

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Αυγούστου 2021 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή Μαργαρίτα Κανάβα
Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.07.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)
ΑΕΠΠ 1415/16.07.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την
επωνυμία, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως
εκπροσωπείται νόμιμα, και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία,
με τον διακριτικό τίτλο, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να
ακυρωθεί η με αριθ. 247559/02-07-2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής,
που ελήφθη στα πλαίσια του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την
*Παροχή υπηρεσιών καθαριότητας σε κτίρια στα οποία στεγάζονται Υπηρεσίες
του, για χρονικό διάστημα από 01/11/2021 και
έως είκοσι τρεις (23) μήνες κατά περίπτωση, με δικαίωμα προαίρεσης
παράτασης των υπηρεσιών έως δώδεκα (12) μήνες κατά περίπτωση με λήξη
31/03/2024, συνολικού προϋπολογισμού 283.424 ευρώ χωρίς ΦΠΑ και χωρίς
το δικαίωμα προαίρεσης (ΚΗΜΔΗΣ, ΕΣΗΔΗΣ
.....), κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι προσφορές ι) της
παρεμβαίνουσας εταιρείας στα διακριτά τμήματα 1, 2 και 3 του
διαγωνισμού, όπου και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος, και ιι) της
εταιρείας στα τμήματα 1, 2 και 3 του διαγωνισμού όπου στο μεν*

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

τμήμα 1 αναδείχθηκε στην δεύτερη σειρά μειοδοσίας με τρίτη την προσφεύγουσα, και στα δε τμήματα 2 και 3 αναδείχθηκε στην τρίτη σειρά μειοδοσίας με προηγούμενη στην δεύτερη σειρά την προσφεύγουσα.

Η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευτεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.056,13 ευρώ υπολογιζόμενο με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης των διακριτών τμημάτων 1, 2 και 3 του διαγωνισμού σχετικά με τα οποία ασκείται η προσφυγή, που ανέρχεται σε ποσόν 211.125 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, και το από 16-7-2021 υπηρεσιακό ηλεκτρονικό μήνυμα του αρμόδιου υπαλλήλου ΑΕΠΠ).

2. Επειδή, στο πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας που εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ καθ' ύλην και κατά χρόνο, λόγω προυπολογιζόμενης αξίας της προμήθειας και χρόνου δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, εμπροθέσμως προσηκόντως και εν μέρει μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 15-7-2021 η υπό κρίση προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης απόφασης που κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα την 5-7-2021, και είναι εκτελεστή πράξη περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών-οικονομικών προσφορών. Ειδικότερα η προσφεύγουσα με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά της παρεμβαίνουσας αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου στα διακριτά τμήματα 1, 2 και 3 του διαγωνισμού. Επίσης, με έννομο συμφέρον η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά της εταιρείας στο τμήμα 1, όπου αναδείχθηκε στην δεύτερη σειρά μειοδοσίας με τρίτη την προσφεύγουσα, επί τω τέλει απόρριψης των προτασσομένων αυτών προσφορών στο Τμήμα 1. Ωσαύτως, με έννομο συμφέρον αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης που αποδέχθηκε την προσφορά της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο του διαγωνισμού στα διακριτά τμήματα 2 και 3 του διαγωνισμού, ενώ η αποδεκτή προσφορά της προσφεύγουσας έλαβε την αμέσως επόμενη δεύτερη σειρά μειοδοσίας, επί των τέλει ακύρωσης της αποδοχής της προτασσομένης προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ανακήρυξης της ίδια της προσφεύγουσας ως προσωρινής αναδόχου και περαιτέρω ανάδειξης της ως οριστικής αναδόχου και ανάθεσης της σύμβασης των τμημάτων 2 και 3 στην προσφεύγουσα. Αντίθετα χωρίς έννομο συμφέρον προδήλως απαραδέκτως αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά της επόμενης στην σειρά μειοδοσίας στα τμήματα 2 και 3 του διαγωνισμού, δεδομένου ότι η έπεται της προσφεύγουσας στην σειρά μειοδοσίας, και η προσφεύγουσα ουδεμία βλάβη υφίσταται ούτε ενδέχεται να υποστεί από την προσβαλλόμενη απόφαση που αποδέχθηκε την επίμαχη προσφορά, δεδομένου μάλιστα ότι δεν έχει ασκηθεί προσφυγή κατά της προσφοράς της προτασσομένης προσφεύγουσας, και επομένως έχει καταλάβει τελεσιδίκως την συγκεκριμένη δεύτερη σειρά μειοδοσίας έναντι της τρίτης Συνεπώς κατά το μέρος τούτο η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, επειδή ασκείται απαραδέκτως χωρίς έννομο συμφέρον και χωρίς ζημία ή βλάβη και προσκρούει στα άρθ. 346 και 360 του ν. 4412/2016 σύμφωνα με τα οποία προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ μπορεί να ασκηθεί μόνον εφόσον ο προσφεύγων έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη πράξη. Συναφώς είναι απορριπτέος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι ασκεί την προσφυγή προς το σκοπό να καταδείξουμε, ανεξαρτήτως της προσωρινής κατάταξης εκάστης, βάσει της υποβληθείσης οικονομικής προσφοράς τους, των ακυροτήτων, πλημμελειών και ασυμβατοτήτων των προσφορών των συνδιαγωνιζομένων επιχειρήσεων,

