

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 23^η Αυγούστου 2021 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Ζαράρη- Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου και Γερασιμούλα Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 14.07.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) – Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1411/15.07.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» με διακριτικό τίτλο "...", που εδρεύει επί της οδού ... αριθ. ..., ... (εφεξής προσφεύγων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» που εδρεύει επί της οδού ..., ..., ... (εφεξής παρεμβαίνων), όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί, η με αριθ. Πρωτ.ΕΞΕ 1824/02.07.2021 Απόφαση της αναθέτουσας αρχής με την οποία εγκρίθηκαν τα υπ' αρ. 1/20-5-2021 & 2/26-5-2021 πρακτικά της αρμόδιας Επιτροπής κατά το μέρος για το οποίο κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος και αναδείχθηκε προσωρινός μειοδότης για το τμήμα 1 της διαδικασίας που προκηρύχθηκε με την με αρ. ... διακήρυξη.

Ο παρεμβαίνων αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 887,04 ευρώ [βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ και την από 14.07.2021 απόδειξη ηλεκτρονικής πληρωμής του εν λόγω παραβόλου δια μέσω της ALPHA BANK) .

2.Επειδή με την με αρ. ... ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο διεθνή (ημ. Αποστολής στην ΕΕΕΕ 22.12.2020) ηλεκτρονικό (αρ. ΕΣΗΣΗΣ ...) διαγωνισμό για την ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας στις κτιριακές εγκαταστάσεις της Η Σύμβαση υποδιαιρείται σε 4 Τμήματα, Τμήμα 1 : «Κτίριο Κεντρικής Διοίκησης (ΚΔ) & Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...)», Τμήμα 2 : «Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...)», Τμήμα 3 : «Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...)» και Τμήμα 4: «Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...)» και με συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη των 4 Τμημάτων του Έργου: 293.314,56 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, για διάστημα 24 μηνών. Εξαιρείται ο μήνας Αύγουστος λόγω θερινών διακοπών, όπου οι εγκαταστάσεις της αναθέτουσας αρχής παραμένουν κλειστές. Η εκτιμώμενη αξία του επίμαχου τμήματος 1 ανέρχεται στο ποσό των 177.408,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%

3. Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

4.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361, στην παρ. 1 του άρθρου 4 του π.δ/τος 39/2017 και την παρ. 2 του άρθρου 8 της με αρ.

56902/215/2-6-17 (Β' 1924) ΥΑ καθόσον κατατέθηκε την 14.07.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3 του άρθρου 8 του π.δ/τος 39/2017 λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 07.07.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του π.δ/τος 39/2017 και είναι νομίμως υπογεγραμμένη, και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, ο προσφεύγων ως προσφέρων του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία και κατετάγη 2^{ος} στη σειρά μειοδοσίας για το επίμαχο τμήμα με αρ. 1, θεμελιώνει προφανές έννομο συμφέρον επικαλούμενος ζημία από την (τυχόν) παράνομη συμμετοχή έτερων προσφερόντων και συγκεκριμένα κατά του προσωρινού αναδόχου και ήδη παρεμβαίνοντος, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

6.Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη στις 16.07.2021 σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, την παρ. 1 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017 και την παρ. 1.2 του άρθρου 19 της με αρ.56902/215/19.5.2017 (Β' 1924) ΥΑ «*Τεχνικές Λεπτομέρειες και Διαδικασίες Λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ*» που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 36 του ν. 4412/2016.

7.Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 23.07.2021 απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε στους ενδιαφερομένους σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 υποπαρ. β του Ν. 4412/2016 και 9 παρ. 2 περ. β του ΠΔ 39/2017.

8.Επειδή στις 22.07.2021 ο παρεμβαίνων κατέθεσε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την οικεία παρέμβασή του, όπου με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016, κατά το

μέρος με το οποίο κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του και αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος.

9. Επειδή σε συνέχεια των ανωτέρω νομίμως και καταρχήν παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του 7^{ου} Κλιμακίου η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και η ασκηθείσα παρέμβαση κατόπιν της με αρ. 1807/15.07.2021 πράξης της Προέδρου του Κλιμακίου.

10. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος μη νομίμως κρίθηκε αποδεκτή και χρήζει απόρριψης. Ειδικότερα, ισχυρίζεται ότι ο υπολογισμός του εργατικού κόστους είναι μη νόμιμος, (παραθέτει διατάξεις της διακήρυξης και νομολογία) και τούτο διότι *«Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιο βρίσκεται πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιό τους επί 6/40. Στη συνέχεια υπολογίζονται οι εβδομαδιαίες αποδοχές του εν λόγω εργαζόμενου με βάση τις ώρες εργασίας που απασχολείται την εβδομάδα, οι δε μηνιαίες αποδοχές του εν λόγω εργαζόμενου θα υπολογίζονται πολλαπλασιάζοντας το ανωτέρω ημερομίσθιο της μερικής απασχόλησης επί τον αριθμό των πραγματοποιηθέντων ημερομισθίων κάθε μήνα. Με δεδομένο ότι το Υπουργείο Εργασίας δέχεται ότι ο μήνας έχει 26 εργάσιμες ημέρες για τον πλήρως απασχολούμενο εργατοτεχνίτη και επομένως **4.33 εβδομάδες** (προκύπτει από το κλάσμα 26/6) οι μηνιαίες αποδοχές του μερικώς απασχολούμενου ημερομισθίου εργατοτεχνίτη (κατά τα αναφερόμενα και στο έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας 41815/Δ.10.199/16-9-2016) ορίζονται ως εξής: Μηνιαίες αποδοχές Εργατοτεχνίτη = (Εβδομαδιαίες ώρες) χ 4,33 χ (Ωρομίσθιο) (βλ. και ΑΕΠΠ 478/2020).*

Συνεπώς και στην προκειμένη περίπτωση για τον υπολογισμό των μηνιαίων αποδοχών των εργαζομένων (όπως άπαντες οι Οικονομικοί Φορείς συμπληρώσαμε) οφείλαμε να ακολουθήσουμε το ανωτέρω ΝΟΜΙΜΟ υπολογιστικό μοντέλο για τον υπολογισμό των μηνιαίων αποδοχών των εργαζομένων και με βάση αυτό το ποσό να υπολογίσουμε τις σχετικές ασφαλιστικές εισφορές, δώρα, επιδόματα και νόμιμες κρατήσεις. Σύμφωνα όμως με την Οικονομική Προσφορά της μειοδότης εταιρείας και ειδικότερα τον

Αριθμός απόφασης : 1454/2021

Πίνακα βάσει του Α. 68 του Ν.3863/2010 παρ.1 (Α* 115), προκύπτει σαφώς ότι η εταιρεία έχει υπολογίσει το εργατικό κόστος όλως εσφαλμένως, και κατά ευθεία παράβαση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας. Ειδικότερα ως αναφέρει στον πίνακα με τίτλο «ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ» που επισυνάπτει εις την οικονομική της προσφορά «Η ΠΑΡΑΚΑΤΩ ΑΝΑΛΥΣΗ ΑΦΟΡΑ ΕΝΑΝ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ ΓΙΑ 8 ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑ ΤΗΝ ΗΜΕΡΑ ΜΕ ΠΕΝΘΗΜΕΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑ ΑΠΟ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΓΙΑ 160 ΩΡΕΣ ΤΟ ΜΗΝΑ & 1920 ΩΡΕΣ ΤΟ ΕΤΟΣ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ ΑΠΟ 1-1 ΕΩΣ 31-12 ΜΕ ΤΗΝ Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. ΜΕ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ 29,04 & ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ 4,356 & ΕΦΚΑ: 24,69 %.

ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΒΑΣΕΙ ΩΡΩΝ ΕΡΓΑΣΙΑΣ.

ΤΑΚΤΙΚΑ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 1.920 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο = 8.363,52 ευρώ. ΕΦΚΑ. : 8.363,52 * 24,69 % = 2.064,95 ευρώ.

Ο ανωτέρω υπολογισμός των αποδοχών του εργαζομένου για 8 ώρες και οι αντίστοιχες ασφαλιστικές εισφορές έχουν υπολογισθεί κατά ευθεία παράβαση των οικείων εργατικών διατάξεων ως αυτές αναφέρθηκαν ανωτέρω, καθώς ο ορθός υπολογισμός πραγματοποιείται με 2.078,40 ώρες ανά έτος (1 άτομο X 8 ώρες X 5 ημέρες (Δευτέρα - Παρασκευή) X 4,33 Εβδομάδες = 173,20 ώρες μηνιαίως / 2.078,40 ετησίως) και όχι με 1.920 ώρες (βλ. έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας 41815/Δ.10.199/16-9-2016). (Νόμιμες αποδοχές 2078,40 x 4,36 = 9.061,82 ευρώ και ΕΦΚΑ : 9.061,82 X 24.69% = 2.237.36 ευρώ)

Περαιτέρω η εταιρεία ... για τους εργαζόμενους με 4ωρη εργασία αναφέρει. «Η ΠΑΡΑΚΑΤΩ ΑΝΑΛΥΣΗ ΑΦΟΡΑ ΕΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ ΓΙΑ 4 ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑ ΤΗΝ ΗΜΕΡΑ ΜΕ ΠΕΝΘΗΜΕΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑ ΑΠΟ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΓΙΑ 80 ΩΡΕΣ ΤΟ ΜΗΝΑ & 960 ΩΡΕΣ ΤΟ ΕΤΟΣ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ ΑΠΟ 1-1 ΕΩΣ 31-12 ΜΕ ΤΗΝ Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. ΜΕ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ 29,04 & ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ 4,356 & ΕΦΚΑ: 23,02 %. ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΒΑΣΕΙ ΩΡΩΝ ΕΡΓΑΣΙΑΣ.

ΤΑΚΤΙΚΑ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 960 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο = 4.181,76 ευρώ. ΕΦΚΑ: 4.181,76 * 23,02 % = 962,64 ευρώ.»

