

**Η**

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

**6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Αυγούστου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής (δυνάμει της υπ'αριθμ. 117/2021 Πράξης του Προέδρου ΑΕΠΠ), Ιωάννα Θεμελή και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19-7-2021 Προδικαστική Προσφυγής με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1448/20-7-2021 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου (πρώτη παρέμβαση).

Και του δεύτερου παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», νομίμως εκπροσωπούμενου (δεύτερη παρέμβαση).

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της από 9-7-2021 κοινοποιηθείσας με αρ. πρωτ. ... απόφαση του Τμήματος Διαγωνισμών και Συμβάσεων της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος δεν απέκλεισε για επιπλέον βάσεις τους ως άνω δύο παρεμβαίνοντες και του οικονομικούς φορείς ..., ..., ..., ... και ..., στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης, συνολικής άνευ ΦΠΑ και προαιρέσεων εκτιμώμενης αξίας 634.645,16 ευρώ για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης για την κάλυψη των κτηριακών αναγκών (κτήριο Β1 και Β2) της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων Δημόσιας Διοίκησης του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 786.960,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών, και με δικαίωμα προαίρεσης, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 243.239,99 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής, η οποία απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 1-3-2021 και δημοσιεύθηκε στο

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ... την 4-3-2021 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α  
....

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... και ποσού 3.174 ευρώ. Σε αντίθεση με τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας, για τον υπολογισμό του καταβλητέου ποσού παραβόλου δεν λαμβάνεται υπόψη και η δαπάνη που αντιστοιχεί σε ενδεχόμενη άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης, δοθέντος ότι το οριστικό ύψος της δαπάνης αυτής δεν μπορεί εκ των προτέρων να καθοριστεί, εφόσον είναι αβέβαιο αν και μέχρι ποιου ύψους θα ασκηθεί το δικαίωμα αυτό (Δ.Εφ.Κομ. Ν43/2017, ΣτΕ ΕΑ 187/2017, 10/2017, ΑΕΠΠ 109, 821/2018), αφού κατά το άρ. 1.3 της διακήρυξης προβλέπεται ότι «Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό του ενός εκατομμυρίου τριάντα χιλιάδων εκατόν τριάντα εννέα ευρώ και ενενήντα εννέα λεπτών (1.030.139,99€), συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, (ενώ ο συνολικός προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ ανέρχεται στο ποσό των οχτακοσίων τριάντα χιλιάδων οχτακοσίων έξι ευρώ και σαράντα τεσσάρων λεπτών (830.806,44€) η οποία αναλύεται ως εξής: • Εφτακόσιες ογδόντα έξι χιλιάδες εννιακόσια εξήντα ευρώ (786.960,00€), συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, για τα δύο (2) έτη της σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης, (ήτοι χωρίς ΦΠΑ εξακόσιες τριάντα τέσσερις χιλιάδες εξακόσια σαράντα πέντε ευρώ και δέκα έξι λεπτά (634.645,16€)• Διακόσιες σαράντα τρεις χιλιάδες διακόσια τριάντα εννέα ευρώ και ενενήντα εννιά λεπτά (243.239,99€), συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, για το δικαίωμα προαίρεσης της σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης (ήτοι χωρίς ΦΠΑ εκατόν ενενήντα έξι χιλιάδες εκατόν εξήντα ένα ευρώ και είκοσι εννέα λεπτά (196.161,29€). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο (2) έτη με δικαίωμα προαίρεσης.Ειδικότερα η διάρκεια της σύμβασης για το:— Τμήμα 1 είναι δύο (2) έτη, αρχόμενη από το 4ο τρίμηνο του 2021 και με δικαίωμα προαίρεσης το οποίο συνίσταται σε δυνατότητα παράτασης της σύμβασης για έξι (6) επιπλέον μήνες, με αντίστοιχη αύξηση του οικονομικού

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

αντικειμένου σύμφωνα με την ως άνω προϋπολογισθείσα δαπάνη. — Τμήμα 2 είναι δύο (2) έτη, αρχόμενη από την υπογραφή της και με δικαίωμα προαίρεσης το οποίο συνίσταται σε δυνατότητα παράτασης της σύμβασης για ένα (1) επιπλέον έτος, με αντίστοιχη αύξηση του οικονομικού αντικειμένου σύμφωνα με την ως άνω προϋπολογισθείσα δαπάνη.»)

2. Επειδή, στο πλαίσιο διαδικασίας εμπίπτουσας λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση, στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται εκ του αποδεκτού προσφεύγοντος, την 19-7-2021 Προσφυγή κατά της από 9-7-2021 κοινοποιηθείσας εκτελεστής πράξης περάτωσης σταδίων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος δεν κρίθηκαν πρόσθετες βάσεις αποκλεισμού κατά των αποκλεισθέντων παρεμβαίνοντων και ως άνω οικονομικών φορέων ... και ..., αφού ο εξ αυτών ... επανήλθε στη διαδικασία κατ' ακύρωση του αποκλεισμού του και οι υπόλοιποι τρεις αμφισβητούν τον αποκλεισμό τους, με τον πρώτο παρεμβαίνοντα να έχει ήδη ασκήσει αίτηση αναστολής κατά της απόρριψης της προσφυγής του και ο δεύτερος παρεμβαίνων και η ... δεν έχουν απωλέσει το δικαίωμα προσβολής της απορριπτικής των προσφυγών τους Απόφασης ΑΕΠΠ, ενώ αν επανέλθουν στη διαδικασία θα διακινδυνεύσουν την εκ του προσφεύγοντος ανάληψη της σύμβασης, καθώς προηγούνται αυτού σε μειοδοσία. Άνευ εννόμου συμφέροντος στρέφεται ο προσφεύγων κατά των ήδη οριστικά αποκλεισθέντων ..., ... και ..., αφού αυτοί δεν αμφισβήτησαν τον εκ της αναθέτουσας αποκλεισμό τους και η οικεία προθεσμία ήδη παρήλθε. Ομοίως εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος, κατόπιν της από 20-7-2021 κοινοποίησης της προσφυγής, ασκείται η από 22-7-2021 Παρέμβαση εκ του πρώτου παρεμβαίνοντος, όμως εκπροθέσμως και απαραδέκτως, ασκείται η από 2-8-2021 Παρέμβαση του δεύτερου παρεμβαίνοντος, αφού η 30-7-2021 ήταν εργάσιμη ημέρα και το γεγονός ότι μόλις στις 18.05 της ημέρας αυτής και ελάχιστο χρόνο πριν λήξει η προθεσμία άσκησης της παρέμβασης, δεν συνιστά λόγο παρέκτασης της προθεσμίας άσκησης της προσφυγής ούτε παρεμπόδιζε την άσκησή της, αφού κατ' άρ. 7 και 8 παρ. 4 ΠΔ 39/2017 («7... Η παρέμβαση κατατίθεται ηλεκτρονικά, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 8 του παρόντος Κανονισμού. ... 8.4. Σε περιπτώσεις τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), η οποία πιστοποιείται από τη Διεύθυνση Ανάπτυξης και Υποστήριξης

