφαση ανάδοχος με την από 24-7-2020 νομοτύπως και εμπροθέσμως ασκηθείσα παρέμβασή του, κατόπιν της από 14-7-2020 κοινοποίησης της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής, επικαλείται, μετ' εννόμου συμφέροντος, προς απόρριψη της συγκεκριμένης προδικαστικής προσφυγής και διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης και της προσβαλλόμενης σύμβασης τα ακόλουθα: Σύμφωνα με το άρθρο 364 του ν.4412/2016: «1. Η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκηση της κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση της ΑΕΠΠ μετά από άσκηση προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 368. Κατά τα λοιπά, η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, με την επιφύλαξη των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 366. 2. Η παράγραφος 1 δεν εφαρμόζεται στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν δεν απαιτείται προηγούμενη δημοσίευση της προκήρυξης...». Σύμφωνα δε με το άρθρο εικοστό έκτο «Υπηρεσίες καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης» της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου της 14ης Μαρτίου 2020 «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19», που εκδόθηκε κατ' άρθρο 44 παρ. 1 Συντάγματος: «Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος εμφάνισης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή δύναται, κατά παρέκκλιση κάθε σχετικής διάταξης της κείμενης εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, να προβαίνει στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης των κτιρίων που υπάγονται στην αρμοδιότητά της, η χρονική διάρκεια των οποίων δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες». Δυνάμει επομένως του Εικοστού Έκτου άρθρου της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου της 14ης Μαρτίου 2020 «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19», εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος εμφάνισης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-19 (η έλλειψη του οποίου, άρα και ο χρόνος χρήσης του εν λόγω άρθρου της Π.Ν.Π, βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους τέσσερις (4) ή έξι (6) μήνες από την έκδοση των ΠΝΠ ή μέχρι τις 31.5.2020) δίδεται η δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή και σε κάθε αναθέτοντα φορέα, κατά παρέκκλιση κάθε σχετικής διάταξης της κείμενης εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, να προβεί στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των κτιρίων που υπάγονται στην αρμοδιότητά της, η χρονική διάρκεια των οποίων δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες. Στην προκειμένη περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κάνοντας χρήση της δυνατότητας που της παρείχε το άρθρο Εικοστό Έκτο της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου της 14ης Μαρτίου 2020 «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19», δεδομένου ότι δεν υπήρχε ενεργή σύμβαση καθαριότητας, προέβη ουσιαστικά σε απευθείας ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας, κατόπιν πρόσκλησης, περισσότερων του ενός, οικονομικών φορέων για την υποβολή προσφορών, για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας του νοσοκομείου, για χρονικό διάστημα τριών μηνών. Λαμβανομένων υπόψη των ως άνω, καθίσταται εμφανές ότι, κατά παρέκκλιση κάθε σχετικής διάταξης της κείμενης εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, δεν απαιτούνταν στην προκειμένη, προηγούμενη δημοσίευση της προκήρυξης. Επομένως, η προθεσμία για την άσκηση προδικαστικής

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

προσφυγής και η σύναψή της δεν κώλυαν τη σύναψη συμβάσεως. Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι θα πρέπει, σύμφωνα με το άρθρο 364 του Ν.4412/2016, να ακυρωθεί η σύμβαση που υπεγράφη μεταξύ της αυτής και του νοσοκομείου, διότι η σύμβαση υπεγράφη πριν παρέλθει η προθεσμία των δέκα ημερών από την έκδοση της πράξης για την υποβολή προδικαστικής προσφυγής, κατά την παρεμβαίνουσα, δεν ευσταθεί, καθώς, δεδομένου ότι δεν απαιτούνταν προηγούμενη δημοσίευση της προκήρυξης, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκηση της, δεν κώλυαν τη σύναψη της σύμβασης. Πέραν των ως άνω, η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας ύψους 110.256,63€ ήταν απολύτως ορθή και δεν υπήρχε ουδεμία πλημμέλεια. Η οικονομική της προσφορά έγινε αποδεκτή και η εταιρεία αναδείχθηκε μειοδότης, διότι, κατά την παρεμβαίνουσα, ήταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης, σε σύγκριση με τις οικονομικές προσφορές των συνδιαγωνιζομένων της, εάν ληφθεί υπόψη ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας «*****» ανήρχετο στο ποσό των 114.873,60€ και η προσφορά της εταιρείας «*****» ανήρχετο στο ποσό των 126.480,00€. Η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας ήταν πλήρης και λεπτομερής, ως αυτή υποστηρίζει, καθώς αποτελούνταν από «Πίνακα Ανάλυσης Εργατικού Κόστους», όπου αναφέρονταν όλα τα κόστη αναλυτικά ανά άτομο και συνολικά, περιελάμβανε πίνακα απαιτήσεων του άρθρου 68, καθώς και αντίγραφο συλλογικής σύμβασης εργασίας των εργαζομένων. Αντίθετα, καμία άλλη διαγωνιζόμενη εταιρεία, δεν κατέθεσε ανάλυση της οικονομικής της προσφοράς. Η παρεμβαίνουσα, κατά τους ισχυρισμούς της, συμμορφούμενη πλήρως προς τους όρους της διακήρυξης της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, υπέβαλε απολύτως σαφή οικονομική προσφορά, η οποία αναλύεται και εξειδικεύεται με σχετικό πίνακα, ο οποίος έχει καταρτιστεί σύμφωνα με τις απαιτήσεις του νοσοκομείου και περιλαμβάνει ανάλυση με τα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, όπως ισχύει (αριθμός εργαζομένων, συλλογική σύμβαση εργασίας, ύψος προϋπολογισμένου ποσού αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών, διοικητικού κόστους παροχής υπηρεσιών κλπ). Στην οικονομική της προσφορά έχουν υπολογιστεί, εκτός άλλων, απολύτως διακριτά ποσά, που αντιστοιχούν στο διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό της όφελος και υπάρχει μάλιστα και σχετική αιτιολόγηση. Εξάλλου, υπό το δεδομένο ότι στη διακήρυξη του

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

διαγωνισμού, αλλά και στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 δεν ορίζεται ένα προκαθορισμένο ποσό ή κάποιο ελάχιστο αποδεκτό ποσοστό, είναι προφανές ότι, με σκοπό ακριβώς την ανάπτυξη ανταγωνισμού, το εκτιμώμενο διοικητικό κόστος, κόστος αναλωσίμων και εργολαβικό όφελος μπορεί να ποικίλλει, ανάλογα με τις οικονομικές δυνατότητες και τις (θεμιτές πάντως) επιχειρηματικές επιδιώξεις κάθε υποψηφίου, σε συνδυασμό και με ενδεχόμενες ιδιαίτερα ευνοϊκές περιστάσεις, υπό τις οποίες τελεί κατά την παροχή των υπηρεσιών του. Περαιτέρω, στην οικονομική της προσφορά υπολογίστηκε απολύτως ορθώς το εργοδοτικό κόστος (νόμιμες αποδοχές + ασφαλιστικές εισφορές), το οποίο, όπως προκύπτει και από την οικονομική της προσφορά, υπολογίστηκε σε 80.039,85€ για τους 3 μήνες και σε 26.679,95€ μηνιαίως, σε αντίθεση με όσα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας ήταν απολύτως ορθή και φυσικά δεν υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους. Κατά τον υπολογισμό του κόστους μισθοδοσίας, έλαβε υπόψη τις συλλογικές συμβάσεις εργασίας και τις ειδικότερες νόμιμες επιβαρύνσεις. Το γεγονός ότι η παρεμβαίνουσα ακολούθησε διαφορετική μεθοδολογία υπολογισμού του εργοδοτικού κόστους σε σχέση με αυτήν της προσφεύγουσας, τούτο, κατά τους ισχυρισμούς της, δεν καθιστά την προσφορά παράνομη. Καθώς η διαφοροποίηση του τρόπου υπολογισμού του εργατικού κόστους ανάγεται περαιτέρω στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά θεμιτό τρόπο την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακηρύξεως και να διαμορφώνουν τις τιμές τους ενόψει και της φύσεως του διαγωνισμού ως μειοδοτικού. Εάν ίσχυε ο υπολογισμός στον οποίο προβαίνει η προσφεύγουσα, με τον τρόπο τον οποίο θεωρεί ορθό, στην περίπτωση αυτή θα ήταν εσφαλμένη και η δική της οικονομική προσφορά. Ειδικότερα, ο υπολογισμός του εργοδοτικού κόστους έγινε ως εξής: Ο συνολικός αριθμός των ατόμων για την καθαριότητα των κτιριακών εγκαταστάσεων του Γ.Ν. ***** είναι 21 άτομα πλήρους απασχόλησης (τα οποία προκύπτουν ως εξής: 840 ώρες εβδομαδιαίως / 40 ώρες εβδομαδιαίως ανά άτομο πλήρους απασχόλησης = 21). Η κατανομή του προσωπικού καθορίζεται ως ακολούθως :