Ο ανωτέρω υπολογισμός των αποδοχών του εργαζομένου για 4 ώρες και οι αντίστοιχες ασφαλιστικές εισφορές έχουν υπολογισθεί κατά ευθεία παράβαση των οικείων εργατικών διατάξεων ως αυτές αναφέρθηκαν ανωτέρω, καθώς ο ορθός υπολογισμός πραγματοποιείται με $1039,20$ ώρες ανά έτος (1 άτομο \times 4 ώρες \times 5 ημέρες (Δευτέρα - Παρασκευή) \times $4,33$ Εβδομάδες = $86,60$ ώρες μηνιαίως / $1039,20$ ετησίως) και όχι με 960 ώρες (βλ. έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας 41815/Δ.10.199/16-9-2016). (Νόμιμες αποδοχές $1039,20 \times 4,36 = 4.530,04$ ευρώ και ΕΦΚΑ ; $4.530.04 \times 23.02\% = 1.042.82$ ευρώ) Συνεπώς εκ της μη νόμιμης αυτή εκκινήσεως είναι μη νόμιμος ο υπολογισμός του εργατικού κόστους του εργαζόμενου και των αντίστοιχων ασφαλιστικών εισφορών ανά έτος και τουτέστιν η οικονομική προφορά της εταιρείας ..., υπολείπεται του νόμιμου ορίου που θέτει η εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία και ως εκ τούτου θα πρέπει να απορριφθεί.

(B.-) ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΗΣ ΑΔΕΙΑΣ: Σύμφωνα με το άρθ. 6 του ν. 3144/2003 (ΦΕΚ-111 Α') όπως τροποποιημένο ισχύει: «Ο εργαζόμενος δικαιούται κατά τον πρώτο χρόνο εργασίας του σε συγκεκριμένο εργοδότη να λάβει από την έναρξη της απασχόλησής του ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές, που προ βλέπεται κατά τις κείμενες διατάξεις ότι δικαιούται μετά από συνεχή απασχόληση τουλάχιστον δώδεκα (12) μηνών σύμφωνα με το άρθρο 2 του α.ν. 539/1945, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 του Ν. 1346/1983 και όπως εκάστοτε ισχύει, κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας, που έχει συμπληρώσει στον ίδιο εργοδότη. Η ετήσια κανονική άδεια, η οποία θα χορηγείται σύμφωνα με τη διαδικασία του προηγούμενου εδαφίου, καθώς και το επίδομα αδειάς, διέπονται κατά τα λοιπά από τις οικείες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.». 30. Επειδή, στο άρθρο 1 του Ν. 3302/2004 «Ρύθμιση ετήσιας άδειας εργαζομένων και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ Α' 267) «Ετήσια άδεια με αποδοχές» Αριθμός απόφασης: 1305- 1306/2020 30 ορίζεται ότι «1. Η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 2 του Α.Ν. 539/1945 (ΦΕΚ 229 Α1), όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 3227/2004 (ΦΕΚ Α' 31), αντικαθίσταται ως εξής: «1α. Κάθε μισθωτός από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και

μέχρι τη συμπλήρωση 12 μηνών συνεχούς απασχόλησης, δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται με βάση ετήσια άδεια 24 εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα 5νθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας 20 εργάσιμων ημερών, χωρίς να υπολογίζεται σε αυτές η ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολούνται οι μισθωτοί λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας, β. Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι τη λήξη του 1ου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το 2ο ημερολογιακό έτος, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική άδεια με αποδοχές, η οποία αναλογεί στο χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το εδ. β' της περ. α'. Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά 1 εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του 1ου μέχρι τις 26 εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις 22 εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα 5ήνθημερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει από την 1η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια άδεια με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο». Παράλληλα, εάν η σύμβαση εργασίας λήξει με οποιονδήποτε τρόπο (απόλυση, παραίτηση, λήξη σύμβασης ορισμένου χρόνου), και ο εργαζόμενος δεν είχε πάρει την κανονική του άδεια που του οφείλεται, τότε δικαιούται τις αποδοχές τις οποίες θα έπαιρνε αν του είχε χορηγηθεί η άδεια (άρθρο 1 παρ. 3 του Ν. 1346/1983), αποζημίωση άδειας και επίδομα άδειας, αναλόγως προς τον χρόνο υπηρεσίας. Περαιτέρω, η χορήγηση αδειών είναι υποχρεωτική κατά την εργατική νομοθεσία και τυχόν αντίθετη συμφωνία μεταξύ εργοδότη και εργαζομένου είναι άκυρη και άρα, κατά τις ημέρες της χορηγούμενης άδειας ενός εργαζομένου, η εργασία του θα παρέχεται υποχρεωτικός από αντικαταστάτη. Ο σύννομος υπολογισμός του ελάχιστου κόστους δεν σχετίζεται μόνο με την ικανοποίηση της ανάγκης προστασίας των εργαζομένων, αλλά και με την προάσπιση των γενικών αρχών του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, αφού πράγματι ο «υπο-

προϋπολογισμός» του πραγματικού κόστους μιας Προσφοράς, με την αποτύπωση ιδιαίτερας χαμηλών τιμών, παραβιάζει τον ελεύθερο ανταγωνισμό, καθότι διασφαλίζει αθέμιτο πλεονέκτημα σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων. (βλ. μεταξύ άλλων και υπ' αριθμ. 714/2021 και 677/2020 Απόφαση 7ου Κλιμακίου Α.Ε.Π.Π).

Η εταιρεία ... στην οικονομική της προσφορά και ειδικότερα στον υπολογισμό του εργατικού κόστους ΔΕΝ συμπεριέλαβε ΚΑΘΟΛΟΥ κόστος αντικαταστάτη, όπως βεβαίως έπραξε ορθά η δική μας εταιρεία. Όπως προκύπτει από την Οικονομική Προσφορά της ανωτέρω εταιρείας και πίνακα με τίτλο «ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ» που επισυνάπτει εις την οικονομική της προσφορά, ΔΕΝ υπάρχει καμία πρόβλεψη για αντικαταστάτη αδείας και ως εκ τούτου ο συνολικός υπολογισμός του εργατικού κόστους και των σχετικών ασφαλιστικών εισφορών είναι εσφαλμένος μη νομίμως και ως εκ τούτου απορριπτέος, αφού παραβιάζει κατάφωρα την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία.

Γ.-Ι ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ: όπως έχει νομολογιακά κριθεί, στην οικονομική προσφορά πρέπει να ενσωματώνεται ένα εύλογο και όχι μηδαμινό ποσοστό του διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, των αναλώσιμων, του εργολαβικού κέρδους και των νόμιμων κρατήσεων, ώστε να μην τίθεται σε κίνδυνο η εκτέλεση της σχετικής σύμβασης (Αποφάσεις ΕΑ 675/2002, 272/2008, 1257, 1262, 1297 και 1299/2009, 970/2010, 328/2013, 108/2014 κλπ). Επειδή, η υποβολή «ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς» δύναται να νοθεύσει τον ανταγωνισμό και να πλήξει την επί ίσοις όροις συμμετοχή των ενδιαφερομένων στους διαγωνισμούς για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, αφού με τη μεθόδευση αυτή οι λοιποί υποψήφιοι αποκλείονται κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και η διαδικασία αποβαίνει υπέρ του διαγωνιζομένου εκείνου, που προσφέρει τις υπηρεσίες του αντί αδικαιολόγητα χαμηλού, σε σχέση με τα κρατούντα στην αγορά, τιμήματος.η οικονομική προσφορά διαγωνιζομένου σε διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για υπηρεσίες φύλαξης/καθαριότητας, δεν μπορεί, κατά την κοινή αντίληψη, να

συντίθεται μόνο από το κόστος της μισθοδοσίας του προσωπικού που θα ασχοληθεί στην παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών, αλλά θα πρέπει να περιλαμβάνει και το λειτουργικό (διοικητικό) κόστος, καθώς επίσης και να καταλείπει και κάποιο περιθώριο κέρδους, ώστε να μην θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σχετικής συμβάσεως (Αποφάσεις ΕΑ 675/2002, 272/2008, 1257, 1262, 1297 και 1299/2009, 970/2010 κλπ).οι εταιρίες παροχής υπηρεσιών φύλαξης/καθαριότητας, θα πρέπει, κατά την ρητώς εκπεφρασμένη με τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 βούληση του νομοθέτη, να υπολογίζουν κατά τη σύνταξη της Προσφοράς τους εύλογο (και κατά συνεκδοχή ελέγξιμο από τις αναθέτουσες αρχές, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής και τις παρεχόμενες από τις προσφέρουσες εταιρείες εξηγήσεις), ποσοστό διοικητικού κόστους και εργολαβικού κέρδους (ΣτΕ 198/2013, ΔΕφ Θεσσαλ. 344/2012, ΕλΣυν VI Τμ. 150/2014). Το κόστος αμοιβής των εργαζομένων επιβάλλεται να μην υπολείπεται του οριζόμενου στην οικεία Συλλογική Σύμβαση Εργασίας ή στην Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας, ενώ το ποσοστό του διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών των προσφερόντων, πρέπει να μην είναι μηδαμινό, η δε Προσφορά θα πρέπει επιπλέον να ενσωματώνει και ένα εύλογο και όχι μηδαμινό ποσοστό αναλώσιμων, εργολαβικού κέρδους καθώς και τις νόμιμες κρατήσεις (ΔΕφΘεσ 339/2013).Η εταιρεία «...» όπως προκύπτει από την οικονομική του προσφορά ηλεκτρονικό αρχείο «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ - Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς (Προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή)» δήλωσε διοικητικό κόστος για τις κτηριακές εγκαταστάσεις του Τμήματος 1 της Σύμβασης : Κτίριο Κεντρικής Διοίκησης (ΚΔ) - Συγκρότημά Εργοστασίου ... (...) 850 ευρώ για την συνολική διάρκεια της Σύμβασεως .Το ανωτέρω ποσό δεν μπορεί σε καμία περίπτωση να θεωρηθεί εύλογο καθώς δεν καλύπτει τις λειτουργικές ανάγκες του έργου. Το διοικητικό Κόστος έργου περιλαμβάνει τις δαπάνες για εγγυητικές επιστολές (συμμετοχής και Καλής Εκτέλεσης), το κόστος του Ιατρού Εργασίας και Τεχνικού Ασφαλείας, - κατ ' ελάχιστον, την διοικητική υποστήριξη του έργου (λογιστικές υπηρεσίες, δηλώσεις για το προσωπικό του έργου στην ΕΡΓΑΝΗ, στον ΕΦΚΑ, συλλογή απαιτούμενων δικαιολογητικών που απαιτούνται από την αναθέτουσα

