

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 21 Σεπτεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αψοκάρδου Πρόεδρος, Μαργαρίτα Κανάβα Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου (δυνάμει της υπ' αριθμ. 132/2021 Πράξης της Προέδρου ΑΕΠΠ) Μέλη.

Για να εξετάσει την από 13.08.2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 1629/16.08.2021 του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «...» (εφεξής ο «προσφεύγων»), κατοίκου ..., οδός ..., αριθμ.

Κατά της ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά της υπ' αριθμ. Δ.Π.Κ.Υ. ... Α 1067588 ΕΞ/5.08.2021 απόφασης του Διοικητή περί έγκρισης των υπ' αριθμ. 1/03.03.2021, 2/18.03.2021, 3/20.04.2021, 4/06.07.2021 και 5/15.07. 2021 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού αναφορικά με τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών και ανακήρυξης προσωρινού αναδόχου (εφεξής η «προσβαλλόμενη») και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στη ..., οδός ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το σκέλος που απορρίπτεται η προσφορά του.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Μαργαρίτα Κανάβα

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ.1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 13.08.2021 πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης) το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης σχετικά με την οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, ήτοι 100.806,45 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ ... Διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο «Παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στο κτίριο στέγασης της Γενικής Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Γ.Δ.ΗΛΕ.Δ.) της ...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 250.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης.

3. Επειδή η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη για δημοσίευση στις 13.01.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το δε πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 20.01.2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 13.08.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο για του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 6.08.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή στις 16.08.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή με την υπ' αριθμ. 2154/2021 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε την 20.08.2021 στην ΑΕΠΠ μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί της προσφυγής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν στον προσφεύγοντα αυθημερόν.

9. Επειδή ο παρεμβαίνων κατέθεσε στις 25.08.2021, ήτοι εμπροθέσμως, μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 5343/2021 παρέμβασή του, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον καθώς η προσφορά του έχει κριθεί αποδεκτή και έχει ανακηρυχθεί προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού και ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης. Ωστόσο, δοθέντος ότι η παρέμβαση ασκείται υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, απαραδέκτως προβάλλονται επικουρικώς με την παρέμβαση ισχυρισμοί περί έτερων πλημμελειών της προσφοράς του προσφεύγοντος πέραν εκείνων που αποτέλεσαν τη βάση απόρριψης της προσφοράς του

10. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η ως άνω προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

11. Επειδή στο υπό κρίση διαγωνισμό έλαβαν μέρος δώδεκα οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων ο προσφεύγων και ο παρεμβαίνων, οι οποίοι υπέβαλλαν τις με αριθμ. συστήματος ... και ... προσφορές τους αντίστοιχα. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 5/15.07.2021 Πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε, μεταξύ άλλων, την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου του παρεμβαίνοντος και την απόρριψη της προσφοράς του προσφεύγοντος διότι : «α) Στο παράρτημα V «ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (Στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 Α'115)» στο πεδίο Δ.6 και στη συνακόλουθη ανάλυση της ενότητας Ε «ΑΝΑΛΥΣΗ ΝΟΜΙΜΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ & ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ» η προσφέρουσα εταιρεία έχει υπολογίσει το κόστος εργαζομένου για πλήρη απασχόληση (βαρέα) και όχι για μερική όπως απαιτείται εκ της διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι: ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ και ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ: ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ- ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ) και ασφαρίζει τους εργαζόμενους για βαρέα και ανθυγιεινά (με συντελεστή 25,17%). Ο συντελεστής όμως 25,17% αφορά τις ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη για μερική απασχόληση εργαζομένων (βαρέα άνω των 30 ωρών) για το 2021, ενώ για το 2022 ισχύει ο συντελεστής 26,96. Συνεπώς έχει λανθασμένα υπολογιστεί το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη με συντελεστή 25,17% για όλο το διάστημα των 12 μηνών αντί του ορθού υπολογισμού με συντελεστή για βαρέα και ανθυγιεινά πλήρους απασχόλησης (όπως προβλέπεται στους αναλυτικούς πίνακες Δ5 και Δ6 της συγκεκριμένης οικονομικής προσφοράς, όπου γίνεται αναφορά ότι υπολογισμοί αφορούν το κόστος ενός εργαζομένου με πλήρη απασχόληση) 24,69% για το έτος 2021 και συντελεστή 26,48% για το έτος 2022 (κατά τα αναγραφόμενα στην Οικονομική προσφορά της η προσφέρουσα εταιρεία δηλώνει ότι αυτή ισχύει μέχρι και δώδεκα μήνες από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού). Τα ανωτέρω προκύπτουν από το συνδυασμό των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας (και ειδικότερα των νόμων 4670/2020 και 4756/2020), η οποία διέπει τον εν θέματι διαγωνισμό και η οποία είναι δεσμευτική για τους οικονομικούς φορείς που

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

υποβάλουν προσφορά[...].». Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό.

12. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του εν θέματι διαγωνισμού, θεμελιώνει πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που απορρίπτεται η προσφορά του.

13. Επειδή ο προσφεύγων, επικαλούμενος τους όρους 2.4.4, 2.4.6 και του Παραρτήματος VI της διακήρυξης καθώς και τις σχετικές διευκρινίσεις, ισχυρίζεται τα ακόλουθα : «...Η επιχείρησή μας, στο αρχείο «.ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed» που κατέθεσε στο φάκελο Οικονομικής Προσφοράς, παραθέτει αναλυτική παρουσίαση του υπολογισμού του εργατικού κόστους της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας (συνημμένο αρχείο της παρούσης «3_...ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ_signed»). Επιπλέον, και προς πλήρη συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης εξειδικεύουμε σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς μας και στο αρχείο «2_ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΑΡΘΡΟΥ 68_signed» (συνημμένο αρχείο της παρούσης «4_..._ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΑΡΘΡΟΥ 68_signed») τα στοιχεία, τα οποία αποτυπώνονται στο ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ του Παραρτήματος V, σύμφωνα με το Άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (Α' 88) όπως αυτό αντικατέστησε το Άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 (Α' 115) «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών, όπως ισχύει, και επισυνάπτουμε στην προσφορά μας αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (συνημμένο αρχείο της παρούσης «5_..._Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. 2018&2020, ΦΕΚ173Β»). Αναφορικά με τον υπολογισμό του εργατικού κόστους, για έναν εργατοτεχνίτη-καθαριστή με οκτάωρη ημερήσια απασχόληση (5 ημέρες ανά εβδομάδα) το ημερομίσθιο ανέρχεται στα 29,04€. Δεδομένου ότι οι εργάσιμες ημέρες έναν εργατοτεχνίτη - καθαριστή είναι 26 για έκαστο μήνα, ανά έτος ένας εργαζόμενος οκτάωρης απασχόλησης με πενθήμερη εργασία απασχολείται 261 ημέρες (365 ημέρες - 52 Σάββατα - 52 Κυριακές), Ετησίως, υπολογίζουμε για τον εργατοτεχνίτη-καθαριστή 26 ημερομίσθια μηνιαίως, επομένως προκύπτει: 29,04€ χ 26 ημέρες χ 12 μήνες = 9.060,48€ (1). Το δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται ως 25 ημερομίσθια προσαυξημένα