Δευτέρα - Παρασκευή	Άτομα	Ώρες
Πρωί - απόγευμα	10	8

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Νύχτα	5	8
Σάββατο		
Πρωί - απόγευμα	10	8
Νύχτα	5	8
Κυριακή		
Πρωί - απόγευμα	10	8
Νύχτα	5	8
Ή		
	Πρωί - απόγευμα (6:00-22:00)	Νύχτα (22:00-06:00)
Δευτέρα - Παρασκευή	80 ώρες	40 ώρες
Σάββατο	80 ώρες	40 ώρες
Κυριακή - Αργίες	80 ώρες	40 ώρες

1. Μικτές αποδοχές Προσωπικού (καθαριστές-στριες) με πλήρη απασχόληση Πολλαπλασιάζεται το ημερομίσθιο 29,04 € (βλ. υπ' αριθ. οικ. 4241/127/30-01-2019 απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης) με τις 26 ημέρες πληρωμής (βλ. Τόμος 63/2007, Δ.Ε.Ν. Τεύχος 1501, σελ. 1261-1262). Σύμφωνα με την απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και του εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» (ΦΕΚ Β 173/30-1-2019), το κόστος απασχόλησης αυτών πρέπει να διαμορφώνεται σύμφωνα με τη νομοθεσία και την εκάστοτε εφαρμοστέα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας ή άλλη συλλογική ρύθμιση για εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το οποίο έχει οριστεί σε 29,04 ευρώ ημερησίως. Εξάλλου, με βάση το ελάχιστο νόμιμο ποσό του ημερομισθίου, οι αποδοχές του εργατοτεχνίτη αντιστοιχούν σε 755,04 ευρώ μηνιαίως (29,04 € * 26 ημέρες πληρωμής = 755,04€ / μήνα). Οι πραγματικές ημέρες απασχόλησης του ατόμου πλήρους απασχόλησης είναι 22 ημέρες. Οπότε σύμφωνα με αυτά έχουμε τα κάτωθι:

Εργαζόμενοι	Μισθός
5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Δευτέρα Παρασκευή πρωί	29,04X26X5 = 3.775,20 €
5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Δευτέρα Παρασκευή απόγευμα	29,04X26X5 = 3.775,20 €

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Υπάλληλοι που εργάζονται νύχτα :

Εργαζόμενοι	Μισθός
5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Δευτέρα Παρασκευή νύχτα	755,04 X με 25% προσαύξηση Νυχτερινών (βλ. άρθρο 2 της κ.Υ.Α.25825/1951) X 5 = 4.734,40 €

Υπάλληλοί που εργάζονται Σάββατο και Κυριακή, τα εν λόγω άτομα θα εργαστούν 8 πραγματικές ημέρες με αποδοχές ως κάτωθι:

Εργαζόμενοι	Μισθός
5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Σάββατο πρωί & 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης απόγευμα	4,356 € X 8 ώρες X 4 ημέρες X 10 άτομα = 1393,90 €
5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Κυριακή πρωί & 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης απόγευμα	4,356 € X 75% προσαύξηση Κυριακής X 8 ώρες X 4 ημέρες X 10 άτομα = 2.439,30

Υπάλληλοι που εργάζονται Σάββατο βράδυ, τα εν λόγω άτομα θα έχουν τις κάτωθι αποδοχές:

Εργαζόμενοι	Μισθός
5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Σάββατο νύχτα 5 άτομα από 22:00 -00:00	4,356 € X 25% X 2 ώρες X 4 ημέρες X 5 άτομα = 217,80 €
5 άτομα από 00:00 -06:00	4,356 € X 100% X 6 ώρες X 4 ημέρες X 5 άτομα = 1045,42 €
5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Κυριακή νύχτα 5 άτομα από 22:00 -00:00	4,356 € X 100% X 2 ώρες X 4 ημέρες X 5 άτομα = 348,48 €
5 άτομα από 00:00 -06:00	4,356 € X 25% X 6 ώρες X 4 ημέρες X 5 άτομα = 653,40 €

2.Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη Πολλαπλασιάζεται το μηνιαίο κόστος κατ' άτομο 755,04 € με εργοδοτικές εισφορές όπως ισχύουν από 1.6.2020 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 του ν. 4670/2020 (σ.σ. νόμος «Βρούτση») ήτοι 26,48% 755,04 χ 26,48%

3.Κόστος επιδόματος αδειας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) Πολλαπλασιάζεται το μέσο ημερομίσθιο τακτικών αποδοχών με τις (13/12) περίπου αναλογούσες ημέρες το μήνα (βλ. άρθρο 3 του Α.Ν. 539/45 και άρθρο 3 παρ. 16 Ν. 4504/66) και προστίθεται 26,48% εισφορές εργοδότη.

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Για Δευτέρα - Παρασκευή χ 5 ημέρες το οποίο υπολογίζεται με το μέσο ημερομίσθιο ήτοι 34,84/ 34,84 € X 5 ημέρες = 174,2. Δευτέρα - Παρασκευή βράδυ 43,04 € χ 5 ημέρες = 215.25 το Σαββατοκύριακο 47,91 € X 1,9 ημέρες = 91.00 Σαββατοκύριακο βράδυ 56,62 € X 1,9 ημέρες = 108. Κόστος δώρου Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) Ο κάθε εργαζόμενος με βάση το μισθό του αναλογικά Πολλαπλασιάζεται το ημερομίσθιο τακτικών αποδοχών με τις αναλογούσες η μέρες την περίοδο εκτέλεσης του έργου, στο γινόμενο προστίθεται 4,167% (0,5/12) αναλογία του επιδόματος αδείας (βλ. άρθρο 1 παρ. Ια & Ιβ & άρθρο 3 παρ.1 & 2α,β,γ της Υ.Α.19040/1981), προστίθεται 26,48% εισφορές εργοδότη. Το δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται βάσει του μισθού που έχει γίνει η πρόσληψη και αναφέρεται στην Επιθεώρηση και με αναλογία των 3/8 X 1,0146, άρα το δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται για τον 8ωρο Δ-Π πρωί και απόγευμα Δικαιούμενες ημέρες 6,95. Το Δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται για τον 8ωρο Δ-Π βράδυ δικαιούμενες ημέρες 6,95. Το Δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται για τον 8ωρο Σ-Κ πρωί απόγευμα Δικαιούμενες ημέρες 3. Το Δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται για τον 8ωρο Σ-Κ πρωί βράδυ Δικαιούμενες ημέρες 3. Άρα συνολικό δώρο Χριστουγέννων είναι 29,85*34,848*1,04166. Οι προσαυξήσεις επηρεάζουν το ημερομίσθιο, άρα και το δώρο Χριστουγέννων, αφού για την περίπτωση του εργάτη που δουλεύει Δ-Π βράδυ το επιπλέον κόστος ημερομισθίου είναι 8,72, του εργάτη που δουλεύει Σ-Κ πρωί-απόγευμα το επιπλέον κόστος ημερομισθίου είναι 13,06 και του εργάτη που δουλεύει Σ-Κ βράδυ το επιπλέον κόστος ημερομισθίου είναι 21,78. Επιπλέον κόστος είναι 6,95*8,72 και 13,06*3 και 21,78*3 Συνολικό κόστος (29,85*34,848)+(6,95*8,72)+(13,06*3)+(21,78*3). Κατά την παρεμβαίνουσα, είναι εμφανές ότι η οικονομική προσφορά της ήταν απολύτως ορθή, σαφής, πλήρης, αιτιολογημένη και όλοι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί του αντιθέτου προβάλλονται παραπλανητικώς και αβασίμως.

11. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

12. Επειδή, σύμφωνα με την Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΠΝΠ) της 14ης Μαρτίου 2020 (ΦΕΚ Α'64), η οποία κυρώθηκε με τον ν. 4682/2020 (ΦΕΚ Α'76/03-04-2020) που τιτλοφορείται «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19», και δη το άρθρο 26ο με τίτλο «Υπηρεσίες Καθαριότητας, Φύλαξης και Απολύμανσης», ορίζεται ότι: «Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος εμφάνισης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή δύναται, κατά παρέκκλιση κάθε σχετικής διάταξης της κείμενης εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, να προβαίνει στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης των κτιρίων που υπάγονται στην αρμοδιότητά της, η χρονική διάρκεια των οποίων δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες». Η ως άνω διάταξη της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου, η οποία δικαιολογείται από λόγους επιτακτικού δημοσίου συμφέροντος συνισταμένου στην αντιμετώπιση πρωτοφανούς και απρόβλεπτης απειλής για τη δημόσια υγεία, τη δημόσια τάξη και την κρατική ασφάλεια, ως και τη ζωή του συνόλου των πολιτών, θεσπισθείσα δε στο πλαίσιο ευρύτερων εκτάκτων μέτρων περιορισμού

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

ελευθεριών των πολιτών, ακριβώς προς διασφάλιση βέλτιστης δυνατής αντιμετώπισης της ως άνω απειλής, ορίζει όσον αφορά τις υπαγόμενες στο πεδίο εφαρμογής της υπηρεσίες και αντικείμενα, μεταξύ των οποίων και οι υπηρεσίες καθαριότητας και απολυμάνσεων, όπως εν προκειμένω, ειδική και εξαιρετική ευχέρεια, για περιορισμένο χρόνο και διάρκεια, των αναθετουσών αρχών, μεταξύ των οποίων προδήλως και σε κάθε περίπτωση και τα νοσοκομεία, όπως η νυν αναθέτουσα, όπως κατά παρέκκλιση κάθε σχετικής με την ανάθεση των υπηρεσιών αυτών διάταξης της οικείας νομοθεσίας, προβαίνουν σε απευθείας αναθέσεις των οικείων συμβάσεων. Η ως άνω απευθείας ανάθεση συνίσταται σε άνευ οιασδήποτε διαδικασίας των άρθρων 26 επ. Ν. 4412/2016 ανάθεση της σύμβασης σε οιονδήποτε οικονομικό φορέα επιλογής της αναθέτουσας, η οποία ναι μεν δύναται προς βέλτιστη διασφάλιση των συμφερόντων της να καλεί, όπως εν προκειμένω, περισσότερους οικονομικούς φορείς ώστε να επιλέξει μεταξύ τους, ουδόλως όμως τούτο είναι υποχρεωτικό για την ίδια, στο πλαίσιο της απευθείας ανάθεσης και άρα δεν γεννώνται δικαιώματα των τυχόν προσκαλουμένων από την οικεία πράξη εκκίνησης της ως άνω διαδικασίας και δη τους οικείους όρους αυτής. Εντούτοις και στην περίπτωση, ως η προκείμενη, που η αναθέτουσα δεν προχωρήσει σε απευθείας ανάθεση, αλλά καλέσει περισσότερους οικονομικούς φορείς σε διαπραγμάτευση, υφίσταται προστατευτέο δικαίωμα κατά το Βιβλίο IV, κατ' άρθρο 360 του Ν. 4412/2016, περί διεκδίκησης της οικείας ανάθεσης από τον προσφεύγοντα οικονομικό φορέα, δεδομένου ότι, ως εν προκειμένω, υφίσταται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να τηρήσει συγκεκριμένη διαδικασία για την ανάθεση της υπόψη σύμβασης, στο πλαίσιο της οποίας ο προσφεύγων οικονομικός φορέας θεμελιώνει την ύπαρξη προστατευτέου δικαιώματος του και συνεπώς σχετικού εννόμου συμφέροντος. Και ναι μεν, η συγκεκριμένη έρευνα αγοράς, η οποία κατ' ουσίαν καθό τρόπο διεξήχθη συνιστά πρόσκληση συμμετοχής σε διαπραγμάτευση εκδόθηκε κατ' ανέλεγκτη ευχέρεια της αναθέτουσας, η οποία επέλεξε όπως προβεί σε διενέργεια ανάθεσης με τη διαδικασία που προέβλεπε η ανωτέρω ΠΝΠ, την επιλογή της οποίας είχε ευχέρεια και ουχί υποχρέωση όπως επιλέξει, εντούτοις, το θεσπισθέν δι' αυτής κανονιστικό περιεχόμενο ελέγχεται στην περίπτωση προστασίας ήδη υποβληθείσας προσφοράς σε περίπτωση που συμμετέχων οικονομικός φορέας προβάλλει

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

ότι υφίσταται εσφαλμένη εφαρμογή αυτού, ως στην προκείμενη περίπτωση της παρούσας προσφυγής (πρβλ ΑΕΠΠ 387/2020, 558/2020). Με άλλα λόγια, στην υπό εξέταση περίπτωση όπου υφίσταται κατ' ουσίαν πρόσκληση σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, το προστατευτέο εκείνο έννομο δικαίωμα συνίσταται στην παροχή έννομης προστασίας σύμφωνα με το Βιβλίο IV του Ν. 4412/2016 στον οικονομικό εκείνο φορέα που συμμετείχε στην διαπραγμάτευση αυτή και αμφισβητεί την τήρηση από την αναθέτουσα αρχή του κανονιστικού πλαισίου που τη δεσμεύει, ήτοι ελέγχεται από την Α.Ε.Π.Π. η τήρηση από την αναθέτουσα αρχή του υφιστάμενου θεσμικού πλαισίου, εν προκειμένω της από 19.06.2020 «ΕΚΔΗΛΩΣΗΣ ΕΝΔΙΑΦΕΡΟΝΤΟΣ» που συνιστά πρόσκληση σε διαπραγμάτευση, αλλά και των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, της διαφάνειας, της αντικειμενικότητας και της αμεροληψίας (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 5ης Απριλίου 2017, C-298/2015, σκέψη 68, και υπό την έννοια αυτή, αποφάσεις της 6ης Νοεμβρίου 2014, Cartiera dell' Adda, C-42/2013, σκέψη 44, και της 14ης Ιουλίου 2016, TNS Dimarso, C-6/2015, σκέψη 22).