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

οι οποίες, κατά δέσμια αρμοδιότητα οφείλουν να ληφθούν υπ' όψιν, οδηγώντας σε απόρριψη αυτών, καθόσον ο σκοπός κατάδειξης εν γένει πλημμελειών της αναθέτουσας αρχής δεν αρκεί ώστε να θεμελιωθεί το έννομο συμφέρον όταν δεν συντρέχει -ως εν προκειμένω- απαρεγκλίτως και ζημία ή ενδεχόμενη ζημία ή βλάβη του προσφεύγοντος. Περαιτέρω είναι επίσης απορριπτέος ο ισχυρισμός του προσφεύγουσας ότι η συνέχιση παροχής δικαιώματος συμμετοχής των εν λόγω συνδιαγωνιζομένων στη διαγωνιστική διαδικασία, ως υποβαλλόντων, δήθεν, αποδεκτές προσφορές, συνεπάγεται και τη συνέχιση της δυνατότητας άσκησης δικαιωμάτων στο πλαίσιο της πορείας του διαγωνισμού, η οποία εν προκειμένω είναι παράνομη και καταχρηστική. Και τούτο δεδομένου ότι αφ' ενός μεν η τυχόν μελλοντική άσκηση δικονομικών και ουσιαστικών δικαιωμάτων, δεν μπορεί εκ των προτέρων συλλήβδην να προδικάζεται ως παράνομη ή καταχρηστική, με μόνη την αιτιολογία ότι πιθανόν θα προέρχεται από τον διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα κατά του οποίου η προσφεύγουσα δεν μπορεί να στραφεί ελλείψει παρόντος βεβαίου εννόμου συμφέροντος. Και αφ' ετέρου δε, η τυχόν μελλοντική ευδοκίμηση περί την τυχόν μελλοντική άσκηση των δικονομικών και ουσιαστικών δικαιωμάτων της συνδιαγωνιζόμενης κατά της προσφεύγουσας, δεν αρκεί προς θεμελίωση εννόμου συμφέροντος στην παρούσα διαδικασία, δεδομένου ότι το έννομο συμφέρον σύμφωνα με τις παραπάνω διατάξεις συσχετίζεται μόνον με την εκάστοτε γνωστή βεβαία και συντελεσμένη προσβαλλόμενη πράξη, και όχι με την τυχόν μελλοντική άσκηση τυχόν μελλοντικών δικαιωμάτων, επ' ευκαιρία πιθανής μελλοντικής αμφισβήτησης από την άλλης - άγνωστης στον παρόντα χρόνο- πράξης της αναθέτουσας αρχής, τυχόν ευνοϊκής προς την προσφεύγουσα.

3. Επειδή η αναθέτουσα αρχή νομίμως προσηκόντως και εμπροθέσμως κατέθεσε την 30-7-2021 τις απόψεις της επί της προσφυγής, εντός της 15ήμερης νόμιμης αποκλειστικής προθεσμίας από την άσκηση της προσφυγής (15-7-2021), τις οποίες κοινοποίησε με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, τόσο προς την ΑΕΠΠ όσο και προς τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς αυθημερόν (άρθ. 365 παρ. 1 περ. β)

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

του ν. 4412/2016). Η παρέμβαση ασκήθηκε νομίμως εμπροθέσμως και προσηκόντως με ανάρτηση στο ΕΣΗΔΗΣ την 26-7-2021, εντός της 10ήμερης νόμιμης αποκλειστικής προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσφυγής η οποία κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή με ανάρτηση στο ΕΣΗΔΗΣ την 16-7-2021 (365 παρ. 1, 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και άρθ. 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017), και μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς η παρεμβαίνουσα έχει γίνει αποδεκτή στον διαγωνισμό και έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος της προμήθειας στα επίμαχα τμήματα 1, 2, και 3, και ευλόγως επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, επί τω τέλει συνέχισης της συμμετοχής της στην διαδικασία και ανάθεσης της προμήθειας.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα επικαλούμενη το άρθ. 48 του ν. 4670/2020, το άρθ. 31 του ν. 4756/2020 και την αρχή της νομιμότητας ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει κατά δέσμια αρμοδιότητα τις οικονομικές προσφορές της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου (στο τμήμα 1^ο, 2^ο, και 3^ο του διαγωνισμού) και της (στο τμήμα 1^ο του διαγωνισμού), διότι υπολόγισαν τις εργοδοτικές τους εισφορές για ολόκληρη την διάρκεια της σκοπούμενης σύμβασης (από 1-11-2021 και για 23 μήνες συν ένα έτος δικαίωμα προαίρεσης) σύμφωνα με τα μειωμένα ποσοστά ασφαλιστικών εισφορών που προβλέπονται στον ν. 4756/2020, τα οποία όμως μειωμένα ποσοστά ισχύουν μόνον μέχρι την 31-12-2021, και ότι για τον μετέπειτα χρόνο -κατά την προσφυγή- *είναι απολύτως σαφές ότι για το μετέπειτα χρονικό διάστημα, το ποσοστό εισφορών επανέρχεται σε αυτό που προβλέπει το άρθρο 48 «Μειώσεις εισφορών εργοδότη - εργαζομένου» του Ν.4670/2020. Επομένως, για τη συγκεκριμένη σύμβαση το ποσοστό των ασφαλιστικών εισφορών υπολογίζεται νομίμως για μεν το έτος 2021 σε 23,02%, για δε τα έτη 2022 και 2023 σε 24,81%, και άρα η προσφορά διαγωνιζομένου που υπολογίζει τις εισφορές για τα έτη 2022 και 2023 σε ποσοστό μικρότερο του 24,81% είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη.* Αντίθετα, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις επί της προσφυγής (έγγραφο με αρ.πρωτ. 293705/30-7-2021) που κοινοποίησε εμπροθέσμως και προσηκόντως με ανάρτηση στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, τόσο προς την ΑΕΠΠ,