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

κατά 0,04166, δηλαδή: $25 \text{ ημερομίσθια} \times 29,04\text{€} \times 1,04166 = 756,25\text{€}$ (2). Το δώρο Πάσχα υπολογίζεται ως 15 ημερομίσθια προσαυξημένα κατά 0,04166, δηλαδή: $15 \times 29,04\text{€} \times 1,04166 = 453,75\text{€}$ (3). Το επίδομα αδείας υπολογίζεται ως 13 ημερομίσθια, δηλαδή: $13 \times 29,04\text{€} = 377,52\text{€}$ (4). Ο αντικαταστάτης δικαιούται 24 ημερομίσθια για 20 ημέρες αδείας. Αντίστοιχα με τον πιο πάνω εργατοτεχνίτη καθαριστή, υπολογίζουμε και το κόστος του αντικαταστάτη για αυτές τις ημέρες. Οι αποδοχές του μαζί με τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα ανέρχονται σε $(9.060,48\text{€} + 756,25\text{€} + 453,75\text{€}) / 261 \text{ ημέρες ετησίως} \times 20 \text{ ημέρες αντικατάστασης} = 787,01\text{€}$ (5). Το υποκατάστατο αδείας του αντικαταστάτη (ήτοι οι αποδοχές, που θα καταβάλλονταν στον αντικαταστάτη εάν ο τελευταίος είχε λάβει την άδεια αναψυχής αυτούσιως) αντιστοιχεί σε 1,67 ημερομίσθια άρα : $1,67 \times 29,04\text{€} = 48,50\text{€}$ (6). Επίσης, ο αντικαταστάτης θα λάβει ως προσαύξηση 100% επί των αποδοχών της αδείας του (αποζημίωση αδείας) 1,67 ημερομίσθια: $1,67 \times 2 \times 29,04\text{€} = 96,99\text{€}$ (7). Ετησίως, οι πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές του οκτάωρου απασχολούμενου είναι $(1) + (2) + (3) + (4) + (5) + (6) + (7) = 11.580,49\text{€}$, στις οποίες αναλογούν εργοδοτικές εισφορές 25,17% ήτοι $11.580,49\text{€} \times 25,17\% = 2.914,81\text{€} + 20,00\text{€}$ (υπέρ Ε.Λ.Π.Κ.) = 2.934,81€ ετησίως.

Σύμφωνα με τον πίνακα που παρατίθεται στη σελ. 74 της αναφερόμενης διακήρυξης και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI: ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟ ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ, ορίζεται ότι ο αριθμός των εργαζόμενων που θα απασχοληθούν στο έργο εκφρασμένοι σε εργαζόμενους οκτάωρης απασχόλησης είναι 6:

Εάν κάνουμε τους υπολογισμούς του κόστους ενός οκτάωρου καθαριστή (όπως υπολογίστηκε παραπάνω) επί τον αριθμό των ισοδύναμων εργαζομένων προκύπτουν τα εξής ποσά (εκφρασμένα σε μηνιαία βάση για την συμπλήρωση του εντύπου της Οικονομικής προσφοράς που απαιτείτο από τη Διακήρυξη):

Από τους ως άνω υπολογισμούς προκύπτει ότι στην Οικονομική μας προσφορά έχουμε υπολογίσει αναφορικά με τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων το ποσό των 5,814,42€ μηνιαίως (πεδίο Δ. 14 του έντυπου της Οικονομικής μας προσφοράς), ήτοι ετησίως 5.814,42€ x

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

12 μήνες = 69.773,04€ (πεδίο Δ.5), Αναφορικά με τις εργοδοτικές εισφορές, βάσει των διευκρινίσεων και της κείμενης εργατικής νομοθεσίας υπολογίζουμε ποσοστό 25,17% επί των ανωτέρω αποδοχών και συνυπολογίζουμε και την εργοδοτική εισφορά υπέρ Ε.Λ.Π.Κ. (Αρθμ απόφ 23411/2131 ΦΕΚ29/19/1/2012: Εισφορές για Κατασκηνώσεις), ήτοι 12 άτομα 12 x 20,00€ = 240,00€ ετησίως, δηλαδή ανά μήνα 20,00€, καθώς αυτή η εισφορά θα καταβληθεί για το σύνολο των φυσικών ατόμων που θα απασχοληθούν και όχι των ισοδύναμων εργαζόμενων. Βάσει της ανωτέρω ανάλυσης, προκύπτει ποσό εργοδοτικών εισφορών για τις ανωτέρω αποδοχές 1.477,46€ μηνιαίως (πεδίο Δ. 15) και 1.477,46€ x 12 μήνες = 17.729,52€ ετησίως. Επομένως, το σύνολο του εργατικού κόστους που υπολογίσαμε και υποβάλλαμε στην προσφορά μας είναι 69.773,04€ + 17.729,52€ = 87.502,56€ ετησίως, το οποίο σε καμία περίπτωση δεν υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους για τις υπό ανάθεση υπηρεσίες.

Περαιτέρω δε. το εργατικό κόστος που έχουμε υπολογίσει είναι κατά 685.76€ μεγαλύτερο από το ενδεικτικό ελάχιστο κόστος της επίμαχης διακήρυξης (σελ. 74 αυτής), αλλά και 582.57€ μεγαλύτερο από το εργατικό κόστος του προσωρινού αναδόχου ...Ε.Ε. (όπως αυτό δηλώνεται στο έντυπο της οικονομικής του προφοράς αθροίζοντας τα πεδία Δ.5 και Δ.6. ήτοι 69.515.37€ και 17.404.62€ αντίστοιχα). Ειδικότερα, έχουμε υπολογίσει περισσότερες νόμιμες αποδοχές από τον προσωρινό ανάδοχο, και συγκεκριμένα 69.773.04€ - 69.515,37€ = 257.67€, αλλά και περισσότερες εργοδοτικές εισφορές. ήτοι 17.729,52€ -17.404,62€ = 324.90€.

Η Αναθέτουσα Αρχή, στο υπ' αριθμόν Αριθ. Πρωτ.: Δ.Π.Κ.Υ. ...Α 1011211 ΕΞ 2021/10-02-2021 έγγραφο της με σκοπό την παροχή διευκρινίσεων προς τους υποψηφίους οικονομικούς φορείς, και ειδικότερα στις ερωτήσεις 7 και 8, οι οποίες ήταν ουσιώδεις και απαραίτητες για τη σύνταξη προσφοράς, ώστε να αποσαφηνιστούν ελλιπείς όροι και να αρθούν ανακρίβειες της Διακήρυξης, αυτή απαντά γενικά, αόριστα και με ασάφεια, κάνοντας μνεία στην «κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία», και αποφεύγοντας να θίξει το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών που πρέπει να υπολογιστεί (παρόλο που οι ερωτήσεις είναι ρητές και ξεκάθαρες). Εν αντιθέσει, στο υπ' Αριθ. Πρωτ.:

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

Δ.Π.Κ.Υ. ...Α 1067588 ΕΞ 2021/05-08-2021 έγγραφο της για την απόφαση του προσωρινού αναδόχου παρέχει πολύ συγκεκριμένες πληροφορίες επ' αυτού, οι οποίες οδηγούν στην απόρριψη όλων των προσφορών εκτός του προσωρινού μειοδότη.