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, ή σε περίπτωση που η διαγωνιστική διαδικασία δεν διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail). Ως ημερομηνία υποβολής της προσφυγής θεωρείται η ημερομηνία παραλαβής της από την ΑΕΠΠ μέσω του ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.») προβλέπεται ακριβώς η σε τέτοιες περιπτώσεις, τεχνικής αδυναμίας του ΕΣΗΔΗΣ, άσκηση της προσφυγής, ως και της παρέμβασης μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ. Η αναθέτουσα υποβάλλει τις από 6-8-2021 Απόψεις της. Επομένως, η προσφυγή, καθ' ο μέρος στρέφεται κατά των παρεμβαινόντων και των οικονομικών φορέων ... και ..., ως και η πρώτη παρέμβαση πρέπει να γίνουν τυπικά δεκτές και να εξετασθούν περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, όσον αφορά το στρεφόμενο κατά του πρώτου παρεμβαίνοντος σκέλος της προσφυγής, κατά το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι προβλέπει για το Β1 τμήμα τα εξής «Κτήριο με κωδικό Β1: Ι. Στατική φύλαξη Control Room με έναν/μια (1) φύλακα, 365 ημέρες ανά ημερολογιακό έτος, σε 24ώρη βάση.ΙΙ. Στατική φύλαξη Υποδοχής Ελέγχου και χειρισμός συσκευής X-RAY, από Δευτέρα έως και Παρασκευή (εξαιρουμένων αργιών), από 08:00 έως 22:00. Επισημαίνεται ότι ο εν λόγω φύλακας θα πρέπει να είναι πιστοποιημένος από Κρατικό Φορέα για αναγνώριση και ανίχνευση μέσω συσκευής X-RAY επικίνδυνων αντικειμένων, όπως εκρηκτικών μηχανισμών, μεταλλικών αντικειμένων κτλ.ΙΙΙ. Στατική φύλαξη Πλαϊνής Εισόδου του κτηρίου, με έναν/μια (1) φύλακα, από Δευτέρα έως Παρασκευή (εξαιρουμένων αργιών), από 07:00 έως 21:00.ΙV. Περιπολούσα φύλαξη Εσωτερικών Κοινόχρηστων Χώρων με έναν/μια (1) φύλακα, 365 ημέρες ανά ημερολογιακό έτος, από 22:00 έως 08:00.ΙV. Στατική φύλαξη Εισόδου Χώρου Στάθμευσης, με έναν/μια (1) φύλακα, από Δευτέρα έως και Παρασκευή (εξαιρουμένων αργιών), από 07:00 έως 15:00.ΙVΙ. Φύλαξη Διαδρόμου της Εισόδου προς τον Χώρο Στάθμευσης με έναν/μια (1) φύλακα, από Δευτέρα έως και Παρασκευή (εξαιρουμένων αργιών), από 07:00 έως 10:00. ΙVΙΙ. Στατική φύλαξη Εξόδου Χώρου Στάθμευσης, με έναν/μια (1) φύλακα, από Δευτέρα έως Παρασκευή (εξαιρουμένων αργιών), από 06:00 έως 22:00.» Κατά τα ανωτέρω, από τις 913 ημέρες εκτέλεσης, οι 130 είναι Κυριακές, οι 130 Σάββατα και οι ημέρες Δευτέρα-Παρασκευή 653, εκ των οποίων οι 13 είναι αργίες και οι 640 εργάσιμες και άρα, η αναλογία εργασίμων προς ημερών Δευτέρα-

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

Παρασκευή είναι  $640/653 = 0,98$ . Επομένως, για τα σημεία II, III, V, VI και VII του Β1 τμήματος, όπου προβλέπεται εργασία Δευτέρα-Παρασκευή, ρητά εξαιρουμένων των αργιών που συμπίπτουν με τις ημέρες εντός αυτού του διαστήματος, πρέπει να γίνει προσαρμογή στους ισοδύναμους εργαζομένους στο 98%, ήτοι με μείωση 2%. Όσον αφορά το control room, προκύπτουν ανά εβδομάδα  $7 \times 24 = 168$  ώρες,  $168/40 = 4,2$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι, για την υποδοχή ελέγχου  $14 \times 5 = 70$  ώρες,  $70/40 = 1,75$  ισοδύναμοι και με την ως άνω προσαρμογή, αφού εξαιρούνται οι αργίες,  $1,75 \times 0,98 = 1,715$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι. Αντίστοιχα, για την πλαινή είσοδο, προκύπτουν  $14 \times 5 = 70$  ώρες,  $70/40 = 1,75$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι και με την ως άνω προσαρμογή  $1,75 \times 0,98 = 1,715$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι, για εσωτερικούς κοινόχρηστους χώρους, προβλέπονται  $10 \times 7 = 70$  ώρες ή  $70/40 = 1,75$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι, για είσοδο χώρου στάθμευσης  $8 \times 5 = 40$  ώρες ή 1 ισοδύναμος εργαζόμενος και με την προσαρμογή 0,98 ισοδύναμοι εργαζόμενοι, για τον διάδρομο εισόδου προς τον χώρο στάθμευσης,  $3 \times 5 = 15$  ώρες ή 0,375 ισοδύναμοι εργαζόμενοι και με την προσαρμογή  $0,98 \times 0,375 = 0,3675$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι και για έξοδο χώρου στάθμευσης  $16 \times 5 = 80$  ώρες ή  $80/40 = 2$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι και με την ως άνω προσαρμογή,  $0,98 \times 2 = 1,96$  ισοδύναμοι εργαζόμενοι και αθροιστικά, 12,6875 ισοδύναμοι εργαζόμενοι. Όμως, κατά την ανάλυση οικονομικής προσφοράς του ο καθ' ου υπολόγισε 12,38 ισοδύναμους εργαζομένους, χρησιμοποιώντας αυτούς ως βάση για κάθε υπολογισμό αποδοχών, δώρων, επιδομάτων, αντικατάστασης και εργοδοτικών εισφορών (και μάλιστα ενώ αν αθροιστούν οι προβλεπόμενες απασχολήσεις ανά επιμέρους σταθμό εργασίας, προκύπτουν και κατά την προσφορά του 12,6875 εργαζόμενοι), σε μηνιαίο, διετές και διετές+6 μήνες επίπεδο, εξάγοντας τα οικεία κόστη (εκ του αρχικού πρώτου πίνακα της ανάλυσης του, όπου και το ως άνω σφάλμα και όχι με κάποια τυχόν περαιτέρω αθροίσματα εξ επιμέρους απασχολήσεων ανά σταθμό) με πολλαπλασιασμούς κόστους ανά άτομο με τον ως άνω υποκοστολογημένο αριθμό 12,38 και συγκεκριμένα με  $12,38 \times \text{ΚΟΣΤΟΣ ΜΗΝΑ ΑΝΑ ΑΤΟΜΟ}$  για το μηνιαίο κόστος του, μηνιαίο συνολικό κόστος  $\times 24$  για τη διετία και μηνιαίο συνολικό κόστος  $\times 30$  ή κόστος διετίας  $\times 1,25$ , για το κόστος δύο ετών και 6 μηνών, με αποτέλεσμα να προκύπτει πρόδηλη και διέπουσα κάθε κονδύλι των υπολογισμών του, υποκοστολόγηση εργατικού κόστους και εισφορών, 2,43% ( $12,38/12,6875$ ) ή αντίστροφα, το αληθές κόστος ήταν μεγαλύτερο κατά 2,483% σε κάθε επίπεδο