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

όσο και προς τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 30-7-2021, επικαλούμενη το άρθ. 31 του ν. 4756/2020, και την αιτιολογική έκθεση αυτού υποστηρίζει ότι ορθά έγιναν αποδεκτές οι επίμαχες προσφορές διότι δεν υπάρχει οποιαδήποτε άλλη νομοθετική ρύθμιση από την οποία να προκύπτει, ότι οι εργοδοτικές εισφορές από 01/01/2022 θα επανέλθουν στο ποσοστό 24,81% , το οποίο ίσχυε μέχρι και 31/12/2020, και ούτε παρασχέθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή οποιαδήποτε διευκρίνιση επί του θέματος βάσει της οποίας μπορούμε να εξάγουμε ασφαλή συμπεράσματα για το πώς θα διαμορφωθούν οι εισφορές από την 01/01/2022 και εξής. Επειδή το ύψος των εργοδοτικών εισφορών αποτελεί μη μισθολογικό κόστος το οποίο με κανένα τρόπο δεν επηρεάζει την αμοιβή του εργαζομένου. Επειδή το τίμημα είναι αδιαπραγμάτευτο καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης σύμφωνα με την οικονομική προσφορά που έχει υποβληθεί και η οποιαδήποτε αλλαγή νομοθετικού πλαισίου θα έχει οικονομική επίπτωση μόνο στον οικονομικό φορέα απομειώνοντας μόνο το οικονομικό του κέρδος χωρίς ζημία της αναθέτουσας αρχής αλλά και των εργαζομένων. Επειδή είναι προς το συμφέρον της αναθέτουσας αρχής η σύναψη σύμβασης με χαμηλότερες τιμές. Κατά συνέπεια, η προσφεύγουσα αβάσιμα εκλαμβάνει ότι το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών από 01/01/2022 θα επανέλθει στο προϊσχύον ποσοστό των 24,81%, όταν αυτό δεν έχει οριστεί νομοθετικά. Το ποσοστό του 23,02 % που χρησιμοποιήθηκε από τις Εταιρείες για τον υπολογισμό των εισφορών για τα έτη 2022 και 2023 είναι απόλυτα ορθό και σύμφωνο με τους όρους της Διακήρυξης και ο ισχυρισμός περί υπολογισμού σε 24,81% [επιαναφορά] είναι αβάσιμος και αυθαίρετος, λαμβανομένου υπόψη των δυσμενών συνθηκών που διανύουμε. ... Σε κάθε περίπτωση, εφόσον από την προκύπτουσα διαφορά δεν επέρχεται μεταβολή της αρχικής αξιολόγησης και κατάταξης των οικονομικών προσφορών και η προσφορά της προσφεύγουσας εξακολουθεί να μην είναι χαμηλότερη του οικονομικού φορέα που ανακηρύχθηκε προσωρινός μειοδότης, ο προβληθείς σε βάρος της μειοδότης ισχυρισμός κατά τον οποίο παρανόμως έγινε δεκτή η προσφορά της, λόγω εσφαλμένου υπολογισμού των ασφαλιστικών εισφορών είναι απορριπτέος ως αλυσιτελώς προβαλλόμενος (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 346/2011). Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