Σύμφωνα με το άρθρο 31 του Ν. 4756/2020, αναφορικά με τη μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη-εργαζομένου [...] δεν προκύπτει αδιάστακτως, ούτε συνάγεται με ασφάλεια το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών από την 01.01.2022. Επιπλέον, δεν είναι ξεκάθαρο αν ο νομοθέτης επιθυμεί την επιστροφή στο προηγούμενο καθεστώς ασφαλιστικών εισφορών από την 01.01.2022 (όπως αυθαίρετα και ανυπόστατα υποστηρίζει στο υπ' Αριθ. Πρωτ.: Δ.Π.Κ.Υ. ...Α 1067588 ΕΞ 2021/05-08-2021 έγγραφο της η Αναθέτουσα Αρχή) ή αν πρόκειται να επανέλθει στο ζήτημα με νεότερη ρύθμιση πριν το πέρας του 2021. Κατ' ακολουθίαν, δεν δύναται να απορριφθεί οικονομική προσφορά, το εργατικό κόστος της οποίας δεν υπολείπεται αλλά αντιθέτα υπερκαλύπτει τους υπολογισμούς τόσο της Αναθέτουσας Αργής όσο και του προσωρινού αναδόχου [...]

η οικονομική μας προσφορά έχει συνταχθεί και υποβληθεί σύμφωνα με την κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, τους όρους της Διακήρυξης και συμπεριλαμβάνει όλα τα επιμέρους κονδύλια του εργατικού κόστους, ήτοι μικτές αποδοχές, επίδομα αδείας, δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα, κόστος αντικατάστασης, καθώς και τις εργοδοτικές εισφορές που αναλογούν στα εν λόγω ποσά. Περαιτέρω υπερκαλύπτει τόσο το ελάχιστο ενδεικτικό εργατικό κόστος της Αναθέτουσας Αρχής, όσο και το εργατικό κόστος που υποβλήθηκε από τον προσωρινό ανάδοχο και, ως εκ τούτου, σε καμία περίπτωση δεν υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους ή του ελάχιστου κόστους που απαιτεί η διακήρυξη, αλλά ούτε και του προσωρινού αναδόχου ...Ε.Ε.

[...] είναι προφανές ότι, εφόσον η Αναθέτουσα Αρχή υπολογίζει «ενδεικτικά» κονδύλια που αποτελούν το εργατικό κόστος ως εύλογα για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης, εντάσσοντας τα στην επίμαχη Διακήρυξη, ορίζει ταυτόχρονα ότι τα συγκεκριμένα ποσά είναι σε κάθε περίπτωση νόμιμα και επαρκή για την κάλυψη των αναγκών της σύμβασης [...]

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προβάλλει τα ακόλουθα : ...ως προς το ερώτημα 7 αν οι εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές που είναι υπολογισμένες στη Διακήρυξη με 24,81% πρέπει να υπολογιστούν με νέες ασφαλιστικές εισφορές 23,02% απαντούμε ότι οι προσφορές κατά τη υποβολή τους θα πρέπει να συντάσσονται βάσει της ισχύουσας ασφαλιστικής νομοθεσίας και παραπέμπουμε στα Παραρτήματα II- Απαιτήσεις – Υποχρεώσεις Αναδόχου – Τεχνικές Προδιαγραφές (περ. 1) και V – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς (Απαιτήσεις – Οδηγές συμπλήρωσης) της Διακήρυξης, [...] Τούτο μεταξύ άλλων σημαίνει ότι ο υποψήφιος οικονομικός φορέας έχει την ευθύνη της μελέτης και της παρακολούθησης της ασφαλιστικής νομοθεσίας για τη σύνταξη της οικονομικής του προσφοράς κατά την υποβολή τους και η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται να υποκαταστήσει στο κομμάτι αυτό τους υποψηφίους αναδόχους. [...]

Επιπλέον, ως προς την ερώτηση 8 όπου αναφέρεται ότι οι εργαζόμενοι που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση στον καθαρισμό πρέπει να έχουν βαρέα κάλυψη ενσήμων, οπότε ο υπολογισμός θα πρέπει να γίνει 24,69%, διευκρινίσαμε ότι ο υπολογισμός του εργατικού κόστους (συμπεριλαμβανομένων των ασφαλιστικών εισφορών) του Πίνακα I του Παραρτήματος VI – Ενδεικτικό Ελάχιστο Εργατικό Κόστος της Διακήρυξης είναι ενδεικτικός, και έχει γίνει με αναγωγή στις 8 ώρες εργασίας. Όπως αναφέρεται εξάλλου στο ανωτέρω Παράρτημα VI, ο τρόπος εκτίμησης του ενδεικτικού εργατικού κόστους δίνεται προκειμένου να βοηθηθούν και να διευκολυνθούν οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς στη σύνταξη των οικονομικών τους προσφορών. Στο συγκεκριμένο Πίνακα I ο υπολογισμός των ασφαλιστικών εισφορών είναι ενδεικτικός και έχει γίνει με συντελεστή μερικής απασχόλησης 24,81%, που ίσχυε το 2020, καθώς όπως προκύπτει από τα έγγραφα της Διακήρυξης (θεσμικό πλαίσιο σχετ. 5, 6, και 8), η προϋπολογισθείσα δαπάνη καθώς και οι τεχνικές προδιαγραφές για τη σύνταξη της Διακήρυξης και την έγκριση της σκοπιμότητας Δαπάνης έγινε από την Υπηρεσία μας το 2020 και τμήμα υπολογισμού ενσωματώθηκε στη Διακήρυξη.

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

Από τα ανωτέρω τεκμαίρεται ότι ο υπολογισμός δεν αφορά πλήρη απασχόληση καθαριστριών/στων, αλλά μερική απασχόληση και ότι ο συντελεστής εργοδοτικών εισφορών που πρέπει να χρησιμοποιηθεί είναι εκείνος που αντιστοιχεί στη δραστηριότητα της μερικής απασχόλησης, κατά το χρονικό διάστημα υποβολής των προσφορών και για χρονικό διάστημα 12 μηνών οι οποίες βρίσκονται σε ισχύ, δηλαδή από 04/03/2021 (επομένη διενέργειας του διαγωνισμού) έως 03/03/2022, όπως διατυπώνεται με σαφήνεια στην παρ. 2.4.5. [...]Περαιτέρω στην ίδια ερώτηση διευκρινίζουμε ότι οικονομικές προσφορές πρέπει να ανταποκρίνονται στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης.

Σύμφωνα με το Παράρτημα II – Απαιτήσεις Υποχρεώσεις Αναδόχου – Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης στον Πίνακα της σελ. 60 παρουσιάζονται συνοπτικά οι απαιτήσεις της σύμβασης (ωράριο, αριθμός καθαριστριών/στων, εβδομαδιαία συχνότητα, τετραγωνικά μέτρα)[...]

Επιπρόσθετα, το φυσικό αντικείμενο της σύμβασης καθώς και οι ειδικότερες απαιτήσεις της εκτέλεσης της σύμβασης παρουσιάζονται και σε επιμέρους σημεία της Διακήρυξης (βλ. ενδεικτικά παρ. 1.3.2 – Φυσικό Αντικείμενο, 1.3.8 – Αναλυτική Περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου). Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι καθεμία από τις 12 καθαρίστριες/στες που θα απασχολούνται κατ' εφαρμογή της σύμβασης θα εργάζονται πενθήμερο ανά 4 ώρες ημερησίως, δηλαδή 20 ώρες εβδομαδιαίως. Σε καμιά περίπτωση η 20ωρη εργασία ανά εβδομάδα δεν αποτελεί πλήρη απασχόληση, αλλά μερική και, ως εκ τούτου, δεν υπάγεται στα βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα και δεν είναι δυνατόν ο συντελεστής υπολογισμού εργοδοτικών εισφορών να είναι εκείνος των βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελμάτων.