13. Επειδή, μετά ταύτα και όσον αφορά τις προβαλλόμενες από την προσφεύγουσα πλημμέλειες των οικονομικών προσφορών των***** , ***** και ***** διατυπώνονται τα ακόλουθα: Ειδικότερα, όσον αφορά τη συμμετέχουσα στο διαγωνισμό εταιρία *****, η οποία κατετάγη πρώτη στη σειρά μειοδοσίας, η προσφορά της κατά την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε ως μη σύμφωνη με τις απαιτήσεις του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 όπως τροποποιηθέν με το άρθρο 22 του ν.4144/2013 ισχύει, χωρίς να διαλαμβάνεται στο Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης, το οποίο εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση, ειδικότερη αναφορά σε τι συνίσταται η συγκεκριμένη παράβαση. Λαμβανομένου, όμως, υπόψη ότι στην προσφερόμενη τιμή πρέπει να περιλαμβάνεται υποχρεωτικά το σύνολο των κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου και τρίτων που βαρύνουν κατά το νόμο τον ανάδοχο, μεταξύ δε των εν λόγω επιβαρύνσεων περιλαμβάνεται και η προκαταβολή φόρου εισοδήματος ποσοστού 8 %, συνάγεται ότι ο λόγος απόρριψης με την προσβαλλόμενη απόφαση της προσφοράς της εταιρίας ***** ταυτίζεται με τον προβληθέντα λόγο προσφυγής. Σημειωτέον ότι κατά της κρίσης αυτής της αναθέτουσας αρχής η συγκεκριμένη εταιρία δεν άσκησε

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

προδικαστική προσφυγή. Υπό τα δεδομένα αυτά, κρίνεται ότι αλυσιτελώς προβάλλεται ο σχετικός λόγος προσφυγής και γι' αυτό τυγχάνει απορριπτέος.

14. Επειδή, όσον αφορά τις προβαλλόμενες από την προσφεύγουσα πλημμέλειες της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας*****, η οποία κατετάγη δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας, διατυπώνονται τα εξής: Η προσφορά της συγκεκριμένης συμμετέχουσας, κατά την προσβαλλόμενη απόφαση, απορρίφθηκε ομοίως ως άνω ως μη σύμφωνη με τις απαιτήσεις του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 όπως τροποποιηθέν με το άρθρο 22 του ν.4144/2013 ισχύει, χωρίς να διαλαμβάνεται στο Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης, το οποίο εγκρίθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση, ειδικότερη αναφορά σε τι συνίσταται η συγκεκριμένη παράβαση. Δεδομένου, όμως, ότι οι πλημμέλειες που επικαλείται η προσφεύγουσα, ήτοι η μη περίληψη στην προσφορά της εν λόγω εταιρίας των στοιχείων που απαιτούνται κατ' άρθρο 68 παρ.1 του ν.3863/2010 και η μη κάλυψη του συνόλου του εργατικού κόστους για το προσωπικό που θα απασχοληθεί με την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών, καθώς και το κόστος των αναλωσίμων, του διοικητικού κόστους, των νόμιμων κρατήσεων και της παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8 % και εύλογου ποσοστού εργολαβικού κέρδους εμπίπτουν στις διατάξεις του άρθρου 68 του ν. 3863/2010, συνάγεται ότι ο λόγος απόρριψης με την προσβαλλόμενη απόφαση της προσφοράς της εταιρίας ***** ταυτίζεται με τον προβληθέντα λόγο προσφυγής. Σημειωτέον ότι κατά της κρίσης αυτής της αναθέτουσας αρχής η συγκεκριμένη εταιρία δεν άσκησε προδικαστική προσφυγή. Υπό τα δεδομένα αυτά, κρίνεται ότι αλυσιτελώς προβάλλεται ο σχετικός λόγος προσφυγής και γι' αυτό τυγχάνει απορριπτέος.

15. Επειδή, όσον αφορά τις προβαλλόμενες από την προσφεύγουσα πλημμέλειες της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας *****, η οποία κατετάγη τρίτη στη σειρά μειοδοσίας, αλλά αναδείχθηκε ανάδοχος της επίμαχης σύμβασης, διατυπώνονται τα εξής: Η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας αποτελούνταν από «Πίνακα Ανάλυσης Εργατικού Κόστους», όπου αναφέρονταν όλα τα κόστη ανά άτομο και συνολικά, περιελάμβανε πίνακα απαιτήσεων του άρθρου 68, καθώς και αντίγραφο συλλογικής σύμβασης εργασίας των εργαζομένων. Η παρεμβαίνουσα υπέβαλε οικονομική προσφορά, η οποία αναλύεται και εξειδικεύεται με σχετικό πίνακα,

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

ο οποίος έχει καταρτιστεί σύμφωνα με τις απαιτήσεις του νοσοκομείου και περιλαμβάνει ανάλυση με τα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, όπως ισχύει (αριθμός εργαζομένων, συλλογική σύμβαση εργασίας, ύψος προϋπολογισμένου ποσού αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών, διοικητικού κόστους παροχής υπηρεσιών κλπ). Στην οικονομική της προσφορά έχουν υπολογιστεί, εκτός άλλων, απολύτως διακριτά ποσά, που αντιστοιχούν στο διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό της όφελος με σχετική αιτιολόγηση. Περαιτέρω, στην οικονομική της προσφορά υπολογίστηκε το εργοδοτικό κόστος (νόμιμες αποδοχές + ασφαλιστικές εισφορές) σε 80.039,85€ για τους 3 μήνες και σε 26.679,95€ μηνιαίως. Κατά τον υπολογισμό του κόστους μισθοδοσίας προκύπτει ότι ελήφθησαν υπόψη οι συλλογικές συμβάσεις εργασίας και οι ειδικότερες νόμιμες επιβαρύνσεις. Δεδομένου ότι η διαφοροποίηση του τρόπου υπολογισμού του εργατικού κόστους ανάγεται περαιτέρω στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά θεμιτό τρόπο την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακηρύξεως και να διαμορφώνουν τις τιμές τους ενόψει και της φύσεως του διαγωνισμού ως μειοδοτικού, εν προκειμένω, κατ' αποδοχή του σχετικού ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας, ο υπολογισμός του εργοδοτικού κόστους έγινε ως εξής: Ο συνολικός αριθμός των ατόμων για την καθαριότητα των κτιριακών εγκαταστάσεων του Γ.Ν. ***** ορίστηκε σε 21 άτομα πλήρους απασχόλησης, τα οποία προκύπτουν ως εξής: 840 ώρες εβδομαδιαίως / 40 ώρες εβδομαδιαίως ανά άτομο πλήρους απασχόλησης = 21. Όσον αφορά τις μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές-στριες) με πλήρη απασχόληση, πολλαπλασιάστηκε το ημερομίσθιο 29,04 € (βλ. υπ' αριθ. οικ. 4241/127/30-01-2019 απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης) με τις 26 ημέρες πληρωμής (βλ. Τόμος 63/2007, Δ.Ε.Ν. Τεύχος 1501, σελ. 1261-1262). Σύμφωνα με την απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και του εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» (ΦΕΚ Β 173/30-1-2019), το κόστος απασχόλησης αυτών πρέπει να διαμορφώνεται σύμφωνα με τη νομοθεσία και την εκάστοτε εφαρμοστέα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας ή άλλη συλλογική ρύθμιση για εργατοτεχνίτες που αμείβονται με