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

μέτρησης και με συνέπεια προφανώς και αντίστοιχη υποκοστολόγηση της εισφοράς υπέρ ΕΛΠΚ, κατά τρόπο ώστε το σε επίπεδο διάρκειας μετά παράτασης δηλούμενο άθροισμα εισφορών και αποδοχών 439.927,50 ευρώ να υποκοστολογείται κατά 10.927,11 ευρώ, με δηλωθέν άλλωστε κέρδος μόλις 1.050 ευρώ, η ίδια δε ανάλογη (με προσαρμογή όλων των ως άνω διαφορών, κόστους, υποκοστολόγησης και κέρδους στο 80%, 24/30 σε επίπεδο διετίας αρχικής διάρκειας σύμβασης) διαφορά εντοπίζεται προφανώς και σε επίπεδο διετίας, με συνέπεια η προσφορά να είναι προδήλως ζημιογόνα και να παραβιάζει τις εργοδοτικές υποχρεώσεις, ως προς το Β1 τμήμα. Άρα, ο πρώτος παρεμβαίνων είναι αποκλειστέος και για τον ανωτέρω λόγο στο Β1 τμήμα. Όσον αφορά το τμήμα 2, κατά την περιγραφή του οποίου στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι «Κτήριο με κωδικό Β2: Στατική φύλαξη Εισόδου, με έναν/μια (1) φύλακα, από Δευτέρα έως και Παρασκευή (συμπεριλαμβανομένου επίσημων αργιών) , από 14:00 έως 06:00 καθώς και Σαββατοκύριακα σε 24ώρη βάση (Σ/Κ: από Σάββατο 06:00 έως 06:00 της επόμενης Δευτέρας)», ο ίδιος ο παρεμβαίνων στην ανάλυση οικονομικής προσφοράς του, που κατήρτισε σε επίπεδο τριετίας, ήτοι σε διάστημα μετά της προαίρεσης, η οποία είναι δεσμευτική για τον ίδιο και μη δεκτική μεταβολής, δηλώνει για Δευτέρα-Παρασκευή 770 ημέρες με 2 βάρδιες 8 ωρών, για Σάββατο 153 ημέρες με 3 βάρδιες 8 ωρών εκάστη και για Κυριακή-αργίες 173 ημέρες με 3 βάρδιες 8 ωρών και αθροιστικά 20.144 ώρες και ανά ημέρα, 20.144/1096 ημέρες εντός τριετίας (το 2024 είναι δίσεκτο με 29<sup>η</sup> Φεβρουαρίου)= 128,6 ώρες, που αντιστοιχούν σε 128,6/40= 3,215 ισοδύναμους εργαζομένους, αντί 3,2 που υπολόγισε ο πρώτος παρεμβαίνων, ο οποίος ούτως προέβη σε κατά 0,468% υποκοστολόγηση, βλ. αντίστοιχα ανωτέρω, συμπαρασύροντας κάθε αμοιβή και εισφορά, με συνέπεια να προκύπτει διαφορά μόνο επί των μισθών  $74.880 \times 0,468\% = 351$  ευρώ, με συναφή υποκοστολόγηση και των αντιστοιχουσών εισφορών (ακόμη και με συντελεστή 22,54%, η ως άνω διαφορά αντιστοιχεί σε 79,11 ευρώ), εισφοράς ΕΛΠΚ, δώρων, επιδομάτων και κόστους αντικατάστασης. Συνεπώς και για αυτό το λόγο ο πρώτος παρεμβαίνων είναι κατ' αποδοχή των ισχυρισμών του προσφεύγοντος αποκλειστέος στο Β2 τμήμα. Επομένως, για τους ανωτέρω πρόσθετους λόγους ο πρώτος παρεμβαίνων είναι αποκλειστέος στα τμήματα 1 και 2 αυτοτελώς, παρέλκει δε προς τούτο η εξέταση των λοιπών κατ' αυτού ισχυρισμών.

4. Επειδή, όσον αφορά το κατά του οικονομικού φορέα ... σκέλος της

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

προσφυγή,ς στην ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ του δηλώνει για το τμήμα Β1, κόστος αποδοχών 365.574,74 ευρώ και κόστος μετά εισφορών, χωρίς ΕΛΠΚ, που την υπολογίζει στο διοικητικό κόστος 445.951,88 ευρώ, με αποτέλεσμα να προκύπτει ότι οι εισφορές αντιστοιχούν κατά τον υπολογισμό του σε 21,9865%  $[(445.951,88 - 365.574,74)/365.574,74]$ . Όσον αφορά το Β2 τμήμα, με 3,2 εργαζόμενους και άρα, εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ  $3,2 \times 20 = 64$  ευρώ κατ' έτος ή 5,333 ευρώ αναλογία μηνός, ο καθ' ου υπολόγισε 241,66 εισφορές μετά ΕΛΠΚ, ήτοι άνευ ΕΛΠΚ 236,3267 ευρώ επί αποδοχών 1.062,90 ευρώ, με συνέπεια να προκύπτει υπολογισμός εργοδοτικών εισφορών σε ποσοστό 22,2341% επί των αποδοχών. Τα ποσοστά αυτά ουδεμία σχέση έχουν και είναι προδήλως μικρότερα, τόσο σε σχέση με τα προ του Ν. 4756/2020 ισχύοντα, όσο και τα κατ' άρ. 31 Ν. 4756/2020, όπως αυτός διέπει και πλέον επεκτάθηκε και για 2022 (με τον νόμο *Ασφαλιστική Μεταρρύθμιση για τη Νέα Γενιά: εισαγωγή κεφαλαιοποιητικού συστήματος προκαθορισμένων εισφορών στην επικουρική ασφάλιση, ίδρυση, οργάνωση και λειτουργία Ταμείου Επικουρικής 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*), που μειώνουν τις εισφορές στο 22,54%. Και ναι μεν θα δύνατο να θεωρηθεί ασάφεια περί του αν για τα έτη 2022, 2023 και 2024 ισχύουν οι εισφορές του 2020, προ του Ν. 4756/2020 ή οι εισφορές που προβλέφθηκαν με το Ν. 4756/2020 για το 2021, πλην όμως, εν προκειμένω δεν τίθεται τέτοιο ζήτημα, αφού οι υπολογισθείσες εισφορές είναι για το τμήμα Β1 λιγότερες κατά 0,55% επί των αποδοχών, ακόμη και από το μειωμένο κονδύλι του 2021, που εν συνεχεία επεκτάθηκε και για το 2022 και άγουν, ακόμη και σε σχέση με το ποσοστό 22,54%, σε υποκοστολόγηση 2.023,40 ευρώ (80.377,14 ευρώ οι εισφορές που υπολόγισε και 82.400,54 οι αντιστοιχούσες στο 22,54%) και τούτο, ενώ υπολόγισε μόλις 0,30 ευρώ κέρδος για όλο το διάστημα 30 μηνών μετά της παράτασης. Αντιστοίχως και για το Β2 τμήμα προκύπτει υποκοστολόγηση 0,3059% επί των αποδοχών, με συνέπεια, με αποδοχές τριετία 122.446,678 ευρώ κατά την προσφορά του καθ' ου να προκύπτει υποκοστολόγηση εισφορών 374,51626 ευρώ, προδήλως μεγαλύτερη των 0,36 ευρώ που υπολόγισε ως κέρδος τριετίας στην προσφορά του. Συνεπώς, και για τα 2 τμήματα, η προσφορά του καθ' ου είναι προδήλως ζημιογόνος και παραβιάζει το ελάχιστο νόμιμο εργοδοτικό κόστος, ούσα