αρχή για την εξόφληση των τιμολογίων κ.τ.λ.) - κατ'ελάχιστον, έξοδα ασφαλιστικού συμβολαίου και κόστος δημοσιεύσεων όταν απαιτείται από την διακήρυξη (Άρθρο 1.6. της σχετικής Διακήρυξης). Ειδικότερα από έρευνα που πραγματοποιήσαμε στην αγορά για εξεύρεση της πλέον οικονομικής προσφοράς Ασφάλισης Αστικής Ευθύνης Έναντι Τρίτων, βάσει των όρων της Διακήρυξης, καταλήξαμε στην εταιρεία όπου τα Μικτά Ασφάλιστρα Περιόδου για την ανωτέρω Σύμβαση ανέρχονται σε 1.080 ευρώ, τα οποία είναι τα ελάχιστα εισπρακτέα και μη επιστρεπτέα ασφάλιστρα!! Τουτέστιν χωρίς να υπολογισθεί κανένα άλλο κόστος εκ των ανωτέρω αναφερομένων ήδη το Διοικητικό Κόστος που δήλωσε η εταιρεία ... είναι ιδιαίτερα χαμηλό και δεν καλύπτει τις λειτουργικές δαπάνες του έργου.

Καθίσταται λοιπόν προφανές, ότι με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας, της κοινής λογικής και των συνθηκών της αγοράς, η οικονομική προσφορά της συναγωνιζόμενης εταιρείας ..., η οποία υπολογίζει εν συνολικό διοικητικό κόστος , για σύμβαση διάρκειας 24 μηνών μήνες μόλις 850 ευρώ, είναι σε αυτό το σημείο ανακριβής και αναληθής γεγονός που την καθιστά πρόδηλα ανίκανη να καλύψει τις λειτουργικές ανάγκες της του έργου Συνεπώς, η οικεία αναθέτουσα αρχή, μη νομίμως και περαιτέρω, αναιτιολογήτως έκρινε, εν προκειμένω, ότι το δηλωθέν ποσό διοικητικού κόστους είναι εύλογο, αφού ελλείψει ειδικής ανάλυσης για κάθε επιμέρους στοιχείο του εν λόγω κόστους, δεν προκύπτει πέραν πάσης αμφιβολίας ότι τα επίμαχα ποσά δύνανται να καλύψουν το πραγματικό για την εν λόγω εταιρία κόστος εκτέλεσης της οικείας σύμβασης, αλλά είναι προδήλως φανερό πως ισχύει το ακριβώς αντίθετο. Εξ όλων των ανωτέρω προκύπτει σαφώς καν αδιαμφησβήτητα πως η Οικονομική Προσφορά της εταιρείας ... αφενός παραβιάζει σαφώς την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία ως αναλύθηκε ανωτέρω και αφετέρου κρίνεται ασυνήθιστα χαμηλή τουλάχιστον ως προς το δηλωθέν Διοικητικό Κόστος και ως τέτοια θα έπρεπε να έχει απορριφθεί από την Αναθέτουσα Αρχή, σε αντίθεση με την Οικονομική Προσφορά της δικής μας εταιρεία η οποία έχει συνταχθεί σύμφωνα με τους

Όρους της Διακήρυξης και τις επιταγές της Εθνικής Νομοθεσίας και τυγχάνει απολύτως νόμιμη».

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της, αναφέρεται « I. Επί της εταιρικής ταυτότητας της εταιρείας, ... II. Επί των προβλεπομένων στη Διακήρυξη... III. Επί της Διαδικασίας... IV. Επί του νομοθετικού πλαισίου... V. Επί των πραγματικών περιστατικών... VI. Εν κατακλείδι και επί των ισχυρισμών των προσφευγουσών εταιρειών : Ουδεμία ζημία πρόκειται να υποστούν οι προσφεύγουσες εταιρείες σε περίπτωση που απορριφθεί το αίτημα αναστολής εκτέλεσης προσωρινών μέτρων και οι προδικαστικές προσφυγές των. Αντιθέτως η εταιρεία μας η οποία ναι μεν είναι νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου πλην όμως Δημοσίου Συμφέροντος, πολλώ δε μάλλον που εποπτεύεται από τα συναρμόδια Υπουργεία ..., θα υποστεί ανεπανόρθωτη ζημία σε περίπτωση που γίνουν δεκτές οι αιτήσεις αναστολής εκτέλεσης και οι προδικαστικές προσφυγές. Ειδικότερον: 1. Η εταιρεία μας ως δημόσια επιχείρηση και ως μοναδικήαπαιτείται άμεσα να ανταποκριθεί στις υπηρεσίες καθαριότητας όλων των κτιριακών της εγκαταστάσεων, πολλώ δε μάλλον που αυτές δεν περιλαμβάνουν μόνον το κτίριο κεντρικής διοίκησης αλλά επιπροσθέτως τέσσερα (4) Συγκροτήματα Εργοστασίων: ..., ..., ... και Κατά συνέπεια υφίσταται άμεσος κίνδυνος για την υγιεινή αλλά και για την ασφάλεια όλων των εργαζομένων αφού σε περίπτωση που γίνουν δεκτές οι προδικαστικές προσφυγές και οι 12 αιτήσεις αναστολής εκτέλεσης, θα παρέλθει σημαντικός πλην απροσδιόριστος από την πλευρά της ... χρόνος έως ότου αναδειχθεί μειοδότης. 2. Εξαιτίας της επέλευσης του ως άνω κινδύνου συνακόλουθα συντρέχει άμεσος κίνδυνος χρονικής καθυστέρησης πραγματοποίησης – ολοκλήρωσης των εν εξελίξει συμβάσεων με αποτέλεσμα η εταιρεία μας να κινδυνεύσει να υποστεί και οικονομική ζημία λόγω κινδύνου επιβολής ποινικών ρητρών. Συνεπώς οι ισχυρισμοί που προβάλλουν με τις προδικαστικές προσφυγές οι προσφεύγουσες είναι αβάσιμοι κατά τον νόμο και την ουσία.».

12. Επειδή ο παρεμβαίνων κατόπιν παράθεσης σχετικού ιστορικού, και θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος του ισχυρίζεται ότι «.B) Επί της

προσφυγής: Η ασκηθείσα προσφυγή πρέπει να απορριφθεί για τους κατωτέρω νομίμους, βασίμους και αληθινούς λόγους: Ι) Επί του εργατικού κόστους της προσφοράς μου: Η διακήρυξη που διέπει τον διαγωνισμό, ορίζει: - 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, όπως ορίζεται κατωτέρω και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης: Α. Τιμές [ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΜΕ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ] Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά τμήμα. Οι συμμετέχοντες καλούνται συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς το ποσό του ετήσιου προσφερόμενου κόστους ανά τμήμα για το οποίο υποβάλλουν προσφορά. ... Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής προβλεπόμενα στο άρθρο 68 του ν.3863/2010 (Α΄ 115): α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο. Οι οικονομικοί φορείς (εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαριότητας) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία, όπου θα αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια ο τρόπος-μέθοδος υπολογισμού-προσδιορισμού των στοιχείων αυτής της τιμής. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Για την ορθή ανάλυση του εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων προτείνεται στους οικονομικούς φορείς να συμβουλευτούν την Απόφαση 6/2016 και κάθε άλλη σχετική Απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι

εργαζόμενοι. Τα στοιχεία του κεφαλαίου Ανάλυση Οικονομικής Προσφοράς χρησιμοποιούνται μόνο για τον αποκλεισμό προσφορών που δεν πληρούν τις προϋποθέσεις της διακήρυξης και δεν αξιολογούνται για την κατάταξη του υποψηφίου. Η Οικονομική Προσφορά περιλαμβάνει: 1. το Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς του υποδείγματος του Παραρτήματος III της διακήρυξης και 2. την Ανάλυση Οικονομικής Προσφοράς του τρόπου-μεθόδου υπολογισμού-προσδιορισμού αυτής της τιμής. Το Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς συντάσσεται υποχρεωτικά σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς. Η τιμή για καθένα από τα πεδία του υποδείγματος θα είναι μια και μοναδική. Η αναγραφή της τιμής σε Ευρώ (€) μπορεί να γίνεται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία. Το ύψος της Οικονομικής Προσφοράς ανά Τμήμα δεν θα πρέπει να ξεπερνά τα προϋπολογισθέντα ανά Τμήμα ποσά, όπως αυτά παρατίθενται στον πίνακα της παραγράφου 1.3 της παρούσας. Επισημαίνεται, ότι ο Προσφερόμενος Βασικός Μηνιαίος Μισθός πρέπει να είναι ίσος ή μεγαλύτερος από τον κατώτατο μηνιαίο μισθό, δηλαδή ο μισθός αυτός, θα πρέπει να είναι ίσος ή μεγαλύτερος από το βασικό μισθό όπως αυτός ορίζεται από την απόφαση οικ.4241/127 (Β' 173/30.01.2019) της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Αλληλεγγύης όπως ισχύει. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις αναλύονται στην παρ.5.1.2. ...» - Στο Παράρτημα I ορίζεται: - Περαιτέρω, με το έγγραφο των διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο αναρτήθηκε ηλεκτρονικά, κατά τα οριζόμενα στον όρο 2.1.3 της διακήρυξης, και ως εκ τούτου έχει ενταχθεί στο διαγωνιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, επί του ζητήματος του υπολογισμού του εργατικού κόστους, διευκρινίστηκαν τα εξής: «... 13. Ερώτηση Οικονομικού Φορέα Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I στις απαιτήσεις-τεχνικές προδιαγραφές στον πίνακα συχνότητας παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στο κτίριο Κεντρικής Διοίκησης μας ζητάτε 1άτομο για 8ώρες /ημέρα από Δευτέρα έως Παρασκευή, δηλαδή 40ώρες/εβδομαδιαίως και 160