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

ημερομίσθιο, το οποίο έχει οριστεί σε 29,04 ευρώ ημερησίως. Εξάλλου, με βάση το ελάχιστο νόμιμο ποσό του ημερομισθίου, οι αποδοχές του εργατοτεχνίτη αντιστοιχούν σε 755,04 ευρώ μηνιαίως ($29,04 \text{ €} * 26 \text{ ημέρες πληρωμής} = 755,04\text{€} / \text{μήνα}$). Οι πραγματικές ημέρες απασχόλησης του ατόμου πλήρους απασχόλησης είναι 22 ημέρες, οπότε: α) 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Δευτέρα - Παρασκευή πρωί αντιστοιχούν σε $29,04 \times 26 \times 5 = 3.775,20 \text{ €}$, β) 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Δευτέρα - Παρασκευή απόγευμα αντιστοιχούν σε $29,04 \times 26 \times 5 = 3.775,20 \text{ €}$. γ) Για τους υπαλλήλους που εργάζονται νύχτα 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Δευτέρα - Παρασκευή νύχτα που αντιστοιχούν σε $755,04 \times \text{με } 25\% \text{ προσαύξηση Νυχτερινών (βλ. άρθρο 2 της κ.Υ.Α.25825/1951)} \times 5 = 4.734,40 \text{ €}$, δ) υπάλληλοι που εργάζονται Σάββατο και Κυριακή, ήτοι 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Σάββατο πρωί & 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης απόγευμα τα εν λόγω άτομα θα εργαστούν 8 πραγματικές ημέρες που αντιστοιχούν σε $4,356 \text{ €} \times 8 \text{ ώρες} \times 4 \text{ ημέρες} \times 10 \text{ άτομα} = 1393,90 \text{ €}$ και 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Κυριακή πρωί & 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης απόγευμα που αντιστοιχούν σε $4,356 \text{ €} \times 75\% \text{ προσαύξηση Κυριακής} \times 8 \text{ ώρες} \times 4 \text{ ημέρες} \times 10 \text{ άτομα} = 2.439,30\text{€}$, ε) υπάλληλοι που εργάζονται Σάββατο βράδυ 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Σάββατο νύχτα 5 άτομα από 22:00 -00:00 που αντιστοιχούν σε $4,356 \text{ €} \times 25\% \times 2 \text{ ώρες} \times 4 \text{ ημέρες} \times 5 \text{ άτομα} = 217,80 \text{ €}$, 5 άτομα από 00:00 -06:00 που αντιστοιχούν σε $4,356 \text{ €} \times 100\% \times 6 \text{ ώρες} \times 4 \text{ ημέρες} \times 5 \text{ άτομα} = 1045,42 \text{ €}$, 5 άτομα 8ωρης απασχόλησης Κυριακή νύχτα 5 άτομα από 22:00 - 00:00 που αντιστοιχούν σε $4,356 \text{ €} \times 100\% \times 2 \text{ ώρες} \times 4 \text{ ημέρες} \times 5 \text{ άτομα} = 348,48 \text{ €}$ και 5 άτομα από 00:00 -06:00 που αντιστοιχούν σε $4,356 \text{ €} \times 25\% \times 6 \text{ ώρες} \times 4 \text{ ημέρες} \times 5 \text{ άτομα} = 653,40 \text{ €}$. Όσον αφορά στις εισφορές ΙΚΑ εργοδότη, το μηνιαίο κόστος κατ' άτομο 755,04 € πολλαπλασιάσθηκε με εργοδοτικές εισφορές όπως ισχύουν από 1.6.2020 σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 48 του ν. 4670/2020, ήτοι $26,48\% \times 755,04 \text{ €} = 20,00 \text{ €}$. Όσον αφορά στο κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) το μέσο ημερομίσθιο τακτικών αποδοχών πολλαπλασιάσθηκε με τις (13/12) περίπου αναλογούσες ημέρες το μήνα (βλ. άρθρο 3 του Α.Ν. 539/45 και άρθρο 3 παρ. 16 Ν. 4504/66) και προστέθηκε ποσοστό 26,48% εισφορές εργοδότη. Για Δευτέρα - Παρασκευή $\times 5 \text{ ημέρες}$, το οποίο υπολογίσθηκε με το μέσο ημερομίσθιο ήτοι $34,84 / 34,84 \text{ €} \times 5 \text{ ημέρες} =$

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

174,2. Δευτέρα - Παρασκευή βράδυ 43,04 € x 5 ημέρες = 215.25 το Σαββατοκύριακο 47,91 € X 1,9 ημέρες = 91.00 Σαββατοκύριακο βράδυ 56,62 € X 1,9 ημέρες = 108. Όσον αφορά το κόστος δώρου Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη), για κάθε εργαζόμενο με βάση το μισθό του αναλογικά πολλαπλασιάστηκε το ημερομίσθιο τακτικών αποδοχών με τις αναλογούσες μέρες την περίοδο εκτέλεσης του έργου, στο γινόμενο προστέθηκε 4,167% (0,5/12) αναλογία του επιδόματος αδείας (βλ. άρθρο 1 παρ. Ια & Ιβ & άρθρο 3 παρ.1 & 2α,β,γ της Υ.Α.19040/1981) και προστέθηκε και 26,48% εισφορές εργοδότη. Το δώρο Χριστουγέννων υπολογίστηκε βάσει του μισθού που έγινε η πρόσληψη και αναφέρεται στην Επιθεώρηση και με αναλογία των 3/8 X 1,0146, άρα το δώρο Χριστουγέννων υπολογίστηκε για τον 8ωρο Δ-Π πρωί και απόγευμα δικαιούμενες ημέρες 6,95. Το Δώρο Χριστουγέννων υπολογίστηκε για τον 8ωρο Δ-Π βράδυ - δικαιούμενες ημέρες 6,95. Το Δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται για τον 8ωρο Σ-Κ πρωί απόγευμα - δικαιούμενες ημέρες 3. Το Δώρο Χριστουγέννων υπολογίστηκε για τον 8ωρο Σ-Κ πρωί βράδυ - δικαιούμενες ημέρες 3. Άρα συνολικό δώρο Χριστουγέννων είναι $29,85 \cdot 34,848 \cdot 1,04166$. Οι προσαυξήσεις επηρεάζουν το ημερομίσθιο, άρα και το δώρο Χριστουγέννων, αφού για την περίπτωση του εργάτη που δουλεύει Δ-Π βράδυ το επιπλέον κόστος ημερομισθίου είναι 8,72, του εργάτη που δουλεύει Σ-Κ πρωί-απόγευμα το επιπλέον κόστος ημερομισθίου είναι 13,06 και του εργάτη που δουλεύει Σ-Κ βράδυ το επιπλέον κόστος ημερομισθίου είναι 21,78. Επιπλέον κόστος είναι $6,95 \cdot 8,72$ και $13,06 \cdot 3$ και $21,78 \cdot 3$ Συνολικό κόστος $(29,85 \cdot 34,848) + (6,95 \cdot 8,72) + (13,06 \cdot 3) + (21,78 \cdot 3)$. Ωστόσο, όμως, τα αναλώσιμα, το διοικητικό κόστος και το εργολαβικό κέρδος που έχει περιλάβει στην οικονομική της προσφορά η παρεμβαίνουσα υπολείπονται των νομίμων. Τούτο διότι, σύμφωνα με το άρθρο 68 του ν. 3863/2010 οι εταιρείες στις προσφορές τους για εργολαβίες παροχής υπηρεσιών πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Άλλωστε, το λειτουργικό κόστος μίας επιχείρησης δεν αποτελεί μόνον το κόστος αμοιβής των εργαζομένων, επομένως στην οικονομική της προσφορά θα πρέπει καταρχήν να ενσωματώνεται ένα ποσό, το οποίο αντιστοιχεί στις λοιπές λειτουργικές δαπάνες της επιχείρησης, ενώ