από καμία νομοθετική διάταξη της ασφαλιστικής και της εργατικής νομοθεσίας κατά το χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης και υποβολής των προσφορών για τον διαγωνισμό αυτό δεν ορίζεται ρητά και με σαφήνεια ποιες ασφαλιστικές εισφορές ισχύουν μετά την 1-1-2022 , μετά από δυο συνεχόμενες μειώσεις αυτών την τελευταία διετία. Δεν ορίζεται σε καμία ασφαλιστική διάταξη , ούτε του Ν. 4670/2020, ούτε του Ν. 4756/2020 , ΟΥΤΕ ΑΝΑΦΕΡΕΤΑΙ ΣΕ ΑΥΤΟΥΣ ΚΑΠΟΙΑ ΆΛΛΗ ΔΙΑΤΑΞΗ ΠΟΥ ΝΑ ΠΑΡΑΠΕΜΠΕΙ ΡΗΤΑ ΣΕ ΑΥΤΗ ΤΗ ΡΥΘΜΙΣΗ , ΉΤΟΙ ότι από 1-1-2022 θα ισχύουν οι ασφαλιστικές εισφορές που ίσχυαν σύμφωνα με το άρθρο 48 του Ν 4670/2020 πριν την 1-1-2021, ή ότι μετά την 1-1-2022 θα ισχύουν οι ασφαλιστικές εισφορές πριν την τελευταία μείωση αυτών και ότι ουσιαστικά μετά την 1-1-2022 εφαρμόζεται η διάταξη που ίσχυε πριν το άρθρο 31 του Ν 4756/2020, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρεία. Σύμφωνα με το άρθρο 48 του Ν 4670/2020 περί της μείωσης εισφορών εργοδότη -εργαζόμενου ορίζεται ότι : Κατόπιν αυτής της νομοθετικής διάταξης από 1-6-2020 οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για τις μεικτές αποδοχές με κωδικό 3129 για εργασία κάτω των 30 ωρών εβδομαδιαία αντιστοιχεί σε 24,81%. Σύμφωνα με το άρθρο 31 Ν.4756/2020 (Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη εργαζομένου) ορίζεται ότι:... Από τις διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας όμως δεν ρυθμίζεται το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών κατά το χρονικό διάστημα από 1.01.2022 έως και μετά μέχρι και 31-9-2023 που είναι το μεγαλύτερο χρονικό διάστημα που λήγει η χρονική διάρκεια του παρόντος διαγωνισμού για κάποια τμήματα, χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης , ενώ προδήλως κανένας δεν μπορεί να προκαταλάβει τον κανονιστικό νομοθέτη ως προς τον καθορισμό του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών κατά το ως άνω χρονικό διάστημα, , όπως ακριβώς δεν προδίκασε ούτε η αναθέτουσα αρχή . Ως εκ τούτου, δεν δύναται λογικά να υποστηριχθεί ότι από 1-1-2022 και μετά όπως αβάσιμα και αυθαίρετα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα , το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών θα ανέρχεται μετά βεβαιότητας σε 24,81%, ήτοι ότι επανέρχεται το ποσοστό που ίσχυε πριν την τελευταία μείωση αυτών. (ΑΕΠΠ 616/2021) Περαιτέρω, η διακήρυξη στο θεσμικό της πλαίσιο δεν περιλαμβάνει καμία σχετική ρύθμιση και καμία διευκρίνιση δεν έγινε ως προς

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

το ζήτημα του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών, προφανώς διότι, δεν ήταν δυνατόν να υποβληθούν ασφαλιστικές προσφορές ερειδόμενες σε αμφισβητούμενη ασφαλιστική νομοθεσία .Μόνο από την προσφεύγουσα κατατέθηκε μη νόμιμη οικονομική προσφορά υπολογιζόμενη για τα τρία έτη της σύμβασης σε διαφορετικό ποσοστό ασφαλιστικών εισφορών, ήτοι 23,02 %και 24,81% . Συνεπώς δοθέντος ότι δεν υφίσταται συγκεκριμένη ρητή νομοθετική ασφαλιστική και εργατική διάταξη που να ρυθμίζει τις ασφαλιστικές εισφορές από 1-1-2022 και μετά , ούτε και η αναθέτουσα αρχή έχει ορίσει κάτι διαφορετικό , δεν έχει η εταιρεία μας με την οικονομική της προσφορά παραβιάσει καμία ασφαλιστική και εργατική διάταξη , που να την καθιστά μη νόμιμη ,ελλιπή και εσφαλμένη . Το γεγονός ότι ίσχυε σύμφωνα με το άρθρο 48 του Ν 4670/2020 μειωμένη ασφαλιστική εισφορά , η οποία από 1-1-2021 μειώθηκε περαιτέρω σύμφωνα με το άρθρο 31 του Ν 4756/2020 , σε καμία διάταξη αυτών δεν αναφέρεται ότι επανέρχονται μετά την 31-12-2021 ,ούτε οι ασφαλιστικές εισφορές που ίσχυαν πριν την 1-1-2021, ούτε πριν τη δημοσίευση του Ν 4670/2020. Ούτε και η προσφεύγουσα ισχυρίζεται καμία ρητή νομοθετική διάταξη που να ορίζει μετά την 1-1-2022 τι θα ισχύει. Ο Ν 2434/1996 που αναφέρει η προσφεύγουσα ουδόλως αποδεικνύει τον ισχυρισμό της .Από την εισηγητική δε έκθεση του νόμου 4756/2020, την οποία αναφέρει και η προσφεύγουσα ,αποδεικνύεται ότι σκοπός του κανονιστικού νομοθέτη ήταν μέσω της δυνατότητας της ρύθμισης των ασφαλιστικών οφειλών ,να αντιμετωπισθεί η δύσκολη οικονομική συγκυρία ένεκα της πανδημίας , η οποία έχει οδηγήσει τους ασφαλισμένους σε αδυναμία να ανταποκριθούν στις ασφαλιστικές τους υποχρεώσεις . Συνεπώς δεν είναι λογικό τι στιγμή που η πανδημία του covid 19 ακόμα συνεχίζεται , τα έτη 2022 και 2023 να ακολουθηθεί διαφορετική ρύθμιση για τις ασφαλιστικές εισφορές και δη να ακολουθήσει αύξηση αυτών, όταν μόνο μείωση αυτών μπορεί να αντιμετωπίσει το πρόβλημα που και ο ανωτέρω νόμος επιδιώκει να πετύχει, ήτοι να μπορούν οι ασφαλισμένοι να καταβάλουν τις ασφαλιστικές τους εισφορές. Στην διακήρυξη δε αναφέρεται στους όρους εκτέλεσης της σύμβασης και τον όρο 4.1 αυτής « Η σύμβαση μπορεί να τροποποιείται κατά τη διάρκειά της , χωρίς να απαιτείται νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης , μόνο