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

ούτως άνευ ετέρου απορριπτέα, ασχέτως άλλων βάσεων αποκλεισμού του καθ' ου. Επιπλέον, ο καθ' ου δήλωσε προσφορά άνευ ΦΠΑ 447.173,63 ευρώ για το τμήμα Β1 και 154.612,16 ευρώ για το τμήμα 2, με τις αντιστοιχούσες κρατήσεις, χωρίς παρακράτηση φόρου ( $0,13\% \times 1,036 = 0,13468\%$ , σύμφωνα με τον όρο 2.4.4 «Πρέπει επίσης να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, 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. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%..» και τον όρο 5.1.2 «5.1.2. Τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: α) Κράτηση 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης Υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται β) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (άρθρο 350 παρ. 3 του ν. 4412/2016) .Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού.»), να ανέρχονται αντίστοιχα σε 602,253445 και 208,231657 ευρώ αντί 601,44 και 207,95 ευρώ αντίστοιχα και άρα, προκύπτει υποκοστολόγηση 0,81 ευρώ για το τμήμα 1 και 0,28 ευρώ για το τμήμα 2 και τούτο ενώ δήλωσε κέρδος 0,30 και 0,36 ευρώ αντίστοιχα, με συνέπεια να προκύπτει και τυπικά ζημιογόνος η προσφορά στο Β1 τμήμα, ως και, κατ' αποτέλεσμα 0,108 ευρώ, όλως ανεπαρκούς και επί της ουσίας μηδενικού υπολειπόμενου (ασχέτως του εξαρχής, σχεδόν



## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

μηδενικού υπολογισμού του) κέρδους στο τμήμα 2, με συνέπεια και για το τμήμα 2 να προκύπτει ούτως, σε παράβαση του όρου 2.4.4, μη νόμιμος υπολογισμός των κρατήσεων και υποκοστολόγηση αυτών και δη, σε συνδυασμό με το τύποις και ουσία αντίστοιχα, ανά τμήμα, ζημιογόνο της προσφοράς ή έστω την έλλειψη οιοδήποτε υπολογισμού κέρδους, κατά παράβαση του όρου 2.4.4 της διακήρυξης. Επομένως και για τους ανωτέρω δύο πρόσθετους λόγους και άρα, συνολικά για 4 λόγους συνολικά και 2 νέες βάσεις αποκλεισμού ανά έκαστο τμήμα αυτοτελώς, είναι απορριπτέα η προσφορά του καθ' ου σε καθένα εκ των τμημάτων Β1-Β2, παρέλκει δε προς τούτο η εξέταση των λοιπών ισχυρισμών κατά του.

5. Επειδή, όσον αφορά το κατά του δεύτερου παρεμβαίνοντος σκέλος της προσφυγής, στον όρο 2.2.9.1 της διακήρυξης προβλέπεται ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν με την προσφορά τους ΕΕΕΣ προς τον σκοπό προαπόδειξης, μεταξύ άλλων, της μη συνδρομής λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3 της διακήρυξης. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον όρο 2.2.3.2γ της διακήρυξης, αποκλείεται από τη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικός φορέας όταν αποδεικνύεται ότι έχουν επιβληθεί εις βάρος του μέσα σε χρονικό διάστημα δύο ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς είτε τρεις πράξεις επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας και οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις διενεργηθέντες ελέγχους είτε δύο πράξεις επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία και οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο διενεργηθέντες ελέγχους, μόνον εφόσον οι εν λόγω κυρώσεις έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ. Σημειωτέον ότι ο εν λόγω όρος της διακήρυξης ταυτίζεται ως προς το περιεχόμενο με τον υποχρεωτικό λόγο αποκλεισμού της διάταξης του άρθρου 73 παρ. 2 περ. γ' του Ν. 4412/2016. Επίσης, στον όρο 2.2.3.4 της διακήρυξης θεσπίζονται, μεταξύ άλλων, οι ακόλουθοι λόγοι αποκλεισμού οικονομικού φορέα : εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016 (περίπτωση α') και εάν έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του (περίπτωση θ'). Θα πρέπει να επισημανθεί ότι οι ως άνω λόγοι αποκλεισμού ταυτίζονται ως προς το περιεχόμενο με τους δυνητικούς

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

λόγους αποκλεισμού των διατάξεων του άρθρου 73 παρ. 4 περ. α' και θ' του Ν. 4412/2016. Επομένως, με τη συμπερίληψη τους στη διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού,, οι προαναφερθείσες περιπτώσεις του όρου 2.2.3.4 ανάγονται σε υποχρεωτικούς λόγους αποκλεισμού. Επιπροσθέτως, στον όρο 2.2.3.4 θ της διακήρυξης διευκρινίζεται ότι ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως, και όχι αποκλειστικά, τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010, ήτοι αν έχουν επιβληθεί εις βάρος του οικονομικού φορέα μέσα σε χρονικό διάστημα δύο ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφοράς είτε τρεις πράξεις επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας και οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από τρεις διενεργηθέντες ελέγχους είτε δύο πράξεις επιβολής προστίμου για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο διενεργηθέντες ελέγχους, χωρίς να απαιτείται οι εν λόγω κυρώσεις να έχουν αποκτήσει τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, ήτοι στον όρο 2.2.3.4 θ' της διακήρυξης ενσωματώνεται η διάταξη της παρ. 5 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016. Παράλειψη δε της σχετικής δήλωσης έστω και σε ένα εκ των ως άνω δυο πεδίων του ΕΕΕΣ συνεπάγεται τον αποκλεισμό του υποψηφίου οικονομικού φορέα κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση η) του όρου 2.2.3.4, στον όρο 2.2.3.7 και στους λοιπούς όρους της διακήρυξης. Επομένως, εκ του ως άνω περιεχομένου του όρου 2.2.3.4 θ' της διακήρυξης δεν καταλείπεται αμφιβολία αφενός μεν ως προς την υποχρέωση, επί ποινή αποκλεισμού, διπλής αναγραφής στο ΕΕΕΣ τυχόν πράξεων επιβολής προστίμου που έχουν επιβληθεί σε διαγωνιζόμενο λόγω παράβασης της εργατικής νομοθεσίας αφετέρου ως προς τα συγκεκριμένα πεδία του ΕΕΕΣ στα οποία απαιτείται αυτές να δηλωθούν, αλλά και περί του ότι η μη τελεσιδικία και δικαστική αμφισβήτηση των οικείων προστίμων, δεν αναιρεί την υπαγωγή στην έννοια του λόγου αποκλεισμού του όρου 2.2.3.4.θ. Περαιτέρω, όπως ούτε ο δεύτερος παρεμβαίνων (ο οποίος δεν αναφέρει τίποτα στην παρέμβαση του, για τις επόμενες δύο, βλ. κατωτέρω, μη δηλωθείσες εκ του ιδίου στο ΕΕΕΣ του πράξεις προστίμου, παρότι ο προσφεύγων τις αναφέρει ρητά και τις στοιχειοθετεί ως προς