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

περαιτέρω θα πρέπει να συνυπολογίζεται και ένα εύλογο περιθώριο κέρδους. Με βάση λοιπόν τον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ που επισυνάπτει στην προσφορά της η ως άνω εταιρεία έχει υπολογίσει ποσά για αναλώσιμα, διοικητικό κόστος και εργολαβικό κέρδος που δεν είναι εύλογα κατά την έννοια του νόμου, γιατί εξομοιούνται με μηδενικά. Συγκεκριμένα ως κόστος αναλωσίμων υλικών καθαρισμού, απολύμανσης, εξοπλισμού και τεχνικών μέσων (σάκοι απορριμμάτων, απορρυπαντικά κ.λ.π.) έχει ορίσει το μηνιαίο ποσό των 0,03€, ως διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών έχει ορίσει το μηνιαίο ποσό των 0,03€ και ως εργολαβικό κέρδος έχει ορίσει το μηνιαίο ποσό των 0,03€. Από την ανωτέρω ανάλυση προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα υπολογίζει στην προσφορά της ημερήσιο κόστος αναλωσίμων υλικών καθαρισμού (σάκοι απορριμμάτων, απορρυπαντικά, απολυμαντικά κλπ) ίσο με 0,00088 € (0,08 € / 90 ημέρες στο τρίμηνο), ποσό το οποίο κατά της διδάγματα της κοινής πείρας δεν μπορεί να καλύψει τις απαιτούμενες ανάγκες σε υλικά και αναλώσιμα, αφού κάθε άτομο πρέπει να διαθέτει επαρκή υλικοτεχνικό εξοπλισμό για την εκτέλεση των απαιτούμενων εργασιών καθαρισμού, ούτε τεκμηριώνει με έγγραφα ότι έχει αγοράσει σε εξαιρετικά χαμηλές τιμές ποσότητες υλικών καθαρισμού - προσδιορισμένων κατά είδος - τις οποίες (ποσότητες) έχει αποθηκεύσει και ότι το υπόλοιπο τούτων κ.λπ. Περαιτέρω, όσον αφορά το διοικητικό κόστος, υπολογισθέν στο μηνιαίο ποσό των 0,03€, κατά της διδάγματα της κοινής πείρας δεν μπορεί να καλύψει τις απαιτούμενες λειτουργικές δαπάνες εκτέλεσης της συμβάσεως (δαπάνες διοικητικής υποστήριξης, ένδυσης, υπόδησης, ΜΑΠ ασφαλείας και υγιεινής και λοιπά απρόβλεπτα έξοδα). Τέλος, όσον αφορά στο εργολαβικό κέρδος, στο άρθρο 68§1 του ν. 3863/2010 ορίζεται ότι οι διαγωνιζόμενοι, μεταξύ των άλλων στοιχείων, πρέπει να υπολογίζουν στις προσφορές τους ένα εύλογο ποσό εργολαβικού κέρδους. Ενόψει του ότι το ποσό τούτο δεν είναι καθορισμένο, οφείλει η αναθέτουσα αρχή να εξετάσει, αν λαμβανομένου υπόψη των δεδομένων της υπό ανάθεση σύμβασης και των υποκειμενικών κριτηρίων που προβάλλει ο οικονομικός φορέας στην οικονομική προσφορά του, διασφαλίζει την καλή εκτέλεση της σύμβασης. Με τα δεδομένα αυτά, το εργολαβικό κέρδος για να είναι εύλογο θα πρέπει να τελεί σε αναλογία με το ύψος, το είδος και την έκταση της παροχής. Ωστόσο, το εργολαβικό κέρδος, προσδιορισθέν από την παρεμβαίνουσα στο μηνιαίο ποσό των 0,03€, κατά τα

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής δεν κρίνεται εύλογο. Υπό τα ανωτέρα δεδομένα, η κατατεθείσα οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας κρίνεται απορριπτέα ως μη νόμιμη και κατ' ακολουθία η προσβαλλόμενη απόφαση της υπ' αριθ. 13/25.06.2020 συνεδρίασης του Δ.Σ. του νοσοκομείου τυγχάνει ακυρωτέα κατά το μέρος με το οποίο ανέδειξε ως ανάδοχο της υπό ανάθεση σύμβασης την εταιρία «*****», η δε παρέμβαση της τελευταίας τυγχάνει απορριπτέα ως αβάσιμη κατά το λόγο αυτό.

16. Επειδή, όσον αφορά το λόγο προσφυγής περί ακυρότητας της συναφθείσας σύμβασης, κρίνονται τα ακόλουθα: Καταρχήν η διεξαγωγή της εξεταζόμενης διαδικασίας, καίτοι υπαχθείσα στις διατάξεις του άρθρου 26ου με τίτλο «Υπηρεσίες Καθαριότητας, Φύλαξης και Απολύμανσης», Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΠΝΠ) της 14ης Μαρτίου 2020 (ΦΕΚ Α'64), εντούτοις ο έλεγχος επί της διαδικασίας ανάθεσης υπάγεται στον Βιβλίο IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π. Και τούτο διότι, η ως άνω Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου παρείχε, ειδική κανονιστική εξουσιοδότηση και ευχέρεια στις αναθέτουσες όπως προβαίνουν σε απευθείας αναθέσεις υπηρεσιών υπαγομένων στο πεδίο εφαρμογής τους, πλην, όμως, η δικονομική διαδικασία άσκησης και εξέτασης προδικαστικών προσφυγών περί αυτών υπόκειται στο Βιβλίο IV Ν. 4412/2016, περί του οποίου ουδόλως προέβλεψε παρέκκλιση η εν λόγω Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου. Ως εκ τούτου και δεδομένου ότι η εν λόγω διαδικασία οδηγεί στη σύναψη δημόσιας σύμβασης, σύμφωνα με τον ορισμό του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 5) του Ν. 4412/2016 (πρβλ ΑΕΠΠ 593/2020), έχει καταργηθεί κάθε άλλη αντίθετη διάταξη που διέπει τις διαδικασίες ανάθεσης κατά το άρθρο 377 παρ. 4 του αυτού Νόμου, μεταξύ των οποίων διαδικασιών και η απευθείας ανάθεση που προβλέπεται στην ανωτέρω Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου, δεν υφίσταται ρητή εξαίρεση αναφορικά με την έννομη προστασία των οικονομικών φορέων των οποίων θίγονται τα έννομα αγαθά κατά την ανάθεση συμβάσεων με απευθείας ανάθεσης της ως άνω Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου από το καθεστώς έννομης προστασίας του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, ενώ και σε καμία περίπτωση δε δύναται παραδεκτά να γίνει αποδεκτό ότι δεν υφίσταται καθεστώς παροχής έννομης προστασίας σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, καθώς αυτό θα παραβίαζε το ευρωπαϊκό θεσμικό πλαίσιο των λεγόμενων “Δικονομικών Οδηγιών”, Οδηγία

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

89/665/ΕΟΚ και 2007/66/ΕΚ, αναφορικά με την επιταγή αποτελεσματικής διεκπεραίωσης των διαφορών που προκύπτουν από διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, αλλά και της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ως αυτές οι Οδηγίες έχουν ενσωματωθεί στην εσωτερική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016, συνάγεται ότι και οι διαδικασίες που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Εικοστού Έκτου Άρθρου της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου με αρ. ΦΕΚ Α' 64/14-3-2020 περί Κατεπειγόντων Μέτρων Αντιμετώπισης της Ανάγκης Περιορισμού της Διασποράς του Κορωνοϊού COVID-19, υπάγονται στο Βιβλίο IV του Ν. 4412/2016.