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις του άρθρου 132 του Ν 4412/2016..» Σύμφωνα με το άρθρο 132 του ν 4412/2016 «1. Οι συμβάσεις και οι συμφωνίες-πλαίσιο μπορούν να τροποποιούνται χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες περιπτώσεις:γ) όταν πληρούνται σωρευτικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις: αα) η ανάγκη τροποποίησης προέκυψε λόγω περιστάσεων που δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν από μια επιμελή αναθέτουσα αρχή, ββ) η τροποποίηση δεν μεταβάλλει τη συνολική φύση της σύμβασης γγ) οποιαδήποτε αύξηση της τιμής δεν υπερβαίνει το 50% της αξίας της αρχικής σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο.» 2. Πέραν αυτού ,από το γεγονός ότι δεν υπάρχει σαφές κανονιστικό πλαίσιο στη διακήρυξη και τη σύμβαση για το ζήτημα του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών δεν δύναται να υποστηριχθεί βασίμως ότι ο εκ μέρους της εταιρείας μας υπολογισμός στην οικονομική της προσφορά των ασφαλιστικών εισφορών κατά το χρονικό διάστημα από 1.01.2022 έως 31-9- 2023 με ποσοστό 23,02% είχε ως αποτέλεσμα η οικονομική μας προσφορά να υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους και άρα δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού ερειδόμενος σε παράβαση της ισχύουσας εργατικής νομοθεσίας.... - Πέραν των ανωτέρω, ακόμα και αν υπολόγιζε στην οικονομική της προσφορά η εταιρεία μας από 1-1-2022 και μετά τις ασφαλιστικές εισφορές με ποσοστό 24,81% μηνιαίως , η οικονομική μας προσφορά στα ΤΜΗΜΑΤΑ 1,2,3 ΘΑ ΠΑΡΕΜΕΝΕ ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΗ ΚΑΙ ΣΥΝΕΠΩΣ Ο ΜΗ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΤΩΝ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΣΎΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟΝ ΙΣΧΥΡΙΣΜΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ ΠΕΡΙ ΔΉΘΕΝ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ ΠΟΣΟΣΤΟΎ 24,81 % ΑΠΟ 1-1-2022 ,δεν μας προσέδωσε κανένα ανταγωνιστικό πλεονέκτημα, διότι, ακόμη και αν είχε υπολογίσει για το χρονικό διάστημα των ετών 2022 και 2023 τις ασφαλιστικές εισφορές με ποσοστό 24,81%, ακόμη και στην περίπτωση αυτή η προσφορά της εταιρείας μας θα ήταν χαμηλότερη από την προσφορά της προσφεύγουσας. Επομένως, ο λόγος αυτός της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ΚΑΙ Ως ΑΠΑΡΑΔΕΚΤΟΣ ΛΟΓΩ ΈΛΛΕΙΨΗΣ ΕΝΝΟΜΟΥ ΣΥΜΦΕΡΟΝΤΟΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ. ΕΙΔΙΚΟΤΕΡΑ: ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΜΑΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 1 ... ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΟΥ ΠΙΝΑΚΑ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 1 ΓΙΑ 2021 ,2022 ΚΑΙ 2023 :
43.055,44 ΕΥΡΩ + 507,04 ΕΥΡΩ = 43.562,48 ΕΥΡΩ (ΜΕ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟ
ΠΟΣΟΣΤΟΥ ΕΣΦΟΡΩΝ 23,02% ΚΑΙ 24,81%) ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ
Της ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 1 ΤΙΜΗ
ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΟΥ ΠΙΝΑΚΑ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 1 : 46.118,00 2. ΤΜΗΜΑ 2
..... ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ 21 ΜΗΝΕΣ ΑΠΟ 1/11/21 ΕΩΣ
31/7/23... ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ
ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΟΥ ΠΙΝΑΚΑ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 : 41.392,05 ΕΥΡΩ + 496,21
ΕΥΡΩ = 41.888,26 ΕΥΡΩ (ΜΕ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟ ΠΟΣΟΣΤΟΥ ΕΣΦΟΡΩΝ
23,02% ΚΑΙ 24,81%) ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ
ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 : ΤΙΜΗ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΟΥ ΠΙΝΑΚΑ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 : 43.827,00 ευρώ... ΤΜΗΜΑ 3 ΚΤΙΡΙΟ Α
ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ 21 ΜΗΝΕΣ ΑΠΟ 1/11/21 ΕΩΣ 31/7/23...
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΟΥ ΠΙΝΑΚΑ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ 3 ΓΙΑ 21 ΜΗΝΕΣ : 100.630,11 ΕΥΡΩ + 1.205,06 ΕΥΡΩ =
101.835,17 ΕΥΡΩ (ΜΕ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟ ΠΟΣΟΣΤΟΥ ΕΣΦΟΡΩΝ 23,02% ΚΑΙ
24,81%) ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΥΓΟΥΣΑΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ
..... ΤΜΗΜΑΤΟΣ 3 : ΤΙΜΗ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΟΥ ΠΙΝΑΚΑ
ΤΜΗΜΑΤΟΣ 3 ΓΙΑ 21 ΜΗΝΕΣ : 106.533,00 ευρώ Πρέπει να επισημανθεί ότι ,
η οικονομική μας προσφορά για κάθε τμήμα , όπως έχει κατατεθεί έχει
συμπεριλάβει και την εισφορά ΕΛΠΚ, η οποία , υπολογίζεται μια φορά , και
έχει υπολογισθεί ΣΤΗΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ Μας ΠΡΟΣΦΟΡΑ και περιλαμβάνεται
στο ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά
για το σύνολο των εργαζομένων για ένα μήνα περίοδο παροχής υπηρεσιών ,
όπως αναφέρουμε αναλυτικά για κάθε τμήμα σύμφωνα με το άρθρο 68 παρ.1
N 3863/2010 .Δεν μεταβάλλεται από την διαφοροποίηση του ποσοστού 24,81
% , όπως εσφαλμένα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρεία. Συνεπώς ακόμα
και αν υπολογισθούν οι ασφαλιστικές εισφορές για τα έτη 2022 και 2023 με
ποσοστό 24,81 που εσφαλμένα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα η οικονομική
προσφορά της εταιρείας μας είναι χαμηλότερη σε κάθε περίπτωση, και στα
τρία ΤΜΗΜΑΤΑ ,ΉΤΟΙ 1,2,3.... Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