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

την ύπαρξη τους, αλλά και την προηγούμενη σε άλλη διαδικασία, εκ του δεύτερου παρεμβαίνοντος δήλωση τους, δια συνημμένου μετά της προσφυγής του, δημοσίου εγγράφου) ούτε η αναθέτουσα αντικρούουν, προκύπτει και δη, εκ συνημμένου στην προσφυγή δημοσίου εγγράφου έτερης αναθέτουσας επί διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης αυτής και ελέγχου προσόντων συμμετοχής ακριβώς του εκεί αποκλεισθέντος δεύτερου παρεμβαίνοντος (ΕΚΠΑ, Απόσπασμα Πρακτικών Συγκλήτου συνεδρίας 7-4-2021/25<sup>1</sup> Συνεδρία Θέμα 1<sup>0</sup>, «Έγκριση πρακτικών Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης, μετά τη γνωστοποίηση της παροχής σύμφωνης της Γνωμοδοτικής Επιτροπής Επάρκειας Επανορθωτικών Μέτρων. (άρθ. 73 ν. 4412/2016).») και μάλιστα, κατόπιν ήδη δικής του (του δεύτερου παρεμβαίνοντος), σχετικής περί αυτών δήλωσης, ότι έχουν καταλογιστεί εις βάρος του μόνο εντός της τελευταίας διετίας από τη λήξη υποβολής προσφορών στη νυν διαδικασία και 2 επιπλέον των δηλωθεισών στο νυν ΕΕΕΣ του, ΠΕΠ πολύ υψηλής σοβαρότητας και δη, οι 26/03/2019\_19020127880 και 19/05/2019\_11001198, τις οποίες ουδόλως δήλωσε στο ΕΕΕΣ του σε κανένα πεδίο αυτού ούτε ανέφερε οτιδήποτε περί αυτών, ενώ όμως δήλωσε 2 άλλες ΠΕΠ πολύ υψηλής σοβαρότητας, 158663/78/9.4.2019 και 305439-18.7.2019. Τούτο έχει ως συνέπεια εν τέλει να προκύπτει πρώτον, ότι ειδικώς καταρχάς, όσον αφορά την απάντηση στο ΕΕΕΣ του περί της αθέτησης υποχρεώσεων στον τομέα εργατικού δικαίου, ανακριβώς ο δεύτερος παρεμβαίνων συμπλήρωσε το ΕΕΕΣ του, αποκρύπτοντας κρίσιμη για την αξιολόγηση και αποδοχή της προσφοράς του πληροφορία, πράγμα που επιφέρει μόνο του άλλωστε, κατ' άρ. 2.4.6.α και σε συνδυασμό με τον όρο 2.4.3.1 και τον όρο 2.2.9.1 της διακήρυξης, τον άνευ ετέρου αποκλεισμό του δεύτερου παρεμβαίνοντος, δεδομένης εξάλλου και της εκκίνησης της διαδικασίας πριν την από 9-3-2021 ισχύ του άρ. 42 Ν. 4782/2021, δεύτερον, ότι ούτως συντρέχουν εις βάρος του και δη, ακριβώς για την ως άνω συμπλήρωση του ΕΕΕΣ, οι οικείοι λόγοι αποκλεισμού των όρων 2.3.4.ζ-η' («(ζ) εάν έχει κριθεί ένοχος σοβαρών ψευδών δηλώσεων κατά την παροχή των πληροφοριών που απαιτούνται για την εξακρίβωση της απουσίας των λόγων αποκλεισμού ή την πλήρωση των κριτηρίων επιλογής, έχει αποκρύψει τις πληροφορίες αυτές ή δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που απαιτούνται κατ' εφαρμογή του άρθρου 2.2.9.2 της παρούσας, (η) εάν επιχείρησε να επηρεάσει με αθέμιτο τρόπο τη διαδικασία λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, να αποκτήσει εμπιστευτικές

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

πληροφορίες που ενδέχεται να του αποφέρουν αθέμιτο πλεονέκτημα στη διαδικασία σύναψης σύμβασης ή να παράσχει εξ αμελείας παραπλανητικές πληροφορίες που ενδέχεται να επηρεάσουν ουσιωδώς τις αποφάσεις που αφορούν τον αποκλεισμό, την επιλογή ή την ανάθεση,») και τρίτον, ότι ασχέτως και επιπλέον των ανωτέρω, δεδομένου ότι μόνες τους οι δηλωθείσες και οι αποδεδειγμένα αποκρυφθείσες παραβάσεις είναι 4 (ασχέτως λοιπών τυχόν παραβάσεων του ίδιου οικονομικού φορέα), ο παρεμβαίνων εν τέλει εμπίπτει αυτοτελώς και στον λόγο αποκλεισμού περί σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος του όρου 2.3.4.θ («εάν η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποδείξει, με κατάλληλα μέσα ότι έχει διαπράξει σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, το οποίο θέτει εν αμφιβόλω την ακεραιότητά του. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται, ιδίως οι λόγοι που αναφέρονται στην περίπτωση γ της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν.3863/2010, όπως ισχύει.»), για τη συνδρομή άλλωστε του οποίου είναι αδιάφορη η τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύς των οικείων παραβάσεων και πράξεων επιβολής προστίμου, ασχέτως όσων αβασίμως ο δεύτερος παρεμβαίνων αναφέρει στο ΕΕΕΣ του και ενώ, άλλωστε, το άρ. 68 παρ. 2 περ. γ' Ν. 3863/2010, όπου παραπέμπει ο ανωτέρω όρος 2.2.3.4.θ και το άρ. 18 παρ. 5 Ν. 4412/2016, αναφέρεται σε «παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β' 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητα» και άρα, αναφέρεται στον χρόνο επιβολής του προστίμου και τον χαρακτηρισμό της παράβασης κατά τον χρόνο κατάγνωσής της, ενώ και ασχέτως και αυτού αναπόδεικτα και αορίστως, ο δεύτερος παρεμβαίνων ανέφερε στο περί αθέτησης εργατικών υποχρεώσεων ερώτημα του ΕΕΕΣ του, όσον αφορά τις μόνο 2 εκ των περισσοτέρων, παραβάσεων, ότι τράπηκαν σε σημαντικής σοβαρότητας μετά την επιβολή τους. Τούτο ενώ άλλωστε, ο ίδιος δήλωσε τις 2 παραβάσεις του στο ερώτημα περί αθέτησης υποχρεώσεων εργατικού δικαίου και δήλωσε αρνητικά στο ερώτημα περί σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος, με συνέπεια και εκ τούτου να προκύπτει κρίσιμη ανακρίβεια του ΕΕΕΣ του, που μόνη της επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς του, δεδομένου άλλωστε, ότι η διαδικασία εκκίνησε πριν την 9-3-2021 και πριν την έναρξη ισχύος του Ν. 4782/2021 και του άρ. 102 αυτού, αλλά και αυτοτελώς και ως εκ τούτου, οι λόγοι αποκλεισμού των όρων 2.2.3.4.ζ-η' της διακήρυξης. Σημειωτέον άλλωστε, ότι ουδεμία έννομη σημασία έχουν τα περί