ώρες/μηνιαίως. Αν διαιρέσουμε τις 160 ώρες/8 ώρες = 20ημέρες εργασίας το μήνα. Το ελάχιστο ετησίως ανά μήνα είναι 21,72ημέρες/μήνα (από Δευτέρα έως Παρασκευή). Δηλαδή, το έτος έχει 365 ημέρες/7ημέρες την εβδομάδα=52,142 εβδομάδες το έτος. $52,142\text{εβδομάδες} \times 5\text{ημέρες/εβδομάδα} = 260,71\text{ημέρες το έτος} / 12\text{μήνες} = 21,72$ εργάσιμες ημέρες/μήνα για 1 άτομο πλήρης απασχόλησης πενθήμερο. Οι ασφαλίσιμες ημέρες είναι 26ημέρες/μήνα στην πλήρη απασχόληση. Απάντηση Αναθέτουσας Αρχής Ισχύουν επ' ακριβώς όσα προβλέπονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I της διακήρυξης. 14. Ερώτηση Οικονομικού Φορέα Στη διακήρυξη με αρ. ..., στην παράγραφο ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ, στον πίνακα στην σελίδα 46 αναφέρονται τα κτίρια, ο απαιτούμενος αριθμός εργαζομένων, η συχνότητα παροχής υπηρεσιών καθαριότητας (ώρες ανά άτομο και ημέρες), το σύνολο των ωρών την εβδομάδα και συνολικές ώρες μηνιαία. Από τον πίνακα στην σελίδα 46 προκύπτουν 64 συνολικές εργατοώρες την ημέρα. Η καθαριότητα θα γίνεται από Δευτέρα έως Παρασκευή. Οι μηνιαίες ώρες από τον πίνακα φαίνεται να έχουν υπολογιστεί με 20 ημέρες ανά μηνά (1280 συνολικές ώρες το μήνα / 64 ώρες την ημέρα = 20 ημέρες). Οπότε στους 11 μήνες οι ημέρες συνολικά είναι 220 ημέρες. Ενώ οι 11 μήνες έχουν μέσο όρο ημερών $239,25$ ημέρες (261 ημέρες από Δευτέρα έως Παρασκευή που έχουμε σε 1 έτος / 12 μήνες = $21,75$ ημέρες το μήνα μέσο όρο $\times 11$ μήνες = $239,25$ ημέρες). Επισημαίνουμε ότι σύμφωνα με τους κανόνες της εργατικής νομοθεσίας οι αργίες που χαρακτηρίζονται επίσημες και είναι επτά (7) τον αριθμό αμείβονται με το σύνηθες ημερομίσθιο όταν ο εργαζόμενος δεν εργάζεται. Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε Οι μηνιαίες ώρες θα υπολογιστούν με $21,75$ ημέρες τον μήνα ή με 20 ημέρες το μήνα; Απάντηση Αναθέτουσας Αρχής Ισχύουν επ' ακριβώς όσα προβλέπονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I της διακήρυξης.» Η ημετέρα εταιρεία, αφού έλαβε υπ' όψη της όσα αναφέρονται στη διακήρυξη στο Παράρτημα I, για το φυσικό αντικείμενο της σύμβασης, αλλά και στο ως άνω έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής, συνέταξε την οικονομική προσφορά της, σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος III της διακήρυξης και διαμόρφωσε τις προσφερόμενες τιμές εργατικού κόστους κ.λπ., σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διακήρυξη και στην

κείμενη εργατική νομοθεσία. Συγκεκριμένα, στην οικονομική της προσφορά συμπεριέλαβε τα ακόλουθα στοιχεία: «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς (Προσαρμοσμένο από την Αναθέτουσα Αρχή) Περιεχόμενα Φακέλου Οικονομικής Προσφοράς Περιλαμβάνει επί ποινή αποκλεισμού «συγκεντρωτικά» τα στοιχεία / κόστη για την οποία υποβάλλεται προσφορά , βάσει των παρακάτω πινάκων» 1. Οικονομική προσφορά Μηνιαίο ποσό, χωρίς ΦΠΑ (Σε ευρώ) 6.874,42 € ΦΠΑ 24% (Σε ευρώ) 1.649,86 € Μηνιαίο ποσό, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (Σε ευρώ) 8.524,28 € ΜΗΝΕΣ 22 ΜΗΝΕΣ Συνολικό ποσό (για όλο το χρονικό διάστημα της παροχής υπηρεσιών), χωρίς ΦΠΑ (Σε ευρώ) 151.237,24 € Συνολικό ποσό (για όλο το χρονικό διάστημα της παροχής υπηρεσιών), συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (Σε ευρώ) 187.534,16 € 2. Ανάλυση προσφοράς σύμφωνα με άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 και το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 Αριθμός εργαζομένων Σχετικό 1 Ημέρες και ώρες εργασίας Σχετικό 1 Συλλογική Σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγεται ο κάθε εργαζόμενος Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. όπως ισχύει και Υπουργική Απόφαση 4241/127/30.01.2019 (ΦΕΚ Β΄ /173/2019) με παράταση ισχύος της ΕΓΣΣΕ με Π.Κ. Υπ. Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων 1/9.1.2020 Ύψος προϋπολογιζομένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων στην σύμβαση 117.898,64 € Ύψος ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά 28.196,52 € Διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών (δεν μπορεί να υπολείπεται του 0,5 % της συνολικής προσφοράς) 850,00 € Κόστος αναλωσίμων 3.300,00 € Εργολαβικό κέρδος (δεν μπορεί να υπολείπεται του 0,5 % της συνολικής προσφοράς) 757,00 € Τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο 753 τ.μ. Νόμιμες κρατήσεις 235,02 € 3. Στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς θα επισυνάπτεται αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς. 4. Στην προσφορά τους οι εταιρείες πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων και του εργολαβικού τους κέρδος, επί ποινή αποκλεισμού, που δεν μπορεί να υπολείπεται του ως άνω ελάχιστου καθοριζόμενου ποσοστού. 5. Ο πίνακας της οικονομικής προσφοράς και ανάλυσης προσφοράς, συμπληρώνονται σύμφωνα

με την κείμενη εργατική νομοθεσία, επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς. 6. Μικρότερος προσφερόμενος αριθμός εργαζομένων και λιγότερες ώρες εργασίας από τα απαιτούμενα στην Διακήρυξη, επιφέρει απόρριψη της προσφοράς. 7. Το πλήθος των εργαζομένων (περιλαμβανομένων των ατόμων ρεπό) που αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατοώρες, είναι κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα πλήρους απασχόλησης (40 ώρες/ εβδομάδα). 8. Μικρότερος προσφερόμενος αριθμός εργαζομένων και λιγότερες ώρες εργασίας από τα απαιτούμενα στην Διακήρυξη, επιφέρει απόρριψη της προσφοράς. 9. Το πλήθος των εργαζομένων (περιλαμβανομένων των ατόμων ρεπό) που αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατοώρες, είναι κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα πλήρους απασχόλησης (40 ώρες/ εβδομάδα).

ΣΗΜΕΙΩΣΗ: ΣΧΕΤΙΚΟ 1 Προσδιορισμός Εγκατάστασης Αριθμός εργαζομένων για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας Συχνότητα παροχής υπηρεσιών καθαριότητας Επιφάνεια κύριων κτιριακών εγκαταστάσεων Ημέρες (τ.μ) ανά εβδομάδα Ωρες ανά ημέρα Ωρες ανά εβδομάδα Ωρες ανά μήνα Κτίριο Κεντρικής Διοίκησης (ΚΔ) 1 5 8 40 160 7530 2 5 4 40 160 Συγκρότημα Εργοστασίου ... (...) 1 5 8 40 160 6 5 4 120 480 » Δηλαδή 160 ώρες ανά μηνά χ 12 μήνες = 1.920 ώρες το έτος και 80 ώρες ανά μήνα χ 12 μήνες = 960 ώρες το έτος. Όπως συνάγεται από τα ανωτέρω, η οικονομική μου προσφορά έχει συνταχθεί και διαμορφωθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στον όρο 2.4.4 και στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, καθώς και με τις διευκρινίσεις που παρασχέθηκαν από την αναθέτουσα αρχή, είναι νόμιμη, καλύπτει το εργατικό κόστος που απαιτείται να καταβληθεί για την παροχή των ειρημμένων υπηρεσιών και ορθώς η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, ενέκρινε το σχετικό πρακτικό της επιτροπής που εισηγήθηκε την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς μου, λόγω της συμφωνίας της και της μη απόκλισής της από τη διακήρυξη. Παρά ταύτα, η προσφεύγουσα, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, προβάλλει αορίστως και εσφαλμένως ότι δήθεν στην προσφορά μου δεν έχει γίνει ορθός υπολογισμός του νομίμου εργατικού κόστους. Ο ισχυρισμός αυτός κατ' αρχάς είναι απορριπτέος ως αόριστος, διότι η προσφεύγουσα δεν προσδιορίζει με συγκεκριμένη αναφορά τις πλημμέλειες της προσβαλλόμενης