Στην περίπτωση της προσφεύγουσας, ενώ στα στοιχεία εγγράφου που επισυνάπτει στην οικονομική προσφορά της και αναλύει τα στοιχεία του αρ. 68 του ν. 3863/2010, καθώς και στον αναλυτικό πίνακα οικονομικής προσφοράς (στοιχεία του αρ. 68 του ν. 3863/2010 Α'115) αναφέρει ότι θα απασχολήσει στο υπό ανάθεση έργο 12 καθαρίστριες/στες εκ των οποίων η καθεμία θα απασχολείται 4 ώρες ημερησίως, συμμορφώνεται δηλαδή με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης στον συνημμένο Πίνακα της αναλυτικής

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

οικονομικής προσφοράς της, όπου αναλύει το εργατικό κόστος συμπεριλαμβανομένων και των ασφαλιστικών εισφορών, ο υπολογισμός πραγματοποιείται, όπως αναφέρεται στον τίτλο του συγκεκριμένου Πίνακα "ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΙ ΓΙΑ ΚΟΣΤΟΣ ΕΝΟΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ ΜΕ ΠΛΗΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ (40 ΩΡΕΣ ΕΒΔΟΜΑΔΙΑΙΩΣ)" και χρησιμοποιεί συντελεστή ασφαλιστικών εισφορών 25,17% .

Ως εκ τούτου προκύπτει ότι η ανάλυση των εργοδοτικών εισφορών αποκλίνει από την ανάλυση των στοιχείων του αρ. 68 του ν. 3863/2010, όπως τα παραθέτει στον επισυναπτόμενο Πίνακα της οικονομικής προσφοράς της. Εξάλλου ο συντελεστής 25,17% για το 2021 (και 26,96 για το 2022) που χρησιμοποιεί αντιστοιχεί σε βαρέα επαγγέλματα μερικής απασχόλησης και όχι σε βαρέα πλήρους απασχόλησης, όπως αναφέρει στην αναλυτική οικονομική της προσφορά (40ώρες απασχόλησης εβδομαδιαίως για κάθε καθαρίστρια/στη), και σε κάθε περίπτωση δεν ανταποκρίνεται στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, όπου δεν γίνεται καμία απολύτως αναφορά σε βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα, αλλά ο ίδιος επιλέγει να τα χρησιμοποιήσει για τον υπολογισμό του.

Επειδή ο αναλυτικός υπολογισμός του εργοδοτικού κόστους γίνεται με βάση την πλήρη απασχόληση (40ωρες ανά εργαζόμενο εβδομαδιαίως) οι ασφαλιστικές εισφορές θα έπρεπε να υπολογιστούν με συντελεστή εργοδοτικών εισφορών πλήρους απασχόλησης βαρέων και ανθυγιεινών για το 2021 με συντελεστή 24,69 και 26,48 για το 2022, σύμφωνα με την ισχύουσα ασφαλιστική νομοθεσία.

Στο σημείο αυτό επισημαίνουμε ότι οι έντεκα (11) από τους δώδεκα (12) οικονομικούς φορείς που συμμετείχαν στον εν λόγω διαγωνισμό, εκτός από τον οικονομικό φορέα «...», έχουν υπολογίσει εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές μερικής απασχόλησης, όπως προβλέπεται στη Διακήρυξη και ο λόγος που απορρίπτονται, μεταξύ και άλλων λόγων απόρριψης είναι ότι δεν έχουν χρησιμοποιήσει τον ορθό συντελεστή ασφαλιστικών εισφορών μερικής απασχόληση για το χρονικό διάστημα από 01/01/2022 έως 03/03/2022 (βλέπε αναλυτικά παρακάτω). Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι ο συντελεστής εργοδοτικών εισφορών που έπρεπε να

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

χρησιμοποιηθεί σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης ήταν της μερικής απασχόλησης, όπως προβλέπεται στην ασφαλιστική νομοθεσία από 04/03/2021 έως 31/12/2021 και από 01/01/2022 έως 03/03/2022. [...]

Με την με αρ. πρωτ. Δ.Π.Κ.Υ. ...Α 1067588 ΕΞ 2021/ 05.08.2021 απόφαση προσωρινού αναδόχου δεν απορρίπτουμε τον οικονομικό φορέα «...» γιατί το συνολικό του εργατικού κόστος, ήτοι πάσης φύσης νόμιμες αποδοχές εργαζομένων (Δ5 Υποδείγματος οικονομικής προσφοράς) πλέον εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών (Δ6 – Υποδείγματος οικονομικής προσφοράς) υπολείπεται του νόμιμου και του προβλεπόμενου από τη Διακήρυξη, αλλά για το λόγο ότι η Διακήρυξη απαιτεί σαφή ανάλυση τόσο των νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων όσο και των ασφαλιστικών εισφορών που πρέπει να βασίζονται στην κείμενη νομοθεσία, και να διατυπώνονται με σαφήνεια. Εξάλλου, σχετικά με το συντελεστή εργοδοτικών εισφορών ο ανωτέρω οικονομικός φορέας, τόσο στην προδικαστική του προσφυγή όσο και στην ανάλυση του εργατικού κόστους, επικαλείται αυθαίρετα τη χρήση του συντελεστή 25,17% χωρίς να διευκρινίζει τον ειδικότερο λόγο για τον οποίο κάνει χρήση του συγκεκριμένου συντελεστή.

Ειδικότερα στη σελ. 17 της προσφυγής του αναγράφει ότι «Αναφορικά με τις εργοδοτικές εισφορές βάσει των διευκρινίσεων και της κείμενης εργατικής νομοθεσίας υπολογίζουμε ποσοστό 25,17% επί των ανωτέρω αποδοχών και συνυπολογίζουμε και...».

Βάσει της κείμενης νομοθεσίας ο συντελεστής εργοδοτικών εισφορών για πλήρη απασχόληση βαρέα (όπως υπολογίζει τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές ο ανωτέρω οικονομικός φορέας) είναι 24,69% για το 2021 και 26,48 για το 2022. Εξάλλου, τόσο στις διευκρινίσεις που δόθηκαν στους οικονομικούς φορείς όσο και στη Διακήρυξη δεν γίνεται αναφορά σε πλήρη απασχόληση, παρά μόνο σε υπολογισμό των αποδοχών των εργαζομένων με αναγωγή στο δωρο και επ' ουδενί δεν γίνεται αναφορά σε βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα.

[...] Εν προκειμένω κατά την άσκηση δέσμιας διοικητικής αρμοδιότητας και κατέφαρμογή της ασφαλιστικής νομοθεσίας η αναθέτουσα αρχή απέρριψε οικονομικούς φορείς πέραν των άλλων λόγων και για το συγκεκριμένο λόγο,

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

δεδομένου ότι οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς είχαν προβεί σε εσφαλμένο υπολογισμό του κόστους των εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών και ειδικά για το έτος 2022. Σε κάθε αντίθετη περίπτωση η αναθέτουσα αρχή μη εφαρμόζοντας την ασφαλιστική νομοθεσία, θα παρέβαινε τη δέσμια αρμοδιότητά της κατά τη σύναψη των δημόσιων συμβάσεων [...]».