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

παραβάσεων εργατικού δικαίου επανορθωτικά μέτρα που δήλωσε ο δεύτερος παρεμβαίνων στο ΕΕΕΣ του, δεδομένου ότι αφενός, αυτά αναφέρονται σε άλλο λόγο αποκλεισμού από το νυν προκύπτοντα, όπου άλλωστε δεν δήλωσε κανένα επανορθωτικό μέτρο, αφετέρου, τα επανορθωτικά μέτρα εξ αντικειμένου συναρτώνται με το πραγματικό του δηλούμενου λόγου αποκλεισμού και ακριβώς, ελέγχονται ως προς την επάρκεια για τη θεραπεία του τελευταίου και του εξ αυτού απορρέοντος κινδύνου και σκοπούν στην απόδειξη αξιοπιστίας του οικονομικού φορέα, παρά την ύπαρξη του δηλούμενου πραγματικού. Όταν όμως, όχι απλώς ο λόγος αποκλεισμού, αλλά και το ίδιο το δηλωθέν πραγματικό είναι ουσιωδώς ελλιπές και ανακριβές και παραλείπει επιπλέον παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που δεν δηλώθηκαν, ως και συγκροτούσες σε συνδυασμό μεταξύ τους και σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα, τα επανορθωτικά μέτρα δεν δύνανται να ληφθούν υπόψη, προς περαιτέρω κίνηση της κατά νόμο διαδικασίας αξιολόγησης τους, ως προς το μη δηλωθέν πραγματικό, που ουδόλως καλύπτεται εξ αυτών και με αποτέλεσμα εν τέλει, να μην δύναται καν να κινηθεί η περί επανορθωτικών μέτρων διαδικασία, όταν τα επανορθωτικά μέτρα ως εν προκειμένω, απαντούν σε δηλωθέν πραγματικό, ουσιωδώς ελλιπές, ανακριβές και παραλείπον κρίσιμες περι παραβάσεων του προσφέροντος και λόγων αποκλεισμού του, πληροφορίες. Επομένως, η προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος είναι και προς τούτο άνευ ετέρου απορριπτέα και στα 2 τμήματα της συμμετοχής του, ασχέτως λοιπών ήδη βάσεων αποκλεισμού του, παρέλκει δε προς τούτο η εξέταση των λοιπών κατ' αυτού ισχυρισμών της προσφυγής.

6. Επειδή, όσον αφορά το κατά της ... σκέλος της προσφυγής, κατά τη σελ. 52 ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης, που αφορά αμφότερα τα τμήματα, προκύπτουν οι εξής υποχρεώσεις αναδόχου «Ο ανάδοχος θα πρέπει αφ' ενός να διαθέτει κέντρο ελέγχου και συντονισμού που θα λειτουργεί καθ' όλη τη διάρκεια της φύλαξης και με το οποίο θα βρίσκονται σε συνεχή επικοινωνία οι φύλακες, αφ' ετέρου να έχει τη δυνατότητα να επέμβει με δικά του μέσα (αυτοκίνητα, μηχανές) σε τυχόν κάλεσμα των φυλάκων του κτηρίου για βοήθεια σε περίπτωση ανάγκης. • Ο ανάδοχος θα ασκεί συχνούς ελέγχους στους φύλακες κατά την άσκηση των καθηκόντων τους, θα συντονίζει τις ενέργειές τους και θα ελέγχει τον περιβάλλοντα χώρο του κτηρίου μέσω εποπτικών του καθ' όλη τη διάρκεια της φύλαξης. • Ο ανάδοχος που θα αναλάβει τη φύλαξη του κτηρίου είναι καθ'

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

ολοκληριάν υπεύθυνος για κλοπή και κάθε είδους δολιοφθορά που ήθελε συμβεί στο κτίριο. • Οι φύλακες θα προσέρχονται για ανάληψη υπηρεσίας την κανονική ώρα, θα φροντίζουν για την άριστη εκτέλεση των καθηκόντων τους κατά τη διάρκεια της υπηρεσίας τους και δεν θα εγκαταλείπουν τη θέση τους αν δεν ενημερωθούν και αναλάβουν υπηρεσία οι αντικαταστάτες τους. • Οι φύλακες θα είναι εξοπλισμένοι με ειδικό σύστημα που επιτρέπει την άμεση μετάδοση σήματος κινδύνου σε περίπτωση ανάγκης.

• Οι φύλακες θα παρακολουθούν, επιλαμβάνονται και αναφέρουν αμέσως στο κέντρο ελέγχου κάθε υπόνοια, ανωμαλία ή ύποπτη κατάσταση που υποπίπτει στην αντίληψή τους. • Κάθε φύλακας θα συντάσσει αναφορά συμβάντων εις διπλούν και στο τέλος εκάστου μηνός η εταιρεία θα παραδίδει το ένα αντίγραφο από όλες τις αναφορές συμβάντων στην αρμόδια επιτροπή παραλαβής που θα της υποδειχθεί από την Δ/ση Προμηθειών και Διοικητικής Μέριμνας. • Οι φύλακες θα φορούν στολή σε άριστη κατάσταση που θα τους χορηγείται από τον ανάδοχο και θα είναι καθαροί, ευπρεπείς και ευγενείς. • Οι φύλακες θα πρέπει να έχουν λευκό ποινικό μητρώο και θα είναι γνώστες της ελληνικής γλώσσας. • Το προσωπικό του αναδόχου που θα αναλάβει τη φύλαξη των κτιρίων, πρέπει να είναι άριστα εκπαιδευμένο και να διαθέτει τον απαραίτητο εξοπλισμό: ασύρματο επικοινωνίας, φακό, σφυρίχτρα, φορητό ανιχνευτή μετάλλων, κουμπί πανικού και οτιδήποτε άλλο κρίνεται απαραίτητο για την ασφαλή φύλαξη των κτιρίων. • Η Δ/ση Προμηθειών, Διαχείρισης Υλικού & Υποδομών διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει την αλλαγή των προσώπων της φύλαξης, εφόσον τα κρίνει ανεπαρκή στην εκτέλεση των καθηκόντων τους. • Το προσωπικό ασφαλείας κατά την διάρκεια άσκησης των καθηκόντων του θα είναι εφοδιασμένο με ειδικό Δελτίο Ταυτότητας και ειδικό διακριτικό σήμα, όπως ορίζεται στο Ν. 2518/97 ( ΦΕΚ 164/21.08.1997).». Επιπλέον, προβλέπεται στον όρο 2.2.5 ότι «II. Να διαθέτουν ασφαλιστική κάλυψη έναντι επαγγελματικών κινδύνων για υλικές ζημιές και σωματικές βλάβες αξίας τουλάχιστον 500.000,00€ ανά γεγονός. III. Να διαθέτουν πιστοληπτική ικανότητα ύψους τουλάχιστον ίση με το πενήντα επί τοις εκατό (50%) του ετήσιου προϋπολογισμού, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, του τμήματος ή των τμημάτων για τα οποία συμμετέχουν., κατά το άρ. 2.2.6 «β) Να διαθέτουν τον απαιτούμενο τεχνικό εξοπλισμό και ειδικότερα: ] I. Να διαθέτουν άδεια στολής, εν ισχύ, εγκεκριμένη από το Γ.Ε.Ε.Θ.Α. II. Να διαθέτουν Κέντρο Ελέγχου και