Αριθμός απόφασης : 1454/2021

πράξης, που υποτίθεται ότι ελήφθη κατά παράβαση της ευρωπαϊκής και της εσωτερικής νομοθεσίας, αλλά αναφέρεται σε κόστος που προέκυψε με βάση τους δικούς της υπολογισμούς, ισχυριζόμενη, ότι εξ αυτού και μόνο του λόγου, εφόσον η οικονομική μου προσφορά υπολείπεται του ποσού τούτου, είναι απορριπτέα ως μη νόμιμη. Όμως, ο ισχυρισμός αυτός, πέραν της αοριστίας του, δεν είναι βάσιμος, διότι με τα ποσά που έχω υπολογίσει στην οικονομική προσφορά μου, καλύπτεται πλήρως και επαρκώς η σύμβαση που θα εκτελεστεί, με βάση τους όρους της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, παραθέτω τον κατωτέρω τρόπο υπολογισμού του εργατικού κόστους, από τον οποίο προκύπτει το νόμιμο του ποσού που έχω υπολογίσει: Η ΠΑΡΑΚΑΤΩ ΑΝΑΛΥΣΗ ΑΦΟΡΑ ΕΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ ΓΙΑ 8 ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑ ΤΗΝ ΗΜΕΡΑ ΜΕ ΠΕΝΘΗΜΕΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑ ΑΠΟ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΓΙΑ 160 ΩΡΕΣ ΤΟ ΜΗΝΑ & 1920 ΩΡΕΣ ΤΟ ΕΤΟΣ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ ΑΠΟ 1-1 ΕΩΣ 31-12 ΜΕ ΤΗΝ Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. ΜΕ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ 29,04 & ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ 4,356 & ΕΦΚΑ: 24,69 %. ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΒΑΣΕΙ ΩΡΩΝ ΕΡΓΑΣΙΑΣ. ΤΑΚΤΙΚΑ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 1.920 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο= 8.363,52 ευρώ. ΕΦΚΑ.....: 8.363,52 * 24,69 %= 2.064,95 ευρώ. ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 92,06 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο = 401,01 * 1,04166 προσαύξηση Δ. Π.= 417,71 ευρώ. ΕΦΚΑ.....: 417,71 *24,69 % = 103,13 ευρώ. ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 153,42 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο = 668,30 * 1,04166 προσαύξηση Δ.Χ.= 696,14 ευρώ ΕΦΚΑ.....: 696,14 * 24,69 % = 171,88 ευρώ. ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 79,78 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο = 347,53 ευρώ. ΕΦΚΑ.....: 347,53 * 24,69 %= 85,81 ευρώ. Σ Υ Γ Κ Ε Τ Ρ Ω Τ Ι Κ Α ΑΠΟΔΟΧΕΣ ΥΠΟΚΕΙΜΕΝΕΣ ΣΕ ΕΦΚΑ: 8.363,52 + 417,71 + 696,14 + 347,53= 9.824,90 ευρώ. ΕΦΚΑ: 2.064,95 + 103,13 + 171,88 + 85,81=2.425,77 ευρώ.

ΕΙΣΦΟΡΕΣ

ΥΠΕΡ

ΕΛΚΠ:

..... = 20,00 ευρώ. ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ
ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ : = 12.270,67 ευρώ. ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ 2 ΑΤΟΜΑ: 12.270,67 ευρώ * 2 άτομα
..... = 24.541,34 ευρώ. ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΕΤΗΣΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ 2
ΧΡΟΝΙΑ: 24.541,34 ευρώ * 2 έτη = 49.082,68 ευρώ.
ΤΕΛΙΚΟ ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ: 49.082,68 / 22 μήνες
.....= 2.231,03 ευρώ. ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ:

Ε.Λ.Π.Κ. Στους παραπάνω υπολογισμούς συμπεριλαμβάνεται Ε.Λ.Π.Κ. (δηλαδή το ποσό των 20,00 ευρώ για τις παιδικές κατασκηνώσεις που επιβαρύνει την επιχείρηση, για όσους εργαζόμενους διατηρούν εργασιακή σχέση με την επιχείρηση τον μήνα Αύγουστο κάθε έτους, έστω και για μία ημέρα) Υ.Α. 23411/2131/30-12-11 και ως εκ τούτου έχει υπολογισθεί Ε.Λ.Π.Κ. για την περίοδο αυτή. ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΩΡΟΜΙΣΘΙΟΥ: Το ωρομίσθιο υπολογίζεται ως εξής: 29,04 ευρώ (ημερομίσθιο του εξαημέρου) * 6 ημέρες εργασίας την εβδομάδα = 174,24 ευρώ την εβδομάδα : 40 ώρες εργασίας την εβδομάδα = 4,356 ευρώ η ώρα. ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ: Το εργατικό κόστος έχει υπολογισθεί βάσει των αντιστοίχων ωρών εργασίας για κάθε είδος αποδοχών.

Η ΠΑΡΑΚΑΤΩ ΑΝΑΛΥΣΗ ΑΦΟΡΑ ΕΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ ΓΙΑ 4 ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑ ΤΗΝ ΗΜΕΡΑ ΜΕ ΠΕΝΘΗΜΕΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑ ΑΠΟ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΓΙΑ 80 ΩΡΕΣ ΤΟ ΜΗΝΑ & 960 ΩΡΕΣ ΤΟ ΕΤΟΣ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ ΑΠΟ 1-1 ΕΩΣ 31-12 ΜΕ ΤΗΝ Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. ΜΕ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ 29,04 & ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ 4,356 & ΕΦΚΑ: 23,02 %. ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΒΑΣΕΙ ΩΡΩΝ ΕΡΓΑΣΙΑΣ. ΤΑΚΤΙΚΑ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 960 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο= 4.181,76 ευρώ. ΕΦΚΑ.....: 4.181,76 * 23,02 %= 962,64 ευρώ. ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 46,03 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο = 200,50 * 1,04166 προσαύξηση Δ. Π.

Αριθμός απόφασης : 1454/2021

..... = 208,85 ευρώ. ΕΦΚΑ.....:
208,85 * 23,02 % = 48,07 ευρώ. ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ:
76,71 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο = 334,15 * 1,04166
προσαύξηση Δ.Χ.

..... = 348,07 ευρώ ΕΦΚΑ.....:
348,07 * 23,02 % = 80,13 ευρώ. ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ: ΑΠΟΔΟΧΕΣ:
39,89 ώρες εργασίας για το έτος * 4,356 ωρομίσθιο
..... = 173,76 ευρώ. ΕΦΚΑ.....: 173,76 *23,02
% = 40,00 ευρώ. Σ Υ Γ Κ Ε Τ Ρ Ω Τ Ι Κ Α ΑΠΟΔΟΧΕΣ
ΥΠΟΚΕΙΜΕΝΕΣ ΣΕ ΕΦΚΑ: 4.181,76 + 208,85 + 348,07 +173,76
..... = 4.912,44 ευρώ. ΕΦΚΑ: 962,64 + 48,07 +80,13 + 40,00
.....=1.130,84
ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΥΠΕΡ ΕΛΚΠ:

..... = 20,00 ευρώ. ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ
ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ : = 6.063,28 ευρώ. ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ 8 ΑΤΟΜΑ: 6.063,28 ευρώ * 8 άτομα
..... = 48.506,24 ευρώ. ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΕΤΗΣΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ 2
ΧΡΟΝΙΑ: 48.506,24 ευρώ * 2 έτη = 97,012,48 ευρώ.
ΤΕΛΙΚΟ ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ: 97.012,48 / 22 μήνες
..... = 4.409,66 ευρώ. ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ:

Ε.Λ.Π.Κ. Στους παραπάνω υπολογισμούς συμπεριλαμβάνεται Ε.Λ.Π.Κ. (δηλαδή το ποσό των 20,00 ευρώ για τις παιδικές κατασκηνώσεις που επιβαρύνει την επιχείρηση, για όσους εργαζόμενους διατηρούν εργασιακή σχέση με την επιχείρηση τον μήνα Αύγουστο κάθε έτους, έστω και για μία ημέρα) Υ.Α. 23411/2131/30-12-11 και ως εκ τούτου έχει υπολογισθεί Ε.Λ.Π.Κ. για την περίοδο αυτή.

ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΩΡΟΜΙΣΘΙΟΥ: Το ωρομίσθιο υπολογίζεται ως εξής: 29,04 ευρώ (ημερομίσθιο του εξαημέρου) * 6 ημέρες εργασίας την εβδομάδα = 174,24

ευρώ την εβδομάδα : 40 ώρες εργασίας την εβδομάδα = 4,356 ευρώ η ώρα.
ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ: Το εργατικό κόστος έχει υπολογισθεί βάσει των αντιστοιχών ωρών εργασίας για κάθε είδος αποδοχών. Από τον ανωτέρω παρατιθέμενο αναλυτικό τρόπο υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς μου συνάγεται ότι το υπολογισθέν ποσό 4.409,66 € είναι νόμιμο, καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος που απαιτείται να καταβληθεί, δεν καθιστά την προσφορά μου ζημιογόνο και όσα περί του αντιθέτου διατείνεται η προσφεύγουσα περί τούτου είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. II) Επί του κόστους των αντικαταστατών: Η διακήρυξη που διέπει τον διαγωνισμό ορίζει: -1.3 Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στις κτιριακές εγκαταστάσεις της Εξαιρείται ο μήνας Αύγουστος λόγω θερινών διακοπών, όπου οι εγκαταστάσεις της αναθέτουσας αρχής παραμένουν κλειστές ... Στο έγγραφο των διευκρινίσεων και επί του ζητήματος τούτου, δηλαδή της απασχόλησης, κατά το μήνα Αύγουστο, η αναθέτουσα αρχή διευκρίνισε τα εξής: ... 5. Ερώτηση Οικονομικού Φορέα Στη σελ. 48 της διακήρυξης, στον πίνακα οικονομικής προσφοράς αναγράφονται οι μήνες για τον υπολογισμό του συνολικού κόστους. Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε εάν οι μηνιαίες τιμές για τον υπολογισμό του συνολικού κόστους πρέπει να πολλαπλασιαστούν με 22 μήνες, μιας και εξαιρείται ο μήνας Αύγουστος ή με 24 μήνες, που είναι η συνολική συμβατική διάρκεια. Απάντηση Αναθέτουσας Αρχής Οι μηνιαίες τιμές για τον υπολογισμό του συνολικού κόστους πρέπει να πολλαπλασιαστούν με 22 μήνες λόγω εξαίρεσης του Αυγούστου ο οποίος δεν τιμολογείται. Αντίστοιχα στην οικονομική προσφορά του Οικονομικού Φορέα θα πρέπει να υπολογίζονται 22 μήνες ώστε να συμπληρωθεί ο διετής προϋπολογισμός. 9. Ερώτηση Οικονομικού Φορέα Θα θέλαμε να μας διευκρινίσετε εάν για το μήνα Αύγουστο ο ανάδοχος δε θα τιμολογεί την Αναθέτουσα Αρχή. Απάντηση Αναθέτουσας Αρχής Η συνολική τιμολόγηση για κάθε έτος θα υπολογίζεται λαμβάνοντας υπόψη ότι ο μήνας Αύγουστος δεν τιμολογείται. ... Από τα ανωτέρω εκτεθέντα συνάγεται ότι κατά το μήνα Αύγουστο δε θα παρασχεθούν υπηρεσίες και ως εκ τούτου, ο ανάδοχος κατά το μήνα αυτό δε θα απασχολήσει προσωπικό. Συνακόλουθα, και αφού, κατά τον ανωτέρω μήνα δεν θα απασχολήσει