15. Επειδή ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται τα ακόλουθα : « α) Σύμφωνα με την υπ' αριθ. Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 (ΦΕΚ Β' 2778/2-12-2011) απόφαση του Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης με θέμα «Βαριές & ανθυγιεινές εργασίες», η οποία ελήφθη κατά τη νομοθετική εξουσιοδότηση του άρθ. 17 του ν. 3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις» (ΦΕΚ Α' 115, 2010), τέθηκε σε ισχύ από 1/1/2012, και της οποίας η εγκυρότητα, ισχύς, πληρότητα και δεσμευτικότητα δεν αμφισβητείται (ΣτΕ 508, 509, 510/2019) οι απασχολούμενοι στις εκεί προβλεπόμενες εργασίες και ειδικότητες ασφαρίζονται κατά τον Κανονισμό Βαρέων & Ανθυγιεινών Επαγγελματιών (Κ.Β.Α.Ε.) (βλ. και Εγκ. ΙΚΑ-ΕΤΑΜ υπ' αριθ. 27, με αριθ. πρωτ. Α32/1150/20-3-2012). Ρητώς υπάγονται στον ΚΒΑΕ σύμφωνα με το ΕΔΑΦΙΟ Β' ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Η' ΧΩΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΠΟΥ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΝΤΑΙ με α/α 23 οι «23. Καθαριστές – Καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση». Σχετικά με την έννοια του όρου "πλήρης απασχόληση" έχει γίνει δεκτό με την εγκ. 182/85 του ΙΚΑ ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από 5 ώρες την ημέρα και πάνω ή 30 ώρες την εβδομάδα. Διευκρινίζεται δε ότι, όταν πρόκειται για πέντε (5) ημέρες απασχόληση την εβδομάδα, αυτή θα πρέπει να παρέχεται επί έξι ώρες την ημέρα, ώστε να συμπληρώνονται τουλάχιστον 30 ώρες την εβδομάδα. Επομένως, γίνεται δεκτό ότι οι καθαριστές που απασχολούνται για πάνω από 6 ώρες την ημέρα ή άλλως για πάνω από 30 ώρες την εβδομάδα υπάγονται στους απασχολούμενους σε βαριές και ανθυγιεινές εργασίες και ασφαίζονται αναλόγως (βλ. απόφαση ΑΕΠΠ 50/2021). Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 97 του ν. 4387/2016 ΦΕΚ 85 Α'), προβλέφθηκε η αύξηση των καταβαλλόμενων εισφορών υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. για την επόμενη εξαετία, ως ειδικότερα προβλέπεται στην με αριθ.

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

22/2016 εγκύκλιο ΙΚΑ με θέμα Κοινοποίηση διατ. άρθ. 97 ν.4387/16 για αύξηση των ασφαλιστικών εισφορών υπέρ Ε.Τ.Ε.Α.. Δυνάμει των παραπάνω, οι εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές του κλάδου ασφάλισης Βαρέων ΕΤΕΑΜ ήτοι των εργασιών που περιλαμβάνονται στον ΚΒΑΕ ορίστηκαν αρχικά σε 26,71% και εν συνεχεία προσαυξήθηκαν κατά 0,50%, αντιστοίχως με το παραπάνω νομοθέτημα και εγκύκλιο, σύμφωνα με το οποίο «..ΠΟΣΟΣΤΑ ΕΙΣΦΟΡΩΝ α) Από 1-6-2016 έως 31-5-2019 το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α., όλων των μισθωτών ανεξάρτητα εάν έχουν ασφαλιστεί πριν ή μετά την 1-1-1993, αυξάνεται κατά 1% (0,50% για τον εργοδότη + 0,50% για τον εργαζόμενο). Δηλαδή, το ποσοστό ασφάλισης 6% για όσους ασφαλίζονται στον κλάδο ΜΙΚΤΑ ή ΒΑΡΕΑ διαμορφώνεται από 1-6-2016 έως 31-5-2019 σε 7% (3,5% για τον εργοδότη και σε 3,5% για τον εργαζόμενο).....β) Από 1-6-2019 έως 31-5-2022 το ανωτέρω ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. διαμορφώνεται σε 6,5% (3,25% για τον εργοδότη και σε 3,25% για τον εργαζόμενο)....» Συνεπώς, το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών κλάδου Βαρέα ΕΤΕΑΜ του ΚΒΑΕ από 1-6-2019 ανερχόταν σε ποσοστό 26,96%.

[...] το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών που καταβάλλει ο εργοδότης για τους καθαριστές που υπάγονται στα βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα από την 1η/1/2021 μειώθηκε κατά 1,79% και ανέρχεται α) σε 24,69%, εφόσον απασχολούνται με πλήρες ωράριο (40 ώρες εβδομαδιαίως) (κωδικός 105) και β) σε 25,17%, για την περίπτωση που απασχολούνται για περισσότερες από 30 και λιγότερες από 40 ώρες εβδομαδιαίως (κωδικός 3133).

Επομένως, στο πλαίσιο της προκείμενης σύμβασης υπήρχε υποχρέωση υπολογισμού των εργοδοτικών εισφορών με βάση το ποσοστό που ισχύει για τους απασχολούμενους σε βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα, για εκείνους τους καθαριστές που με βάση τα στοιχεία των προσφορών που οι ίδιοι οι συμμετέχοντες καταθέτουν, θα απασχολούνται για πάνω από 6 ώρες ημερησίως και 30 ώρες εβδομαδιαίως. Εφόσον, δηλαδή, ένας διαγωνιζόμενος δηλώνει

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

αυτοβούλως στην προσφορά του ότι θα απασχολεί καθαριστές υπό όρους που οδηγούν στην υπαγωγή τους στον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών επαγγελματιών, οφείλει να υπολογίσει τις αντίστοιχες ασφαλιστικές εισφορές.

(β) Τα τελευταία ως άνω μειωμένα ποσοστά, που προέκυψαν με τη νομοθετική μεταβολή του Ν. 4756/2020 ισχύουν μόνο μέχρι τις 31-12-2021, όπως προκύπτει από τη ρητή διατύπωση του άρθρου 31 του Ν. 4756/2020 «3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2021.». Εφόσον, λοιπόν, η μείωση του Ν. 4756/2020

ισχύει μόνο μέχρι 31-12-2021, είναι προφανές ότι παύει να ισχύει από την 1η-1-2022, και άρα από το συγκεκριμένο χρονικό σημείο και έπειτα οι ασφαλιστικές εισφορές επανέρχονται στα ποσοστά που ίσχυαν πριν την έκδοση του Ν. 4756/2020, δηλ. στα ποσοστά εισφορών, όπως είχαν διαμορφωθεί μετά τον Ν. 4670/2020. Συνεπώς, από τη γραμματική διατύπωση του Ν. 4756/2020 είναι απολύτως σαφές ότι οι ρυθμίσεις του καταλαμβάνουν μόνον το έτος 2021 και ότι από 1-1-2022 επανέρχονται σε ισχύ οι ρυθμίσεις του Ν. 4670/2020 όσον αφορά το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών. Άλλωστε, δεν υφίσταται κενό νόμου, διότι με τον Ν. 4756/2020 δεν θεσπίστηκαν νέες ασφαλιστικές εισφορές, παρά μόνο προσωρινή μείωση των υπάρχοντων ποσοστών εισφορών, εξαιτίας της ανάγκης αντιμετώπισης της οικονομικής κρίσης που επέφερε η πανδημία του κορωνοϊού. Συνεπώς, είναι απολύτως προφανές ότι υπό το ισχύον νομοθετικό καθεστώς, οι εισφορές, μετά τη λήξη του προσωρινού χρονικού διαστήματος μείωσης στις 31-12-2021, θα επανέλθουν στα ποσοστά που ίσχυαν προ της έκτακτης μείωσης, ήτοι στα ποσοστά ασφαλιστικών εισφορών που ίσχυαν μετά τον Ν. 4670/2020. Τούτο, άλλωστε, έχει ήδη κάνει δεκτό και ο ΕΦΚΑ, με μια σειρά από έγγραφα του, κατόπιν ερωτημάτων αναθετουσών αρχών ή διαγωνιζομένων, τα οποία προσκομίζουμε και ενώπιον Σας. Ειδικότερα, με το από 6-8-2021 έγγραφο του, κατόπιν σχετικού ερωτήματος που του υποβλήθηκε από την Αστυνομία Θεσσαλονίκης στο πλαίσιο δημόσιου διαγωνισμού, το αρμόδιο τμήμα του ΕΦΚΑ (Τμήμα Καθορισμού Εισφορών Μισθωτών) απάντησε ότι οι ασφαλιστικές