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

Συντονισμού 24ωρης λειτουργίας για την απρόσκοπτη επικοινωνία μεταξύ Κέντρου και προσωπικού φύλαξης III. Να έχουν τη δυνατότητα επέμβασης με ίδια μέσα (αυτοκίνητα, μηχανές) για την αποστολή βοήθειας σε περίπτωση έκτακτης ανάγκης κατόπιν ειδοποίησης των φυλάκων IV. Να διαθέτουν προς το προσωπικό φύλαξης τον κατάλληλο εξοπλισμό (αλεξίσφαιρα γιλέκα, ασυρμάτους επικοινωνίας, φακούς, κάτοπτρα ελέγχου οχημάτων κτλ.) για την άσκηση των καθηκόντων τους.» και κατά τον όρο 2.2.7 «Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: α) ISO 9001:2008 ή ισοδύναμο, εν ισχύ, για τη διαχείριση ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών. β) OHSAS 18001:2007/ΕΛΟΤ 1801:2008 ή ισοδύναμο, για την πιστοποίηση του Συστήματος Διαχείρισης Υγείας και Ασφάλειας στην Εργασία». Επομένως, το κατά τον όρο 2.4.4 της διακήρυξης, υποχρεωτικά συνυπολογιζόμενο σε εύλογο επίπεδο, ήτοι επίπεδο επαρκές για την εκτέλεση της σύμβασης, αναλόγως υποχρεώσεων αναδόχου, διοικητικό κόστος, αν μη τι άλλο θα έπρεπε να περιλαμβάνει κόστη εγγυητικών συμμετοχής και καλής εκτέλεσης, κόστη διοικητικής και λογιστικής υποστήριξης, εποπτείας, διατήρησης διαρκούς λειτουργίας κέντρου ελέγχου-ασφαλείας και επιχειρησιακών δυνατοτήτων άμεσης επέμβασης, ως και διαρκούς επικοινωνίας του κέντρου με τους σταθμούς ελέγχου στον χώρο εκτέλεσης, στολών, σημάτων, δελτίων προσωπικού, ανανέωσης πιστοποιήσεων (κατά την αντιστοιχούσα στο έργο και τον κύκλο εργασιών του οικονομικού φορέα, αναλογία), αλεξίσφαιρα, φακούς, ασυρμάτους, ως και κόστη ασφαλιστικής κάλυψης και πιστοληπτικής ικανότητας, αλλά και ιατρού εργασίας-τεχνικού ασφαλείας. Ο καθ' ου, που δηλώνει στο ΕΕΕΣ του 10.424.387 ευρώ μέσω ετήσιο κύκλο τριετίας, υπέβαλε δε για το τμήμα 1, προσφορά άνευ ΦΠΑ σε επίπεδο δύο ετών και 6 μηνών, ήτοι μετά της προαίρεσης, 477.510 ευρώ, με συνέπεια αν αναλάβει τη σύμβαση, η αξία της να ανέρχεται στο 1,832% επί του μέσου νυν κύκλου εργασιών του  $[(477.510/10.424.387)/2,5]$  και δήλωσε ότι θα απασχολήσει 12,65 εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης, για την κάλυψη των 7 σημείων φύλαξης του Β1 τμήματος, δήλωσε αθροιστικό διοικητικό κόστος 2,5 ετών, ήτοι στη μετά προαίρεσης διάρκεια 2.629,63 ευρώ ή 2.103,703 ευρώ στη διετία ή 87,6543 ευρώ ανά μήνα, ήτοι 0,55% επί της άνευ ΦΠΑ προσφοράς του ή 0,6% επί του κόστους εργοδοτικών υποχρεώσεων του (ήτοι προσφορά άνευ ΦΠΑ μείον κρατήσεις, κέρδος και κόστος διοικητικής υποστήριξης), υπέβαλε δε εγγυητική συμμετοχής 12.629,90 ευρώ εκ

## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

τραπεζικού ιδρύματος, ενώ υπολόγισε την εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ στο διοικητικό κόστος, αφού οι εισφορές που δηλώνει συνιστούν ακριβώς το 22,54% επί των αποδοχών, χωρίς από εκεί υπόλοιπο για την εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ, με συνέπεια μόνη της η εισφορά αυτή να επιβαρύνει το διοικητικό κόστος κατά  $12,65 \times 20 \times 2,5 = 632,50$  ευρώ και να απομένουν ούτως 1.997,13 ευρώ για την κάλυψη κάθε διοικητικού κόστους για 2,5 έτη και αν δε, ακόμη αφαιρεθεί μόλις ποσό 30 ευρώ για γραμμάτιο ΤΠΔ, ήτοι η φθηνότερη λύση, για εγγυητική καλής εκτέλεσης, απομένουν 1.967,13 ευρώ εκ των οποίων άλλωστε, θα πρέπει να καλυφθούν οι για 30 μήνες (οι αναλογία είναι ίδια και σε μηνιαίο ή διετές διάστημα, απλώς αλλάζουν οι απόλυτοι αριθμοί εξόδων) συνδέσεις κινητών τηλεφώνων για 7 ταυτόχρονα λειτουργούντα, ειδικά από Δευτέρα ως Παρασκευή, σημεία φύλαξης, δηλαδή 210 μηνιαίες αναλογίες συνδρομών/συνδέσεων σε παρόχους κινητής τηλεφωνίας, όπως και οι για 7 ταυτόχρονες βάρδιες, εξοπλισμοί φυλάκων, οι οποίοι ακόμη και αν διατίθενται ήδη, σε κάθε περίπτωση φέρουν κόστος απόσβεσης, αντικατάστασης και απαξίωσης, πολλώ δε μάλλον ενόψει της μακράς διάρκειας της υπό ανάθεση σύμβασης. Κατ' άρ. 10 Ν. 3850/2010, οι επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών φύλαξης υπάγονται στην ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ Β ως προς τον σκοπό απασχόλησης τεχνικού ασφαλείας και ιατρού εργασίας, για την οποίαβ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ Β, το άρ. 21 παρ. 1 ορίζει πως για επιχειρήσεις με έως 1000 εργαζόμενους, απαιτούνται ανά έτος 2,5 ώρες εργασίας τεχνικού ασφαλείας και 0,6 ώρες ιατρού εργασίας, ήτοι 3,1 ώρες συνολικά ανά έτος και άρα, για 12,65 εργαζόμενους αναλογούν 39,215 ώρες κατ' έτος, το ελάχιστο ωρομίσθιο επί των οποίων αναλογεί σε  $34,1 \times 3,90$  ευρώ = 152,94 ευρώ και τούτο χωρίς καν ασφαλιστική επιβάρυνση εργοδότη, που θα πρέπει να επιμεριστεί στο κόστος απασχόλησης του, η οποία και αν υπολογιστεί στο 22,54%, καταλήγει σε μετά εισφορών κόστος αποδοχών 187,41 ευρώ κατ' έτος και άρα,  $187,41 \times 2,5 = 468,53$  ευρώ σε 2,5 έτη και δη, ακόμη και αν οι ανωτέρω τύχουν μίσθωσης των υπηρεσιών τους από τρίτο πάροχο σχετικών υπηρεσιών, πράγμα που δεν αναιρεί πάντως ότι θα πρέπει να αμείβονται νομίμως και ενώ άλλωστε, εργαζόμενοι υψηλής εξειδίκευσης όπως ο ιατρός εργασίας και ο τεχνικός ασφαλείας δεν αναμένεται ευλόγως να αμείβονται με το ελάχιστο νόμιμο ωρομίσθιο. Άρα, το ως άνω διοικητικό κόστος 2,5 ετών, μειωμένο κατά την εισφορά ΕΛΠΚ, το ελάχιστο δυνατό κόστος εγγυητικής καλής εκτέλεσης και το κόστος ιατρού εργασίας-τεχνικού ασφαλείας στο ελάχιστο δυνατό, ανέρχεται σε 1498,60 ευρώ για 2,5 έτη ή 49,95