προσωπικό, δεν προκύπτει και υποχρέωση υπολογισμού κόστους αντικαταστατών, για την κάλυψη των αδειών, δεδομένης της μη απασχόλησης εργαζομένων, κατά τον ανωτέρω μήνα. Με τα δεδομένα αυτά, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας για μη υπολογισμό κόστους αντικαταστατών είναι απορριπτός ως αβάσιμος, διότι δεν βρίσκει έρεισμα στους ως άνω όρους της διακήρυξης και στο έγγραφο των διευκρινίσεων, με τα οποία ρητά έχει εξαιρεθεί ο μήνας Αύγουστος, γεγονός που σημαίνει ότι δε θα υπάρξει απασχόληση κατά το μήνα αυτό και συνακόλουθα υποχρέωση υπολογισμού δαπάνης, που δε θα πραγματοποιηθεί.

III) Επί του διοικητικού κόστους της προσφοράς μου: Ο ισχυρισμός που προβάλλει ότι το προσφερόμενο ποσό της οικονομικής προσφοράς μου για διοικητικό κόστος δεν είναι εύλογο γιατί, απλά είναι χαμηλότερο από το αντίστοιχο ποσό που έχει υπολογίσει στη δική της προσφορά, δεν είναι βάσιμος ούτε αποτελεί απόδειξη ότι το προσφερόμενο από εμέ ποσό εξ αυτού και μόνο του λόγου δεν είναι εύλογο και ικανό να καλύψει τις ανάγκες της συμβάσεως. Άλλωστε έχει κριθεί ότι μόνη η υποβολή υψηλότερης προσφοράς σε επιμέρους κονδύλια της οικονομικής προσφοράς από έναν διαγωνιζόμενο στον αυτό διαγωνισμό δεν αρκεί για να κριθεί η οικονομική προσφορά του άλλου διαγωνιζομένου ως ασυνήθιστα χαμηλή (ΣΤΕ 20/2020 – σκ. 17). Επομένως, ο ισχυρισμός που μετ' επιτάσεως προβάλλει ότι το προσφερόμενο ποσό είναι χαμηλότερο από το αντίστοιχο της δικής της προσφοράς και ότι η προσφορά μου είναι χαμηλότερη από την προσφορά της και από τον προϋπολογισμό της διακήρυξης είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Σημειωτέον, και σε κάθε περίπτωση, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί απορρίψεως της προσφοράς μου, λόγω των ποσών που έχει υπολογίσει για διοικητικό κόστος είναι απορριπτέος, διότι ακόμα κι αν κριθεί ότι το ύψος του ποσού είναι ανεπαρκές (ώστε η προσφορά να εμφανίζεται ασυνήθιστα χαμηλή), πρέπει να παρέχεται στον οικονομικό φορέα η δυνατότητα, κατά τα οριζόμενα στις σχετικές διατάξεις του ν. 4412/2016 και της διακήρυξης, να αιτιολογήσει τη σοβαρότητα της προσφοράς του, επικαλούμενος κάθε στοιχείο που πρέπει να υπολογίσει τη σύνθεσή της (ΣΤΕ Επ.Αν. 19/2020).

Στην περίπτωση αυτή, ο αποκλεισμός του διαγωνιζόμενου αποτελεί αποκλειστική αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, αφού κρίνει η ίδια αιτιολογημένα ότι τα στοιχεία που παρείχε σε αυτήν ο διαγωνιζόμενος δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της προσφοράς του (ΣΤΕ Επ.Αν. 288/2020 – σκ. 16). Συνεπώς, δεν τίθεται ζήτημα απόρριψης της προσφοράς μου, άλλως, η Α.Ε.Π.Π. θα παραβιάσει τις διατάξεις του νόμου και της διακήρυξης, αφού αν κρίνει ότι συντρέχει λόγο ακύρωσης της προσβαλλομένης απόφασης, για τον προβαλλόμενο λόγο, θα πρέπει να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να ασκήσει νομίμως την ως άνω αρμοδιότητά της (ΣΤΕ Επ.Αν. 287 – 288/2020). Από τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων πρέπει να υπολογίζεται πέραν των υπολοίπων και ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, καθώς και κόστος αναλωσίμων. Εν όψει ότι το ποσοστό τούτο δεν είναι εκ των προτέρων καθορισμένο, πρέπει να εξετάζεται εάν λαμβανομένων υπ' όψη των συνθηκών της υπό σύναψη συμβάσεως, το αναφερόμενο στην οικονομική προσφορά κόστος είναι εύλογο εις τρόπο ώστε να καλύπτονται στοιχειωδώς οι λειτουργικές ανάγκες εκτέλεσης της συμβάσεως. Στην προκείμενη περίπτωση, σύμφωνα με τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, το διοικητικό κόστος παροχής των επίμαχων υπηρεσιών συντίθεται υποχρεωτικά τουλάχιστον από: 1) Έξοδα δημοσίευσης διακήρυξης Στο ως άνω έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής και επί του ζητήματος του κόστους δημοσίευσης της διακήρυξης ορίζεται: 3. Ερώτηση Οικονομικού Φορέα Στη σελ. 5 άρθρο 1.6 της διακήρυξης αναγράφεται η δημοσίευση της διακήρυξης στον Τύπο. Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε το κόστος της δαπάνης αυτής. Απάντηση Αναθέτουσας Αρχής Το κόστος δημοσίευσης στον Τύπο ανέρχεται σε 447,9 € προ ΦΠΑ (555,4 € με ΦΠΑ), διαιρείται ισόποσα για καθένα από τα τμήματα (112 € έκαστο προ ΦΠΑ, 138,85 €) και θα πρέπει να συμπεριληφθεί στο διοικητικό κόστος. Επομένως, το κόστος δημοσίευσης ανέρχεται σε 138,85 € 2) Στους όρους 2.2.2 και 4.1 της διακήρυξης θεσπίζεται η υποχρέωση έκδοσης και διατήρησης εγγυητικών επιστολών συμμετοχής και

καλής εκτέλεσης. Το κόστος της εγγυητικής επιστολής της συμμετοχής, ανέρχεται σε 15,00 €, ενώ το κόστος της εγγυητικής καλής εκτέλεσης, επειδή θα εκδοθεί από το Ταμείο Παρακαταθηκών Και Δανείων, θα είναι εφάπαξ και θα ανέλθει στο ποσό των 30,00 €. Συνεπώς, το κόστος των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής και εκτέλεσης, δε θα υπερβεί το ποσό των 45,00 €. 3) Στον όρο 2.2.5, η διακήρυξη ορίζει: ... Οι οικονομικοί φορείς θα διαθέτουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο επαγγελματικής αστικής ευθύνης έναντι επαγγελματικών κινδύνων με ποσό ασφάλισης 400.000,00 € και με χρόνο ισχύος αντίστοιχο με το χρόνο διάρκειας της σύμβασης που θα υπογραφεί. ... Στην προκείμενη περίπτωση, η ημετέρα εταιρεία έχει συνάψει και είναι σε ισχύ ασφαλιστήριο συμβόλαιο ύψους 2.182.000,00 €, το οποίο υπερβαίνει κατά πολύ το ύψος του ποσού ασφάλισης της επίμαχης συμβάσεως. Με τα δεδομένα αυτά, υπάρχει δυνατότητα κάλυψης του ασφαλιστικού ποσού που ορίζει η διακήρυξη του διαγωνισμού με τον ανωτέρω όρο, με την αφαίρεσή του από το συνολικό ποσό του ασφαλιστηρίου συμβολαίου, ήτοι με την αφαίρεση του ποσού των 400.000,00 € από το ποσό των 2.182.000,00 €, προκειμένου να καλυφθεί ασφαλιστικά και η σύμβαση που θα συναφθεί από τον παρόντα διαγωνισμό. Στην περίπτωση αυτή, και δεδομένου ότι το κόστος του ασφαλιστικού συμβολαίου ανέρχεται ετησίως στο ποσό των 980.001,00 € και δεδομένου ότι θα πρέπει στην προσφορά να συνυπολογιστεί η κάλυψη κάθε σχετιζόμενης με την εκτέλεση της σύμβασης δαπάνη, το κόστος επιβάρυνσης της παρούσης – επίδικης συμβάσεως, ανέρχεται αναλογικά στο ποσό των 180,00 € ετησίως και 360 για τα 2 έτη της συμβάσεως, ήτοι: $980,01 \text{ €} / 2.182,00 = 0,00045 * 400.000,00$ (Για τον αναλογικό υπολογισμό της δαπάνης αυτής, Α.Ε.Π.Π. 1392 – 1393/2020). 4) Το κόστος Ιατρού εργασίας και Τεχνικού ασφαλείας (υποχρέωση από την εργατική νομοθεσία, αφού ο εργοδότης απασχολεί περισσότερα από 50 άτομα) Όπως συνάγεται από τον όρο 1.3 της διακήρυξης που παρατίθεται ανωτέρω, και ειδικά για το τμήμα 1, ο αριθμός των εργαζομένων είναι 10 άτομα καθαριστές. Σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία, για κάθε εργαζόμενο απαιτούνται 0,4 ώρες ετησίως για ιατρό εργασίας και τεχνικό ασφαλείας αντίστοιχα. Ούτως, για σύνολο 0,8 ωρών ετησίως * 10 άτομα = 8 ώρες ετησίως * 9 ευρώ την ώρα =