προσφυγή της ΕΙΝΑΙ ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΑ ΩΣ ΑΠΑΡΑΔΕΚΤΗ ΚΑΙ ΑΒΑΣΙΜΗ ΓΙΑ ΌΛΟΥΣ ΤΟΥΣ ΑΝΩΤΕΡΩ ΛΟΓΟΥΣ...

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

6. Επειδή το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. [...]».

7. Επειδή το άρθρο 92 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : «[...] 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.[...].».

8. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 48 του ν.4670/2020 με τίτλο Ασφαλιστική μεταρρύθμιση και ψηφιακός μετασχηματισμός Εθνικού Φορέα Κοινωνικής Ασφάλισης (e-Ε.Φ.Κ.Α.) και άλλες διατάξεις ορίζεται ότι: « Από την

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

1η Ιουνίου 2020 στις περιπτώσεις πλήρους απασχόλησης οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών μειώνονται κατά 0,90 ποσοστιαίες μονάδες ως ακολούθως: 1. Κατά 0,75 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 0,48 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,27 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε 4,25 % και κατανέμεται 2,69 % στον εργοδότη και 1,56 % στον εργαζόμενο. 2. Κατά 0,15 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (ΕΛΕΚΠ) του άρθρου 34 παρ. 4 περίπτωση β` του ν. 4144/2013 (Α` 88), η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο άρθρο 7 παράγραφος 1, περίπτωση β`, εδάφιο α` του ν.δ. 2963/1954 (Α` 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζόμενου υπέρ ΕΛΕΚΠ διαμορφώνεται σε 1,20 % και κατανέμεται 0,85 % υπέρ πρώην ΟΕΚ (ν.δ. 2963/1954) και 0,35% υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α` 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α` 111).». Περαιτέρω, στην Εγκύκλιο ΕΦΚΑ 31/2020 με θέμα «Μείωση από 1/6/2020 των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη - εργαζόμενου για τους απασχολούμενους με πλήρη απασχόληση σε εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 48 του Ν.4670/2020», περιλαμβάνονται, μεταξύ άλλων, οι «Κ.Π.Κ._ΠΛΗΡΟΥΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ» (με τη μείωση ασφαλιστικών εισφορών από 1/6/2020), μεταξύ των οποίων και ΚΠΚ 105.

9. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 31, με ισχύ μέχρι 31-12-2021, του ν.4756/2020 Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη-εργαζόμενου ορίζεται ότι « Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, ΟΤΑ α' και β' βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως : α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο. β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται κατά 0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994 (Α'122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής: βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % υπέρ του Ειδικού Κοινού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994. γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π) της περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013, η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζόμενου υπέρ Ε.Λ.Ε.Κ.Π διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % και αφορά ασφάλιστρο υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111).... Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2021. ...

»

10. Επειδή στους όρους της διακήρυξης ορίζεται ότι: « 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στα κτίρια τα οποία στεγάζονται Υπηρεσίες 2. Τα κατωτέρω πέντε (5) τμήματα όπως εμφανίζονται στον ΠΙΝΑΚΑ Β και θα ανατεθούν σύμφωνα με τη παρούσα διακήρυξη με τη διαδικασία του ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων σύμφωνα με το άρθρο 27 του ν. 4412/16.και αφορούν στη

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

παροχή υπηρεσιών καθαριότητας για χρονικό διάστημα από 01/11/2021 και έως είκοσι τρεις μήνες κατά περίπτωση, με δικαίωμα προαίρεσης παράτασης των υπηρεσιών έως δώδεκα (12) μήνες κατά περίπτωση με λήξη 31/03/2024 και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφοράς βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).... Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη της παρούσας διακήρυξης ανέρχεται στο ποσό των 405.739,00€ πλέον ΦΠΑ, αναλυόμενη ως εξής: Α) Παροχή υπηρεσιών καθαριότητας για χρονική διάρκεια έως είκοσι τρεις (23) μήνες ποσό 283.424,00 πλέον ΦΠΑ Β) Δικαίωμα προαίρεσης [παράταση των υπηρεσιών έως (12) επιπλέον μήνες], ποσό 122.315,00€ πλέον ΦΠΑ.... Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται από 01/11/2021 και έως είκοσι τρεις μήνες 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 στο άρθρο 2.3. της παρούσας και σύμφωνα με το Πίνακες 1&2 Οικονομικής Προσφοράς (Παράρτημα ΙΙ) τους οποίους οι οικονομικοί φορείς συμπληρώνουν για κάθε Τμήμα που επιθυμούν να συμμετέχουν. ... Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν.3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το αρθ.22 του Ν.4144/2013, να αναγράφουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων τα εξής :

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

Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

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 επισυνάψουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. Στη σύμβαση που θα συναφθεί, περιλαμβάνονται τα στοιχεία α' έως στ' της προηγούμενης παραγράφου καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής.... 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους... 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών)... β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση...».

11. 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 δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, 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 συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

12. 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 επιτυχανόταν 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).

13. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

14. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ.ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

15. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

16. Επειδή, ως έχει παγίως κριθεί, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, 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 του ελαχίστου εργοδοτικού κόστους, απορρίπτεται κατά τα ως άνω και επιπροσθέτως επειδή παραβιάζονται οι αρχές προστασίας του ανόθευτου ανταγωνισμού, της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. (ΔΕφΑθ 236/213, 511/2013, ΔΕφΑθ 427/2011, 512/2011).

17. Επειδή, από το ισχύον κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεν ρυθμίζεται το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών κατά τα έτη 2022 και 2023, ενώ προδήλως ουδείς δύναται κατά πάντα χρόνο να προκαταβάλει τον κανονιστικό νομοθέτη ως προς τον καθορισμό του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών για τα επόμενα αυτά έτη. Ως εκ τούτου, δεν δύναται να υποστηριχθεί ότι κατά τα έτη 2022 και 2023 το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών θα ανέρχεται μετά βεβαιότητας σε 24,81%, και επί τη βάσει παραδοχής -και όχι βεβαιότητας- περί το μέλλοντα νόμο να αποκλείσει νομίμως προσφορά σε διαγωνισμό. Περαιτέρω, η διακήρυξη δεν περιλαμβάνει καμία ρύθμιση ως προς το ζήτημα του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών. Συνεπώς, δοθέντος ότι το αντικείμενο της σύμβασης καταλαμβάνει και τα έτη 2022 και 2023, συντρέχει εν προκειμένω ασάφεια του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού ως προς τον υπολογισμό του ύψους των ασφαλιστικών εισφορών κατά τα εν λόγω έτη, η οποία δεν μπορεί να οδηγήσει σε αποκλεισμό διαγωνιζόμενου, διότι τυχόν

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 616/2021).