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

εισφορές υπολογίζονται με βάση τα κάτωθι ποσοστά για το έτος 2022 (ΣΧΕΤ.1):

Ομοίως στο αρ.πρωτ. 6.958/4-6-2021 έγγραφο (ΣΧΕΤ.2), ο Διευθυντής του Ε΄ Τοπικού Υποκαταστήματος Μισθωτών Θεσσαλονίκης, κατόπιν υποβολής σχετικού ερωτήματος, απάντησε ότι «Με βάση τα σημερινά δεδομένα, από 1-1-2022 τα ποσοστά ασφαλίστρου θα επανέλθουν στα προ της 1-1-2021 επίπεδα».

Τέλος, η Προϊσταμένη του Ζ΄ Τοπικού Υποκαταστήματος Μισθωτών Θεσσαλονίκης, με το αρ.πρωτ. 6129/8-8-2021 έγγραφο (ΣΧΕΤ.3) σε απάντηση σχετικού ερωτήματος της εταιρίας μας αναφέρει ότι «Όσον αφορά τις ασφαλιστικές εισφορές από 1-1-2022, εάν δεν υπάρχει νέα νομοθετική ρύθμιση για παράταση ισχύος της παρούσας ή τροποποίηση αυτής, ή νέα νομοθετική παρέμβαση, θα επανέλθουν στο προγενέστερο καθεστώς, καθώς η εν λόγω μείωση των ασφαλιστικών εισφορών ισχύει αποκλειστικά για το έτος 2021.»

Επισημαίνεται δε ότι ούτε κατά το χρονικό σημείο υποβολής προσφορών για τον παρόντα διαγωνισμό, ούτε και μέχρι σήμερα, δεν έχει υπάρξει κάποια νέα τέτοια νομοθετική ρύθμιση, και άρα οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να λάβουν υπόψη κατά τον υπολογισμό των εισφορών για το έτος 2022 τις εισφορές του προγενέστερου καθεστώτος, σύμφωνα αφενός με τη ρητή διατύπωση του Ν. 4756/2020 και αφετέρου τις ρητές οδηγίες του ΕΦΚΑ, τις οποίες θα μπορούσε να λάβει οποιοσδήποτε επιμελής διαγωνιζόμενος αν φρόντιζε να υποβάλει σχετικό ερώτημα στον ΕΦΚΑ (όπως έπραξε η δική μας εταιρία). Το ίδιο προκύπτει και από τη διατύπωση της Διακήρυξης ότι οι οικονομικές προσφορές «θα συντάσσονται βάσει της ισχύουσας εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας κατά την ημερομηνία υποβολής τους». Εφόσον, δηλαδή, κατά την ημερομηνία υποβολής των προσφορών ίσχυε ότι οι μειώσεις του Ν.

4756/2020 ισχύουν μόνο για το έτος 2021, με βάση αυτό το δεδομένο όφειλαν να διαμορφώσουν τις προσφορές τους οι διαγωνιζόμενοι και όχι με βάση το υποθετικό ενδεχόμενο παράτασης της μείωσης, που ακόμη και σήμερα δεν είναι γνωστό αν θα ισχύσει.

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

[...] Στην προκειμένη περίπτωση, η ίδια η προσφεύγουσα δήλωσε στην οικονομική προσφορά της ότι θα απασχολήσει εργαζομένους «πλήρους απασχόλησης», και συγκεκριμένα δηλώνει τούτο στον πίνακα της οικονομικής προσφοράς της. Σχετικά με την έννοια του όρου “πλήρης απασχόληση” έχει γίνει δεκτό με την εγκ. 182/85 του ΙΚΑ ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από 5 ώρες την ημέρα και πάνω ή 30 ώρες την εβδομάδα. Έτσι, εννοούσε καταρχήν ότι οι εργαζόμενοι της θα υπάγονται στον Κωδικό Ασφάλισης 105 ή στον Κωδικό Ασφάλισης 3133.

Άλλωστε, η ίδια δήλωσε στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς της ότι υπολογίζει τις ασφαλιστικές εισφορές με βάση ποσοστό 25,17%, το οποίο είναι το ποσοστό ασφάλισης που αντιστοιχεί στον Κωδικό 3133 Μειωμένη Απασχόληση-Βαρέα για το έτος 2021 με βάση τη μείωση του Ν. 4756/2020. Συνεπώς, από την ίδια την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας, προκύπτει ρητά και με σαφήνεια ότι οι εργαζόμενοι που θα απασχολήσει στο πλαίσιο της συγκεκριμένης σύμβασης θα υπάγονται στον Κανονισμό Βαρέων και συγκεκριμένα στον Κωδικό 3133.

Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι με βάση τη Διακήρυξη του Διαγωνισμού, αρκούσε η απασχόληση εργαζομένων με ωράριο μερικής απασχόλησης και για λιγότερες από 30 ώρες, δηλαδή εργαζομένων που δεν θα υπάγονται στον κωδικό ασφάλισης 3129. Ωστόσο, είναι προφανές ότι εναπόκειτο στη διακριτική ευχέρεια των διαγωνιζομένων να επιλέξουν αν θα απασχολήσουν εργαζομένους μερικής ή πλήρους απασχόλησης, και αν εν τέλει οι καθαριστές που θα απασχολούν θα υπάγονται ή όχι στον Κανονισμό Βαρέων. Έτσι, οι διαγωνιζόμενοι είχαν την ευχέρεια να απασχολήσουν εργαζομένους που θα εντάσσονται στον Κανονισμό Βαρέων, σε αυτή την περίπτωση όμως όφειλαν να υπολογίσουν τις ανάλογες ασφαλιστικές εισφορές, διότι σε διαφορετική περίπτωση η προσφορά τους θα ήταν αντίθετη με τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας.

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

Όσον αφορά τον οικονομικό φορέα ..., δήλωσε ρητά και κατηγορηματικά στην οικονομική προσφορά του ότι θα απασχολεί καθαριστές πλήρους απασχόλησης και ότι οι εισφορές τους υπολογίζονται με βάση ποσοστό 25,17%, δηλαδή ότι οι εργαζόμενοι του θα απασχοληθούν και θα ασφαλιστούν υπό τον Κωδικό ασφάλισης 3133. Η συγκεκριμένη δήλωση, εφόσον περιλαμβάνεται στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς, δεσμεύει τον ...για όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Συνεπώς, προκειμένου η προσφορά του να είναι σύμφωνη με τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, όφειλε να υπολογίσει τις εισφορές με βάση τον ίδιο κωδικό ασφάλισης για όλη τη διάρκεια της σύμβασης, και άρα με βάση ποσοστό
Α) 25,17% για το έτος 2021 και

Β) 26,96% για το έτος 2022 (βλ. τον πίνακα του ΕΦΚΑ-ΣΧΕΤ.1).