## Αριθμός Απόφασης: 1499/2021

ευρώ ανά μήνα, ποσό όμως ιδιαίτερα χαμηλό για την κάλυψη κάθε άλλης ανωτέρω υποχρέωσης, για 7 σταθμούς φύλαξης και 12,65 εργαζόμενους και ενώ μόνες τους οι στολές εργασίας για 12,65 εργαζόμενους, που προφανώς δεν ανταλλάσσουν στολές και οι οποίες προφανώς θα απαξιωθούν σε 2,5 έτη χρήσης και ακόμη και αν δεν υπάρχει εφεδρική στολή, κοστίζουν κατά τις ελάχιστες τιμές της αγοράς αθροιστικά περί τα 200 ευρώ άνευ ΦΠΑ, ενώ μόνο του το ελάχιστο κόστος συσκευών κινητών τηλεφώνων στοιχειώδους δυνατότητας επικοινωνίας, ανέρχεται κατά την τρέχουσα αγορά σε 16ευρώ άνευ ΦΠΑ και άρα, για 7 θέσεις εργασίας σε 110 ευρώ και με δεδομένο ότι οι συσκευές θα έχουν απαξιωθεί κατά την κοινή πείρα, αδιαφόρως φορολογικών αποσβέσεων που προορίζονται αποκλειστικά για εφαρμογή της φορολογικής νομοθεσίας, εντός 5ετίας και άρα, προκύπτει μόνο για αυτά κόστος εκτέλεσης 55 ευρώ εντός 2,5 ετών και επιπλέον, με το φθηνότερο δυνατό στην αγορά κόστος σύνδεσης ανά μήνα, με δυνατότητα εθνικών κλήσεων, ακριβώς για περίπτωση έκτακτης ανάγκης, 3 ευρώ (κατά την τρέχουσα αγορά πακέτο κάρτας «frog» με λήξη εντός 30 ημερών) και άρα, προσεγγιστικά τουλάχιστον  $7 \times 30 \times 3 = 630$  ευρώ, με συνέπεια, να προκύπτουν 613,60 ευρώ ως υπολειπόμενο διοικητικό κόστος ή 20,45 ευρώ ανά μήνα. Εξάλλου, από το ως άνω όμως μικρό υπολειπόμενο διοικητικό κόστος, θα πρέπει να καλυφθεί κάθε άλλη δαπάνη, εγγυητικής συμμετοχής, ασφαλιστηρίου, πιστοληπτικής ικανότητας, ανανέωσης πιστοποιήσεων, αναλογίας διοικητικών-γραμματειακών-εποπτικών-λογιστικών εξόδων και κόστους κέντρου ασφαλείας, λοιπών αναλωσίμων και εξοπλισμού, με συνέπεια το ως άνω διοικητικό κόστος να είναι άνευ ετέρου, όχι μόνο μη ευλόγως χαμηλό, όμως ανεπαρκές για την εκτέλεση της σύμβασης και τούτο, ενώ ούτε ο καθ' ου, αλλά ούτε η αναθέτουσα αντικρούει οτιδήποτε από τους στοιχειοθετημένους ισχυρισμούς και περιέχοντες υπολογισμό κάθε επιμέρους κονδυλίου, τουλάχιστον κατά τα εκ του προσφεύγοντος προβαλλόμενα, του διοικητικού κόστους για την εκτέλεση της σύμβασης, επιπλέον των ανωτέρω δε, συναγομένου κατ' άρ. 365 παρ. 2 εδ. β' Ν. 4412/2016, τεκμηρίου ομολογίας και τούτο πλέον του ότι ασχέτως, του τεκμηρίου αυτού, εν προκειμένω και αντικειμενικά και κατ' υπολογισμό των οικείων κονδυλίων το ως άνω κόστος προκύπτει όμως ανεπαρκές και αδύνατον να καλύψει τα εύλογα ή και ελάχιστα δυνατά αντίστοιχα κόστη εκτέλεσης της σύμβασης.

7. Επειδή, κατ' αποτέλεσμα των ανωτέρω, πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή η

## **Αριθμός Απόφασης: 1499/2021**

προδικαστική προσφυγή, καθ' ο μέρος στρέφεται κατά των δύο παρεμβαινόντων και των οικονομικών φορέων ..., ..., να απορριφθεί δε κατά τα λοιπά. Να απορριφθούν αμφότερες οι Παρεμβάσεις. Να ακυρωθεί αντιστοίχως η προσβαλλομένη, καθ' ο μέρος δεν απέκλεισε τους ανωτέρω 4 διαγωνιζομένους, για τις ανωτέρω πρόσθετες και επιπλέον της αιτιολογίας αυτής, βάσεις αποκλεισμού τους.

8. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το παράβολο.

### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την πρώτη Παρέμβαση.

Απορρίπτει τη δεύτερη Παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αρ. πρωτ. 7064922969 ΕΞ 2021 7-7-2021 απόφαση του Τμήματος Διαγωνισμών και Συμβάσεων της αναθέτουσας, καθ' ο μέρος μη νομίμως δεν απέκλεισε τους παρεμβαίνοντες και τους οικονομικούς φορείς ... και ... για τις ανωτέρω, καθ' έκαστο πρόσθετες και επιπλέον της αιτιολογίας αυτής, βάσεις αποκλεισμού τους, στα τμήματα Β1-Β2 της διαδικασίας.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27-8-2021 και εκδόθηκε στις 16-9-2021.

Η Απόφαση υπογράφεται από την κατά τον χρόνο έκδοσης της, Πρόεδρο του Κλιμακίου.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ  
ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**