18. Επειδή, ως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ως αναφέρεται στην προσφυγή, στις απόψεις της αναθέτουσας αρχής και στην παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα και η υπολόγισαν στις οικονομικές τους προσφορές για τα επίμαχα Τμήματα του διαγωνισμού τις εργοδοτικές εισφορές για όλο το συμβατικό διάστημα με ποσοστό 23,02%. Επομένως, ενόψει της προεκτεθείσας ασάφειας του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού ως προς το ζήτημα του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών, δεν δύναται να υποστηριχθεί βασίμως ότι ο εκ μέρους της παρεμβαίνουσας υπολογισμός στην οικονομική της προσφορά των ασφαλιστικών εισφορών κατά τα έτη 2022 και 2023, με ποσοστό 23,02% είχε ως αποτέλεσμα η οικονομική της προσφορά να υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους και άρα δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού ερειδόμενος σε παράβαση της ισχύουσας εργατικής νομοθεσίας. Και τούτο διότι όπως βάσιμα αναφέρει η παρεμβαίνουσα, δεν νοείται εν προκειμένω παράβαση της εργατικής νομοθεσίας εφόσον κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς δεν προβλεπόταν στον νόμο το ποσοστό ασφαλιστικών εισφορών που ήθελε ισχύσει κατά τα έτη 2022 και 2023 (βλ. και σκέψη 15). Και ειδικά δεν προβλεπόταν στον νόμο ότι από 1-1-2022 και μετά οι εισφορές θα επανέρχονταν στο προγενέστερο των μειώσεων αρχικό αυξημένο ποσοστό τους 24,81% ως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, καθώς όπως παραδεκτά υποστηρίζει και η αναθέτουσα αρχή, ουδείς μπορεί κατά πάντα χρόνο να προκαταβάλει την νομοθετική βούληση. Ειρήσθω δε εν παρόδω, ότι ήδη κατά τον χρόνο σύνταξης της παρούσας απόφασης, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσφυγής με τους οποίους αβασίμως προεξοφλήθηκε η κατάργηση της μείωσης των ασφαλιστικών εισφορών για το έτος 2022, στην πραγματικότητα όμως εν τέλει αντιθέτως παρατάθηκε για ολόκληρο το έτος 2022 η ισχύουσα μέχρι 31-12-2021 μείωση των εισφορών σύμφωνα με τον νόμο *Ασφαλιστική Μεταρρύθμιση για τη Νέα Γενιά: εισαγωγή κεφαλαιοποιητικού συστήματος προκαθορισμένων εισφορών στην επικουρική ασφάλιση, ίδρυση, οργάνωση και λειτουργία Ταμείου Επικουρικής*

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

Κεφαλαιοποιητικής Ασφάλισης και άλλες επείγουσες ρυθμίσεις, που ψηφίστηκε στην ΡΠΒ 2-9-2021 Συνεδρίαση της ολομέλειας της Βουλής, άρθ. 81 Παράταση μείωσης ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη και εργαζομένου - Τροποποίηση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020 Στο άρθρο 31 του ν. 4756/2020 (Α΄ 235), τροποποιείται η παρ. 3 ως προς τη διάρκεια ισχύος, προστίθεται παρ. 4 και το άρθρο 31 διαμορφώνεται ως εξής: «Άρθρο 31 Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη - εργαζομένου 1. Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, Ο.Τ.Α. α΄ και β΄ βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως: α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο. β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. α΄ της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α΄ 88), η οποία μειώνεται κατά 0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994 (Α΄122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α΄ της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής: βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % υπέρ του Ειδικού Κοινού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994. γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. β΄ της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013, η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β΄ της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α΄ 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ Ε.Λ.Ε.Κ.Π. διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % και αφορά ασφάλιστρο υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α΄ 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α΄ 111). 2. Από την εισφορά της περ. α΄ της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (κλάδος ΛΑΕΚ του Ε.Λ.Ε.Κ.Π. όπως αυτή διαμορφώνεται με βάση τις διατάξεις της περ. β), αποδίδεται πόρος στο Ελληνικό Ινστιτούτο Υγιεινής και Ασφάλειας της Εργασίας, στον Εθνικό Οργανισμό Πιστοποίησης Προσόντων και Επαγγελματικού Προσανατολισμού (ΕΟΠΠΕΠ), καθώς και στα ινστιτούτα και τα εκπαιδευτικά κέντρα, τα οποία έχουν ιδρυθεί ή θα ιδρυθούν με τη συμμετοχή της ΓΣΕΕ, του ΣΕΒ, της ΓΣΕΒΕΕ, της ΕΣΕΕ, του ΣΕΤΕ και του ΣΒΒΕ. Για τους ανωτέρω φορείς, εκτός του ΕΟΠΠΕΠ, η απόδοση του πόρου από τον κλάδο ΛΑΕΚ μπορεί να ανέρχεται μέχρι ποσοστού τριάντα πέντε τοις εκατό (35%) επί του συνόλου των ετήσιων εισφορών που εισπράττονται από τον e-ΕΦΚΑ για λογαριασμό του κλάδου ΛΑΕΚ, ανεξαρτήτως του βαθμού απόδοσης αυτών στον ΟΑΕΔ. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται τα προβλεπόμενα στην παρ. 10 του άρθρου 1 του ν. 2434/1996 (Α΄188). 3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2022. Επομένως, για τους λόγους αυτούς ο μόνος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος (βλ. και ad hoc ΑΕΠΠ 616/2021 πλειοψηφούσα γνώμη Ι. Θεμελή, Μ. Κανάβα, ΑΕΠΠ 1416/2021 Εισηγήτρια Μ. Κανάβα).

19. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη.

21. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να δεκτή.

22. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 20, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Αριθμός απόφασης: 1480/2021

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Αυγούστου 2021 και εκδόθηκε την 13^η Σεπτεμβρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**