72,00 € ετησίως * 2 έτη = 144,00, είναι το κόστος που αντιστοιχεί για ιατρό εργασίας/τεχνικό ασφαλείας. Από τα ανωτέρω εκτεθέντα συνάγεται ότι το συνολικό ποσό για διοικητικό κόστος των ως άνω δαπανών (έξοδα δημοσίευσης, ασφαλιστήριο συμβόλαιο, εγγυητικές, ιατρός εργασίας και τεχνικός ασφαλείας) οι οποίες αποτελούν τις δαπάνες από τις οποίες συντίθεται το διοικητικό κόστος, ανέρχεται στο ποσό των 687,85 € και για τα 2 έτη της συμβάσεως (138,85 + 360 + 45 + 144). Με τα δεδομένα αυτά είναι εμφανές ότι το ποσό των 850,00 €, που η ημετέρα εταιρεία έχει υπολογίσει στην οικονομική προσφορά της για διοικητικό κόστος, υπερκαλύπτει τις ως άνω βασικές δαπάνες του διοικητικού κόστους, ενώ υπολείπεται και ποσό 162,15 €, με το οποίο καλύπτεται επαρκώς το κόστος γραμματειακής υποστήριξης του έργου. Συνεπώς, από τα ανωτέρω εκτεθέντα συνάγεται ότι το ποσό των 850,00 €, που η ημετέρα εταιρεία έχει υπολογίσει για διοικητικό κόστος καλύπτει πλήρως τις ανάγκες καθαρισμού, όπως διαμορφώνονται είναι εύλογο κατά την έννοια του νόμου και της διακήρυξης και ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι απορριπτέος ως αβάσιμος.

13. Επειδή εφαρμοστέες είναι οι διατάξεις των άρθρων 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», 88 «Ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές» (άρθρο 69 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), 92 «Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής» του ν. 4412/2016, ορίζεται «5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης και ανεξάρτητα από το είδος της διαδικασίας που επιλέγεται από την αναθέτουσα αρχή: α) η αναθέτουσα αρχή, ζητά από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν υποχρεωτικά στα έγγραφα της σύμβασης, στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις πληροφορίες/στοιχεία των σημείων α΄ έως στ΄ της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, στην προσφορά τους να περιλαμβάνουν τις πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010», 102 του ν. 4412/2016, του άρθρου 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής

υπηρεσιών» του Ν. 3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/ Α), ορίζεται ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.»

14. Επειδή, εφαρμοστέες είναι οι διατάξεις της διακήρυξης ως τις επικαλούνται τα μέρη.

15. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν

παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

16. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

17. Επειδή, όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ., μεταξύ άλλων, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110). Περαιτέρω, η αυστηρή ερμηνεία και εφαρμογή των όρων της διακήρυξης σχετίζεται με τη μονοσήμαντη ερμηνεία των όρων της και τη σύστοιχη αυτής αρχή της διαφάνειας, η οποία προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός μεν να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και έχοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύσουν με τον ίδιο τρόπο, ώστε κάθε ενδιαφερόμενος αφενός μεν να διαθέτει όλες τις πληροφορίες που του είναι απαραίτητες για να αποφασίσει αν θα μετάσχει ή μη στον προκηρυχθέντα διαγωνισμό, αφετέρου δε έκαστος ενδιαφερόμενος να έχει, σε περίπτωση συμμετοχής του στο Διαγωνισμό, τις αυτές ακριβώς με τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ευκαιρίες κατά το στάδιο

προετοιμασίας και υποβολής της προσφοράς του και εκ τρίτου να παρέχεται στην αναθέτουσα αρχή η δυνατότητα να ελέγξει αν όντως οι προσφορές των διαγωνιζομένων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ. Ράικο Δ., «Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων», Αθήνα-Θεσ/νικη, 2014, σελ. 177, υπ' αριθμ. 2/23.07.2014 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ΔΕΚ, απόφαση της 29.4.2004, C- 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκ. 111, πρβλ. και αποφάσεις της 20.9.1988, C-31/87, Beentjes, της 25.4.1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, της 18.10.2001, C-19/00, SIAC Construction Ltd, της 12.12.2002, C-470/99, Universale- Bau AG, της 4.12.2003, C-448/01, EVN AG, WienstrommGmbH, ΣτΕ 311/2006 7μ., 3497/2006, 214-5/2011, 1583/2012, Ολ. ΕΑ 136/2013, ΕΑ 53/2011, σκ. 23 Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μητκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776).

18. Επειδή η απάντηση της αναθέτουσας αρχής επί αιτήματος παροχής διευκρινήσεων για σαφή όρο της διακήρυξης στην οποία απλώς επαναλαμβάνονται οι ρυθμίσεις της διακήρυξης, ουδεμία μεταβολή επιφέρει στον νομικό κόσμο και δεν υπόκειται ως πράξη μη εκτελεστή σε προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣτΕ 426/2011) αλλά συνιστά επιβεβαιωτική πράξη στην οποία το θεσμικό όργανο εμμένει στην προηγούμενη ρύθμισή του που επαναλαμβάνεται στη νέα πράξη (βλ. και απόφαση ΑΕΠΠ υπ' αριθμ. 5/2018). Περαιτέρω, μόνο όταν με τις διευκρινίσεις αίρονται ανακρίβειες ή ασάφειες όρων ή μνημονευόμενων στη διακήρυξη στοιχείων αυτές συνιστούν πράξη εκτελεστή (πρβλ. ΣτΕ Ε.Α. 473/2010, 758, 45/2008, 952/2007), καθώς οι εν θέματα

διευκρινίσεις δεν επιβεβαιώνουν το περιεχόμενο της διακήρυξης αλλά το αποσαφηνίζουν παρέχοντας κάποιο κρίσιμο νέο στοιχείο που επηρεάζει τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς των συμμετεχόντων (πρβλ. Ε.Α. 474/2005, 532/2004). Όπως έχει κριθεί υπό το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς περί διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕΦΑΘ (αναστ.) 451/2014, 437/201300].

19. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά του ήδη παρεμβαίνοντος λόγω μη νόμιμου υπολογισμού μηνιαίου εργατικού κόστους το οποίο υπολείπεται του νομίμου και συνεπεία αυτού, υπολόγισε λανθασμένα και τα επιδόματα και Δώρα και δεν υπολόγισε κόστος αντικαταστάτη. Ομοίως ισχυρίζεται ότι το διοικητικό κόστος υπολείπεται και αυτό του νομίμου καθόσον δεν επαρκεί καν για την κατά τους υπολογισμούς του ούτε καν για την κάλυψη ασφαλιστηρίου συμβολαίου. Η αναθέτουσα αρχή, ουδέν συγκεκριμένο ισχυρίζεται. Ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ορθά υπολόγισε το εργατικό κόστος, βάσει των όρων της διακήρυξης ότι δεν απαιτείτο υπολογισμός κόστους αντικατάστασης λόγω του γεγονότος ότι η αναθέτουσα αρχή δεν λειτουργεί κατά το μήνα Αύγουστο, επικαλείται συγκεκριμένα τη διακήρυξη και σχετικές διευκρινήσεις και τέλος ως προς το διοικητικό κόστους προβάλλει ισχυρισμούς περί δικαιολόγησης του οικείου κονδυλίου και ισχυρίζεται ότι σε κάθε περίπτωση η ΑΕΠΠ δεν δύναται να απορρίψει την προσφορά του.

20.Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ρητά ορίζεται πλειστάκις (βλ. σελ. 3, 45 και 56), ότι οι μηνιαίες ώρες απασχόλησης για έκαστο εργαζόμενο 8ωρης ημερήσιας απασχόλησης ανέρχονται σε 160 (8ώρες/ ημέρα x 5ημέρες/εβδομάδα). Ομοίως ρητά ορίζεται ότι (1.7) «Ο/

οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας», ότι « Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους οικονομικούς φορείς περιλαμβάνονται ...ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας.... Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής».

21. Επειδή, ο προσφεύγων εδράζει τους ισχυρισμούς του στο γεγονός ότι α) για τους εργαζομένους επί 8ωρου οι ώρες απασχόλησης ανά έτος, ανέρχονται σε 2.078,40 ώρες (1 άτομο X 8 ώρες X 5 ημέρες (Δευτέρα - Παρασκευή) X 4,33 Εβδομάδες = 173,20 ώρες μηνιαίως / 2.078,40 ετησίως) και όχι με 1.920 ώρες ως υπολόγισε ο ήδη παρεμβαίνων (160 ώρες μηνιαίως/1920 ετησίως), β) για τους εργαζομένους επί 4ωρου ανέρχονται σε 1039,20 ώρες ανά έτος (1 άτομο X 4 ώρες X 5 ημέρες (Δευτέρα - Παρασκευή) X 4,33 Εβδομάδες = 86,60 ώρες μηνιαίως / 1039,20 ετησίως) και όχι σε 960 ώρες, ως ομοίως υπολόγισε ο παρεμβαίνων, παραπέμπει δε και στο έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας με αρ. 41815/Δ.10.199/16-9-2016 [Μηνιαίες αποδοχές Εργατοτεχνίτη = (Εβδομαδιαίες ώρες) x 4,33 x (Ωρομίσθιο)]. Περαιτέρω, όπως σαφέστατα προκύπτει από τους όρους της διακήρυξης, που αποδέχθηκαν τα μέρη στο σύνολο τους, και όπως αυτοί διευκρινίσθηκαν, η αναθέτουσα αρχή εμμένει στους αρχικούς όρους της διακήρυξης, παραπέμποντας σε αυτήν.

Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, όπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, πράγματι ο ήδη παρεμβαίνων υπολόγισε το μηνιαίο εργατικό κόστος εσφαλμένα και κατά παράβαση της ισχύουσας εργατικής νομοθεσίας, ως ομοίως ρητά επιβάλλει η διακήρυξη, καθόσον προφανώς μεσοσταθμικά έκαστος μήνας δεν έχει 4 εβδομάδες αλλά 4,33, στοιχείο που οφείλει να γνωρίζει **ο μέσος επιμελής υποψήφιος** πολλώ δε μάλλον που δραστηριοποιείται στην οικεία αγορά όπου τα οικεία επίμαχα κόστη πολλαπλασιαζόμενα επί του αριθμού των εβδομάδων του μήνα αποτελούν τη

βάση υπολογισμού της προσφοράς του, ως άλλωστε έπραξαν οι έτεροι συμμετέχοντες, ισχυρισμός που ουδείς αποκρούει. Λαμβάνοντας, δε υπόψη ότι **κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, γεγονός που δεν συντρέχει εν προκειμένω, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται, απορρίπτεται κατά τα ως άνω (ΔΕΦ Αθ 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕΦ Αθ 427/2011, 512/2011). Σε κάθε περίπτωση, κατά την πάγια νομολογία (ΔΕφΑθ. 325/2015, ΔΕφΘεσ. 226/2014, ΔΕφΑθ. 289/2014, ΕΑ ΣτΕ 155/2013, 297/2009, 1255/2009) οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς. Ιδία, δε, όταν στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι είναι απορριπτέα οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος τούτο προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.). (πρβλ. Ε.Α. Σ.τ.Ε. 198, 187/2013, 1272, 986, /2010, 1259, 1255, 1069/2009, 1344/2008, 1090/2006, ΔΕφΘΕς 13/2021 και μεταξύ πολλών ΑΕΠΠ 627/2019). Επομένως, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος. Τα ανωτέρω δεν αίρονται από το γεγονός ότι η διακήρυξη ορίζει 160 ώρες μηνιαίως καθόσον είναι πρόδηλη η παραδρομή της διακήρυξης, αφετέρου σε ουδένα σημείο της διακήρυξης δεν αναγράφεται ότι δύναται κάποιες μέρες να απασχοληθούν οι καθαριστές/εργατοτεχνίτες λιγότερες ώρες από το απαιτούμενο ημερήσιο 8ωρο επί 5μέρου σε συνδυασμό με το γεγονός ότι ρητά και απαραβάτα η προσφορά θα πρέπει να είναι σύμφωνη με την κείμενη εργατική νομοθεσία. Αναφορικά δε με τις παρασχεθείσες διευκρινήσεις η αναθέτουσα αρχή ουδέποτε απάντησε ότι είναι δυνατή η μη τήρηση της**

εργατικής νομοθεσίας ή η απασχόληση για λιγότερες ώρες ημερησίως ή εβδομαδιαίως, αλλά επαναλάμβανε ότι «προβλέπεται στη διακήρυξη».

Ομοίως βάσιμος είναι και ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί μη νόμιμης αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος λόγω μη υπολογισμού κόστους αντικατάστασης, το οποίο ως και ο ίδιος ο παρεμβαίνων ομολογεί ότι δεν συνυπολόγισε και διότι σύμφωνα με το άρθρ. 6 του ν. 3144/2003 (ΦΕΚ-111 Α') όπως τροποποιημένο ισχύει ορίζεται ότι «Ο εργαζόμενος δικαιούται κατά τον πρώτο χρόνο εργασίας του σε συγκεκριμένο εργοδότη να λάβει από την έναρξη της απασχόλησής του ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές, που προ βλέπεται κατά τις κείμενες διατάξεις ότι δικαιούται μετά από συνεχή απασχόληση τουλάχιστον δώδεκα (12) μηνών σύμφωνα με το άρθρο 2 του α.ν. 539/1945, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 του Ν. 1346/1983 και όπως εκάστοτε ισχύει, κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας, που έχει συμπληρώσει στον ίδιο εργοδότη. Η ετήσια κανονική άδεια, η οποία θα χορηγείται σύμφωνα με τη διαδικασία του προηγούμενου εδαφίου, καθώς και το επίδομα αδειας, διέπονται κατά τα λοιπά από τις οικείες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.», στο δε άρθρο 1 του Ν. 3302/2004 «Ρύθμιση ετήσιας άδειας εργαζομένων και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ Α' 267) «Ετήσια άδεια με αποδοχές» ορίζεται ότι «1. Η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 2 του Α.Ν. 539/1945, όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 3227/2004, αντικαθίσταται ως εξής: «Ια. Κάθε μισθωτός από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και μέχρι τη συμπλήρωση 12 μηνών συνεχούς απασχόλησης, δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται με βάση ετήσια άδεια 24 εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα 5νθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας 20 εργάσιμων ημερών, χωρίς να υπολογίζεται σε αυτές η ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολούνται οι μισθωτοί λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας, β. Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι τη λήξη του 1ου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την

παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το 2ο ημερολογιακό έτος, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική άδεια με αποδοχές, η οποία αναλογεί στο χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το εδ. β της περ. α. Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά 1 εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του 1ου μέχρι τις 26 εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις 22 εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα 5νθημερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει από την 1η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια άδεια με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο». Επιπλέον, σε περίπτωση που η σύμβαση εργασίας λήξει με οποιονδήποτε τρόπο (απόλυση, παραίτηση, λήξη σύμβασης ορισμένου χρόνου), και ο εργαζόμενος δεν είχε πάρει την κανονική του άδεια που του οφείλεται, τότε δικαιούται τις αποδοχές τις οποίες θα έπαιρνε αν του είχε χορηγηθεί η άδεια (άρθρο 1 παρ. 3 του Ν. 1346/1983), αποζημίωση άδειας και επίδομα άδειας, αναλόγως προς τον χρόνο υπηρεσίας. Περαιτέρω, η χορήγηση αδειών είναι υποχρεωτική κατά την εργατική νομοθεσία και τυχόν αντίθετη συμφωνία μεταξύ εργοδότη και εργαζομένου είναι άκυρη και άρα, κατά τις ημέρες της χορηγούμενης αδειας ενός εργαζομένου, η εργασία του θα παρέχεται υποχρεωτικά από αντικαταστάτη. Λαμβάνοντας, δε υπόψη ότι **κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, γεγονός που δεν συντρέχει εν προκειμένω, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται, απορρίπτεται κατά τα ως άνω (ΔΕΦ Αθ 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕΦ Αθ 427/2011, 512/2011). Σε κάθε περίπτωση, κατά την πάγια νομολογία (ΔΕΦΑθ. 325/2015, ΔΕφΘεσ. 226/2014, ΔΕΦΑθ. 289/2014, ΕΑ ΣτΕ 155/2013, 297/2009, 1255/2009) οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο**

εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς. Ιδία, δε, όταν στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι είναι απορριπτέα οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος τούτο προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.). (πρβλ. Ε.Α. Σ.τ.Ε. 198, 187/2013, 1272, 986, /2010, 1259, 1255, 1069/2009, 1344/2008, 1090/2006, ΔΕφΘΕς 13/2021 και μεταξύ πολλών ΑΕΠΠ 627/2019). Εν προκειμένω, ο παρεμβαίνων θεώρησε και έδρασε τους υπολογισμούς του στο γεγονός ότι η αναθέτουσα αρχή θα παραμείνει κλειστή τον Αύγουστο και δεν θα παρέχονται υπηρεσίες, ωστόσο ουδόλως συνεπάγεται ότι απαγορεύεται στους εκ μέρους του απασχολούμενους να λάβουν άδεια σε έτερο χρονικό διάστημα πλὴν του Αυγούστου, ούτε βεβαίως ο παρεμβαίνων προβαίνει σε τοιούτο ισχυρισμό, πολλώ δε μάλλον δεν τον αποδεικνύει. Επομένως δοθέντος ότι δεν ουδεὶς αμφισβητεί τα πραγματικά περιστατικά ἤτοι μη συμπερίληψης κόστους αντικατάστασης, ως ὄφειλε, προκειμένου να τηρείται η ισχύουσα εργατική νομοθεσία, η προσφορά του παρεμβαίνοντος χρήζει απόρριψης ὡπως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων, απορριπτόμενων των οικείων ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος, ὅτι η συμπερίληψη του κόστους αντικατάστασης «δεν βρίσκει ἔρεισμα στους ὅρους της διακήρυξης και στο ἔγγραφο των διευκρινίσεων, με τα οποία ρητὰ ἔχει εξαιρεθεῖ ο μήνας Αύγουστος, γεγονός που σημαίνει ὅτι δε θα υπάρξει απασχόληση κατά το μήνα αυτό και συνακόλουθα υποχρέωση υπολογισμού δαπάνης, που δε θα πραγματοποιηθεί». Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας ως προς την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, οι δε ἕτεροι ισχυρισμοὶ του προσφεύγοντος περί ἐπάλληλης αιτιολογίας απόρριψης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος προβάλλονται αλυσιτελῶς καθόσον και ἀβάσιμοι υποτιθέμενοι δεν δύνανται να ἄρουν την μὴ νόμιμη αποδοχή της προσφοράς του τελευταίου.

22.Επειδὴ γίνεται δεκτὴ ἡ εἰσήγηση.

23.Επειδὴ ἡ προσφυγὴ πρέπει να γίνει δεκτὴ.

24. Επειδή πρέπει να απορριφθεί η παρέμβαση

25. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 23.08.2021 και εκδόθηκε στις 07.09.2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Ελένη Β. Λεπίδα