Αντίθετα, ο οικονομικός φορέας ... υπολόγισε τις ασφαλιστικές εισφορές με βάση ποσοστό 25,17%, κατά παράβαση των ρητών και σαφών προβλέψεων του Ν. 4670/2020 και του Ν.4756/2020, και συγκεκριμένα δεν έλαβε υπόψη ότι οι μειώσεις του τελευταίου νόμου ισχύουν μόνο μέχρι 31-12-2021. Κατά συνέπεια, όφειλε να υπολογίσει τις εισφορές με βάση ποσοστό 26,96%, αν όχι για όλο το διάστημα της σύμβασης, τουλάχιστον για 8 μήνες έως και σήμερα, εφόσον ήταν εξαρχής βέβαιο ότι η σύμβαση θα καταλάμβανε ορισμένους μήνες του 2022.

Κατά συνέπεια, η οικονομική προσφορά του ...διαμορφώθηκε κατά παράβαση διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, το οποίο καθιστά αυτήν άνευ ετέρου απορριπτή. Άλλωστε, εφόσον ο ίδιος δήλωσε στην προσφορά του ότι υπολογίζει τις εισφορές με βάση ποσοστό 25,17%, είναι προφανές ότι εντάσσει τους εργαζομένους της συγκεκριμένης σύμβασης στον κωδικό ασφάλισης 3133, και άρα με βάση τον ίδιο κωδικό όφειλε να υπολογίσει τις εισφορές και για το έτος 2022, ήτοι με βάση ποσοστό 26,96%.

Επισημαίνεται δε ότι ο προσφεύγων αλυσιτελώς επικαλείται ότι το

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

εργατικό κόστος που υπολόγισε είναι μεγαλύτερο από το ενδεικτικό κόστος της διακήρυξης και από το εργατικό κόστος της δικής μας εταιρίας, διότι η δική του προσφορά στηρίζεται, κατά τη δική του ρητή δήλωση στην οικονομική προσφορά του, στο δεδομένο ότι οι εργαζόμενοί του θα υπάγονται στον Κανονισμό Βαρέων και στον κωδικό ασφάλισης 3133. Αντίθετα, το εργατικό κόστος της Διακήρυξης και της προσφοράς μας υπολογίστηκαν για εργαζομένους που υπάγονται στον Κωδικό ασφάλισης 3129, δηλαδή σε διαφορετικά δεδομένα από αυτά που ο ίδιος ο προσφεύγων δήλωσε στην προσφορά του. Εφόσον, δηλαδή, ο ίδιος δήλωσε στην προσφορά του ότι οι εργαζόμενοί του θα υπάγονται στον Κανονισμό Βαρέων και στον κωδικό ασφάλισης 3133, η νομιμότητα της οικονομικής προσφοράς του αξιολογείται με βάση τα στοιχεία που ο ίδιος δήλωσε στην προσφορά του. Δεν μπορεί δε εκ των υστέρων να υπολογίζει το εργατικό κόστος για εργαζομένους που δεν υπάγονται στον Κανονισμό Βαρέων, διότι τούτο συνιστά παράνομη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς του. [...]

Άλλωστε, η υποχρέωση κάλυψης του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους δεν καταλαμβάνει μόνο το τελικό ποσό της οικονομικής προσφοράς αλλά και κάθε επιμέρους νόμιμο ποσό το οποίο δικαιούται να λάβει ο εργαζόμενος, και άρα ο υπολογισμός μικρότερου ποσού εισφορών από αυτό που ορίζουν οι διατάξεις της ασφαλιστικής νομοθεσίας, εν όψει και των στοιχείων που ο ίδιος ο προσφεύγων δηλώνει στην προσφορά του, συνιστά πλημμέλεια που δεν θα εδύνατο να ιαθεί χωρίς να θεωρηθεί ως ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της οικονομικής προσφοράς (πρβλ. ΑΕΠΠ 1530/2020). Συνοψίζοντας, με ορθή αιτιολογία η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος, με την αιτιολογία ότι υπολόγισε τις ασφαλιστικές εισφορές για το έτος 2022 κατά παράβαση της ασφαλιστικής νομοθεσίας σε ύψος κατώτερο του νομίμου, με βάση τα στοιχεία απασχόλησης των εργαζομένων που ο ίδιος δήλωσε στην προσφορά του. Οι δε περί του αντιθέτου ισχυρισμοί στην προσφυγή του

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

στηρίζονται σε αθέμιτη εκ των υστέρων τροποποίηση της προσφοράς και δεν πρέπει να ληφθούν υπόψη. [...]».

16. Επειδή το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.[...] 2. Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους. [...] 4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2: (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 53 και (β) αποτελεί ειδικό όρο της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 130.[...]».

13. 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 άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως : [...]ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής, [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

14. Επειδή το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : « [...] Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να μην αναθέσουν τη σύμβαση

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

στον προσφέροντα που υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά όταν έχουν διαπιστώσει ότι η προσφορά δεν τηρεί τις ισχύουσες υποχρεώσεις, όπως αυτές προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18.».

15. 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.[...]».

16. 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.[...]».

17. Επειδή στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι : « [...] 1.3.2 Φυσικό αντικείμενο

Το αντικείμενο της σύμβασης αφορά στην παροχή υπηρεσιών καθαριότητας του κτιρίου στέγασης της Γ.Δ.ΗΛΕ.Δ της ... [...]

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, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στην

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

παρούσα παράγραφο και στο Παράρτημα V: ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της διακήρυξης.

[...] Επομένως, ο (υπο)φάκελος «οικονομική προσφορά» θα περιλαμβάνει:

- 1) την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, όπως αυτή εξάγεται από το σύστημα, ηλεκτρονικά (ψηφιακά) υπογεγραμμένη, και
- 2) την οικονομική του προσφορά σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος V: ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της παρούσας διακήρυξης σε μορφή pdf, επίσης ηλεκτρονικά (ψηφιακά) υπογεγραμμένη, συμπεριλαμβανομένων των συνημμένων σε αυτή.

[...] Στοιχεία άρθρου 68 του ν. 3863/2010

Οι προσφέροντες υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ακόλουθα στοιχεία, τα οποία αποτυπώνονται στο ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ του Παραρτήματος V, σύμφωνα με το Άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (Α' 88) όπως αυτό αντικατέστησε το Άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 (Α' 115) «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών, όπως ισχύει:

- α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθεί στο έργο (σύμβαση).
- 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.

Επιπλέον του εργατικού κόστους θα πρέπει να συνυπολογίζεται ένα εύλογο (και όχι μηδενικό) 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 (υποβάλλεται ηλεκτρονικά στο σύστημα). Επισημαίνεται ότι το ποσό του διοικητικού κόστους και εργολαβικού κέρδους είναι εύλογο, με τέτοιο τρόπο ώστε να καλύπτονται στοιχειωδώς οι

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

λειτουργικές ανάγκες εκτέλεσης της υπό σύναψη σύμβασης και να μην καθίσταται αυτή ζημιογόνος.