17. Επειδή, περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 364 του ν. 4412/2016, προβλέπεται ότι «1. Η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή της κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση της ΑΕΠΠ μετά από άσκηση προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 368. Κατά τα λοιπά, η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, με την επιφύλαξη των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 366. 2. Η παράγραφος 1 δεν εφαρμόζεται στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν δεν απαιτείται προηγούμενη δημοσίευση της προκήρυξης, β) αν υποβλήθηκε μόνο μία (1) προσφορά και δεν υπάρχουν ενδιαφερόμενοι υποψήφιοι και γ) εφόσον πρόκειται για εκτελεστική σύμβαση συμφωνίας - πλαίσιο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 39, ή για σύμβαση που συνάπτεται στο πλαίσιο Δυναμικού Συστήματος Αγορών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 33 και 270.». Κατά το άρθρο 368 του ν.4412/2016 υπό τον τίτλο 'Κήρυξη ακυρότητας της σύμβασης' ορίζεται ότι «Με την επιφύλαξη του άρθρου 370 και της παραγράφου 2 του άρθρου 371, η ΑΕΠΠ αποφασίζει να κηρύξει την ακυρότητα σύμβασης που έχει συναφθεί, εάν διαπιστώσει ότι: (α) η αναθέτουσα αρχή έχει αναθέσει τη σύμβαση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, στις περιπτώσεις που αυτή απαιτείται, κατά παράβαση των ευρωπαϊκών και εθνικών κανόνων δημόσιων συμβάσεων ή (β) αν δεν τηρήθηκε η υποχρέωση αναστολής της σύναψης, σύμφωνα με τα άρθρο 364 ή (γ) σε περίπτωση σύναψης συμφωνίας - πλαίσιο και εφαρμογής δυναμικού συστήματος αγορών όταν παραβιάζονται οι υποχρεώσεις που προκύπτουν είτε από τις περιπτώσεις α` και β` της παραγράφου 2, την περίπτωση α` της παραγράφου

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

4, τις παραγράφους 5 και 6 του άρθρου 33 και την παράγραφο 5 του άρθρου 39 είτε από τις περιπτώσεις α` και β` της παραγράφου 2, την περίπτωση α` της παραγράφου 4, «και» τις παραγράφους 5 και 6 του άρθρου 270 και την παράγραφο 2 του άρθρου 273, κατά περίπτωση.» Κατά το άρθρο 369 υπό τον τίτλο 'Κήρυξη ακυρότητας – Διαδικασία' προβλέπεται ότι «1. Η ΑΕΠΠ αποφασίζει να κηρύξει την ακυρότητα σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 368 ύστερα από προδικαστική προσφυγή ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα η οποία ασκείται εντός των προθεσμιών της παρ. 2 του παρόντος άρθρου. Τα άρθρα 360, 362, 363 και 365 εφαρμόζονται αναλόγως στην περίπτωση αυτή. 2. Η προσφυγή ασκείται μέσα σε προθεσμία τριάντα (30) ημερών, από την επομένη της δημοσίευσης της απόφασης κατά τα άρθρα 64, 65, 66, 122 ή 294, 295, 296 κατά περίπτωση, εφόσον στη δημοσίευση περιλαμβάνεται αιτιολογία για τη σύναψη της σύμβασης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης ή από την επομένη της ενημέρωσης των ενδιαφερομένων με άλλον τρόπο. Στην ενημέρωση αυτή πρέπει να εκτίθενται οι πληροφορίες που περιλαμβάνονται στην παρ. 2 του άρθρου 70 ή στην παρ. 2 του άρθρου 300, αντίστοιχα. Η προσφυγή δεν μπορεί σε καμιά περίπτωση να ασκηθεί μετά την πάροδο έξι (6) μηνών από την επομένη της σύναψης της σύμβασης. 3. Η διαδικασία προσφυγής της παραγράφου 1 δεν εφαρμόζεται, σε περίπτωση σύναψης συμφωνίας πλαίσιο και εφαρμογής δυναμικού συστήματος αγορών, όταν παραβιάζονται οι υποχρεώσεις που προκύπτουν είτε από τις περιπτώσεις α` και β` της παρ. 2, την περίπτωση α` της παρ. 4, τις παραγράφους 5 και 6 του άρθρου 33 και την παρ. 5 του άρθρου 39 είτε από τις περιπτώσεις α` και β` της παρ. 2, την περίπτωση α` της παρ. 4, τις παραγράφους 5 και 6 του άρθρου 270 και την παρ. 2 του άρθρου 273, κατά περίπτωση, αν η αναθέτουσα αρχή έχει αποστείλει την απόφαση ανάθεσης μαζί με συνοπτική έκθεση των λόγων της παρ. 2 του άρθρου 70 ή της παρ. 2 του άρθρου 300, αντίστοιχα, στους ενδιαφερόμενους προσφέροντες, αναφέροντας τις προθεσμίες αναστολής σύναψης της σύμβασης και εφαρμόσει δεκαήμερη τουλάχιστον προθεσμία αναστολής της σύναψης, από την επομένη της αποδεδειγμένης παραλαβής της απόφασης από τους ενδιαφερόμενους προσφέροντες. 4. Η κατάθεση της προσφυγής του παρόντος άρθρου αναστέλλει την εκτέλεση της σύμβασης έως την έκδοση απόφασης ΑΕΠΠ, εκτός εάν γίνει δεκτό αίτημα προσωρινής προστασίας της αναθέτουσας αρχής που ασκείται κατ' ανάλογη εφαρμογή του

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

άρθρου 366. 5. Η διαδικασία προσφυγής του παρόντος άρθρου δεν εφαρμόζεται: α) αν η αναθέτουσα αρχή δημοσίευσε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης προκήρυξη, σύμφωνα με την παράγραφο 6 του άρθρου 65 του παρόντος ή την παράγραφο 5 του άρθρου 295 του παρόντος, κατά περίπτωση, με την οποία γνωστοποιεί την πρόθεσή της να αναθέσει τη σύμβαση και εφάρμοσε δεκαήμερη τουλάχιστον προθεσμία αναστολής της σύναψης, από την επομένη της δημοσίευσης της προκήρυξης, εφόσον η προκήρυξη αυτή συντάχθηκε σύμφωνα με το Παράρτημα XII του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2015/1986 της Επιτροπής της Ευρωπαϊκής Ένωσης, όπως ισχύει, β) σε περίπτωση σύναψης συμφωνίας πλαισίου και εφαρμογής δυναμικού συστήματος αγορών, όταν παραβιάζονται οι υποχρεώσεις που προκύπτουν από τα άρθρα 39 και 33 του ν. 4412/2016, αν η αναθέτουσα αρχή έχει αποστείλει την απόφαση ανάθεσης μαζί με συνοπτική έκθεση των λόγων της παρ. 2 του άρθρου 70 του ν. 4412/2016 στους ενδιαφερόμενους προσφέροντες, αναφέροντας τις προθεσμίες αναστολής σύναψης της σύμβασης και εφαρμόσει δεκαήμερη τουλάχιστον προθεσμία αναστολής της σύναψης, από την επομένη της αποδεδειγμένης παραλαβής της απόφασης από τους ενδιαφερόμενους προσφέροντες. Η παρούσα παράγραφος ισχύει αναδρομικά από την 26η Ιουνίου 2017.».

Επίσης, στο άρθρο 370 με τον τίτλο 'Δυνατότητα μη κήρυξης ακυρότητας της σύμβασης. Επιτακτικοί λόγοι δημοσίου συμφέροντος - Εναλλακτικές κυρώσεις' ορίζεται ότι «1. Η ΑΕΠΠ μπορεί να μην κηρύξει την ακυρότητα σύμβασης η οποία έχει ανατεθεί παράνομα για τους λόγους που αναφέρονται στο άρθρο 368, εάν διαπιστώσει ότι επιτακτικοί λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν τη διατήρηση των αποτελεσμάτων της σύμβασης. 2. Οικονομικά συμφέροντα τα οποία συνδέονται άμεσα με τη σύμβαση δεν συνιστούν επιτακτικό λόγο δημοσίου συμφέροντος. Τέτοια συμφέροντα είναι μεταξύ άλλων, τα έξοδα λόγω καθυστέρησης στην εκτέλεση της σύμβασης, τα έξοδα λόγω της κίνησης νέας διαγωνιστικής διαδικασίας, τα έξοδα λόγω αλλαγής του οικονομικού φορέα ο οποίος εκτελεί τη σύμβαση και τα έξοδα των νομικών υποχρεώσεων λόγω της κήρυξης της σύμβασης ως ανενεργού. Η ύπαρξη οικονομικών συμφερόντων για τη διατήρηση των αποτελεσμάτων μιας σύμβασης θεωρείται ως επιτακτικός λόγος εφόσον σε εξαιρετικές περιστάσεις η ακυρότητα θα οδηγούσε σε δυσανάλογες συνέπειες. 3. Αν η ΑΕΠΠ αποφασίσει, σύμφωνα με την

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

παράγραφο 1 να μην κηρύξει την ακυρότητα σύμβασης η οποία συνάφθηκε παράνομα για τους λόγους που αναφέρονται στο άρθρο 368, επιβάλλει πρόστιμο στην αναθέτουσα αρχή, το ύψος του οποίου καθορίζεται στη σχετική απόφαση. Η ΑΕΠΠ έχει διακριτική ευχέρεια να καθορίσει το ύψος του προστίμου λαμβάνοντας υπόψη τη σοβαρότητα της παράβασης, τη συμπεριφορά της αναθέτουσας αρχής και τη διάρκεια της σύμβασης. Το ύψος του προστίμου δεν μπορεί να υπερβαίνει το 10% της αξίας της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Με ειδική απόφαση της ΑΕΠΠ, το πρόστιμο περιέρχεται στον αιτούντα.». Τέλος, κατά το άρθρο 371 με τον τίτλο 'Συνέπειες κήρυξης ακυρότητας της σύμβασης' ορίζεται ότι «1. Αν η ΑΕΠΠ κηρύξει σύμβαση άκυρη, σύμφωνα με το άρθρο 368, η ακυρότητα έχει αναδρομική ισχύ με την επιφύλαξη εφαρμογής της παρ. 2. Οι αξιώσεις των μερών διέπονται από τις διατάξεις περί αδικαιολόγητου πλουτισμού και οι σχετικές διαφορές εκδικάζονται από το αρμόδιο δικαστήριο, σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις. Αν ο ανάδοχος γνώριζε ή όφειλε να γνωρίζει την ακυρότητα της σύμβασης, δεν γεννάται έναντι της Διοίκησης αξίωσή του, κατά τις διατάξεις περί αδικαιολόγητου πλουτισμού ή η εν λόγω αξίωσή του ικανοποιείται μόνο εν μέρει. 2. Η ΑΕΠΠ εκτιμώντας το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, τη σοβαρότητα της παράβασης και τη συμπεριφορά της αναθέτουσας αρχής, μπορεί να κηρύξει την ακυρότητα μόνο του ανεκτέλεστου τμήματος της σύμβασης. Στην περίπτωση αυτή, η ΑΕΠΠ, λαμβάνοντας υπόψη τη σοβαρότητα της παράβασης, τη συμπεριφορά της αναθέτουσας αρχής και τη διάρκεια της σύμβασης επιβάλλει πρόστιμο στην αναθέτουσα αρχή, το ύψος του οποίου καθορίζεται στη σχετική απόφαση και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 10% της αξίας της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Με ειδική απόφαση της ΑΕΠΠ, το πρόστιμο περιέρχεται στον αιτούντα.». Η προκείμενη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης καθαρισμού διενεργούμενη και υπαγόμενη στο πεδίο εφαρμογής του Εικοστού Έκτου Άρθρου της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου με αρ. ΦΕΚ Α' 64/14-3-2020 περί Κατεπειγόντων Μέτρων Αντιμετώπισης της Ανάγκης Περιορισμού της Διασποράς του Κορωνοϊού COVID-19, δεν συνιστά διαγωνισμό, αλλά ειδική κατ' εξαίρεση διαδικασία απευθείας ανάθεσης προς αντιμετώπιση των έκτακτων και απρόβλεπτων αναγκών και κινδύνων για τη δημοσία υγεία, που δημιούργησε η πρωτοφανής, κηρυχθείσα την 12-3-2020 από τον Παγκόσμιο Οργανισμό

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Υγείας παγκόσμια Πανδημία «COVID-19», που ειδικώς και κατά παρέκκλιση οιασδήποτε εν γένει διάταξης του εθνικού ουσιαστικού δικαίου δημοσίων συμβάσεων προέβλεψε την απευθείας ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο εμπύπτον στο πεδίο εφαρμογής, ως εν προκειμένω, υπαγόμενη, όμως, σε κάθε περίπτωση στις διατάξεις του Βιβλίου IV κατά τα ανωτέρω. Ως απευθείας, λοιπόν, ανάθεση, η αναθέτουσα είχε απόλυτη και ανέλεγκτη κατά την κρίση της ευχέρεια όπως απευθείας επιλέξει ανάδοχο της υπό ανάθεση συμβάσεως χωρίς δημοσίευση της πρόσκλησης αυτής, μολονότι, εν προκειμένω προσκάλεσε πλείονες οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν προσφορά. Υπό το πρίσμα αυτό εφαρμοστέα τυγχάνει η παρ. 2 του άρθρου 364 του ν.4412/2016, κατά την οποία το ανασταλτικό αποτέλεσμα για την υπογραφή της σύμβασης δεν υφίσταται όταν δεν απαιτείται προηγούμενη δημοσίευση της προκήρυξης, προηγούμενη δε δημοσίευση προκήρυξης δεν υφίσταται στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης. Συνεπώς, ο λόγος προσφυγής που αφορά στην κήρυξη της ακυρότητας της σύμβασης από την ΑΕΠΠ, άλλως επικουρικά στην επιδίκαση σε βάρος της αναθέτουσας αρχής προστίμου ίσου με ποσοστό 10% της αξίας της σύμβασης, κρίνεται απορριπτέος ως αβάσιμος και αντίθετα δεκτός ως βάσιμος ο σχετικός λόγος παρέμβασης.

18. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή ως βάσιμη, η από 24-7-2020 παρέμβαση να γίνει δεκτή ως εν μέρει βάσιμη, η δε προσβαλλόμενη απόφαση της υπ' αριθ. 13/25.06.2020 συνεδρίασης του Δ.Σ. του νοσοκομείου πρέπει να ακυρωθεί κατά το σκέλος με το οποίο έκανε δεκτή την οικονομική προσφορά της εταιρείας ***** και ανέθεσε σε αυτήν τη σχετική σύμβαση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας του κτιρίου του νοσοκομείου για 3μηνο χρονικό διάστημα για τους λόγους που εκτέθηκαν στη σκέψη 15 της παρούσας.

19. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το με κωδικό ***** ηλεκτρονικό παράβολο, ποσού 600,00€, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 1074 / 2020

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την απόφαση της υπ' αριθ. 13/25.06.2020 συνεδρίασης του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής κατά το σκέλος με το οποίο έκανε δεκτή την οικονομική προσφορά της εταιρείας ***** και ανέθεσε σε αυτήν τη σχετική σύμβαση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας του κτιρίου του νοσοκομείου για 3μηνο χρονικό διάστημα.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του με κωδικό ***** ηλεκτρονικού παραβόλου, ποσού 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Άγ.Ιωάννη Ρέντη στις 21-8-2020 και εκδόθηκε στις 10-9-2020.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΙΔΕΡΗ ΜΑΡΙΑ-ΕΛΕΝΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΤΣΟΥΛΟΥΦΑ ΑΡΓΥΡΩ