[...] Ως μη κανονική απορρίπτεται προσφορά:

α) που δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,

Ενδεικτικό ελάχιστο εργατικό κόστος

Στους πίνακες του Παραρτήματος VI: ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟ ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ της παρούσας διακήρυξης εμφανίζεται ενδεικτικό ελάχιστο εργατικό κόστος για το χρονικό διάστημα 12 μηνών (ημέρες εργασίας 261).

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 ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης [...] η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ: ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ- ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

A. Γενικές απαιτήσεις- Υποχρεώσεις αναδόχου

1. Ο Ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί τις υποχρεώσεις του που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α' του

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

N.4412/2016. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση της σύμβασης και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους. Ειδικότερα, ως προς την εθνική εργατική και κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία, ο ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί όλους τους Ελληνικούς Νόμους τους σχετικούς με την εργασία (Εργατική Νομοθεσία) και τις διατάξεις για αμοιβές, και με τη ρητή υποχρέωση να καταβάλει τις νόμιμες αποδοχές στους εργαζόμενους οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπόμενων από τις οικίες Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας, στις οποίες τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι, να τηρεί το νόμιμο ωράριο εργασίας, ως και τις νόμιμες ασφαλιστικές καλύψεις, τους όρους υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων, και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου, τις λοιπές κοινωνικές παροχές, αποζημιώσεις, φόρους, κ.λ.π., θα ευθύνεται δε έναντι των Ελληνικών Αρχών για την τήρηση κάθε υποχρέωσης που προκύπτει απ' αυτές. Επίσης υποχρεούται να εκπληρώνει όλες του τις υποχρεώσεις απέναντι στο Δημόσιο, στους ασφαλιστικούς φορείς και σε κάθε τρίτο.[...]

3. ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ.

Σχετικά με το προσωπικό θα χρειαστούν: τέσσερις (4) θέσεις εργασίας με 4 ώρες το πρωί ή το μεσημέρι (ενδεικτικά 10.00 π.μ.-14.00 μ.μ.) και οκτώ (8) θέσεις εργασίας με 4 ώρες το απόγευμα (ενδεικτικά 16.00 μ.μ.-20.00 μ.μ.).[...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI: ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟ ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ

Η εκτίμηση βασίζεται στο κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη 29,04 € (0-3 χρόνια εμπειρία και άγαμο) βάσει της υπ' αριθμ. οικ 4241/127/30-1-2019 (Β' 173) απόφασης της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας».

Στον ακόλουθο Πίνακα παρουσιάζονται οι ανάγκες για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας: αριθμός καθαριστριών/στων, συχνότητα, ώρες, βάσει των οποίων έγινε ο υπολογισμός του εργατικού κόστους και της προϋπολογισθείσας δαπάνης. [...]

Διευκρινίσεις επί του ενδεικτικού εκτιμώμενου εργατικού κόστους

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

Η εκτίμηση του κόστους είναι ενδεικτική, για κάθε κτίριο και έχει πραγματοποιηθεί λαμβάνοντας υπόψη το κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη (29,04€) σύμφωνα με την υπ' αριθμ. οικ 4241/127/30-1-2019 (Β' 173) απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας». Οι ημέρες εργασίας για 12 μήνες που χρησιμοποιήθηκαν για τον υπολογισμό ανέρχονται σε 261, αφαιρώντας από τις 365 ημέρες του έτους τα Σάββατα και τις Κυριακές.

Τρόπος εκτίμησης του ενδεικτικού εργατικού κόστους

Στον ακόλουθο Πίνακα I παραθέτουμε ενδεικτικά την ανάλυση του εργατικού κόστους, προς υποβοήθηση, για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας του κτιρίου στέγασης της Φορολογικής και Τελωνιακής Ακαδημίας: [...].»

18. 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 (Ολ ΣΤΕ 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 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.

19. 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

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

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). 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).

20. 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.

21. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

22. 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 εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

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).

23. 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).

24. Επειδή οι διατάξεις του εργατικού δικαίου, στο μέτρο που θεσπίζουν τα κατώτατα όρια αποδοχών και λοιπών όρων αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων, ως διατάξεις δημοσίας τάξης κατ' άρθρο 3 ΑΚ, είναι αναγκαστικού δικαίου (*ius cogens*) και ως εκ τούτου δεν αποτελούν αντικείμενο συμφωνίας των μερών - ως ισχύει για τους κανόνες ενδοτικού δικαίου - και εν γένει το περιεχόμενό τους κρίνεται ανεπίδεκτο μεταβολής, η δε ρύθμισή τους επιβάλλεται ως μόνη ενδεδειγμένη για γενικότερους λόγους και προς ικανοποίηση του δημοσίου συμφέροντος. Επομένως, ανεξαρτήτως, ειδικότερης ρύθμισης στην οικεία διακήρυξη, οι εν θέματι διατάξεις κατισχύουν κατά το χρόνο εφαρμογής τους.

25. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης, αντικείμενο του διαγωνισμού αποτελεί η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας για το κτίριο στέγασης της Γενικής Διεύθυνσης Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης της αναθέτουσας αρχής για χρονικό διάστημα δώδεκα μηνών. Επίσης, στον όρο 2.4.3.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος II της διακήρυξης. Στο δε Παράρτημα II της διακήρυξης ορίζεται ότι για την εκτέλεση της σύμβασης απαιτούνται καθημερινώς τέσσερις εργαζόμενοι για 4 ώρες το πρωί ή το

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

μεσημέρι και οκτώ εργαζόμενοι για 4 ώρες το απόγευμα. Περαιτέρω, στο όρο 2.4.4 της διακήρυξης αναφέρεται ότι οι διαγωνιζόμενοι θα συντάξουν την οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τους Πίνακες που παρατίθενται στο Παράρτημα V της διακήρυξης, ήτοι τον συνοπτικό πίνακα οικονομικής προσφοράς και τον αναλυτικό πίνακα με τα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010. Επισημαίνεται ότι στο Παράρτημα V της διακήρυξης τίθεται ειδική απαίτηση να αναλυθούν και να επεξηγηθούν με επάρκεια και σαφήνεια ο τρόπος υπολογισμού των νόμιμων αποδοχών και των ασφαλιστικών εισφορών. Πέραν των ανωτέρω, στο Παράρτημα IV της διακήρυξης παρατίθεται, προς υποβοήθηση των διαγωνιζομένων, ενδεικτικό ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος για την εκτέλεση της σύμβασης το οποίο ανέρχεται σε 86.816,80€ άνευ ΦΠΑ λαμβάνοντας υπόψιν ως κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη το ποσό των 29,04€ καθώς και ότι θα εργαστούν 12 καθαριστές με 4 ώρες απασχόλησης ανά ημέρα επί 261 ημέρες για δώδεκα μήνες με συντελεστή υπολογισμού ασφαλιστικών εισφορών 24,81% που ίσχυε το 2020 για τους εργαζόμενους μερικής απασχόλησης. Με το δε με αριθ. πρωτ.: Δ.Π.Κ.Υ. ...Α 1011211 ΕΞ/10.02.2021 έγγραφο η αναθέτουσα αρχή επιβεβαίωσε τις ήδη προβλεπόμενες στη διακήρυξη υποχρεώσεις των διαγωνιζομένων περί τήρησης της ισχύουσας εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας κατά τον υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών και πλήρωσης των τεχνικών προδιαγραφών. Δοθέντος δε ότι οι διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού ανεπιδικά και άρα απαραδέκτως ο προσφεύγων προβάλλει το πρώτον με την υπό εξέταση προσφυγή ισχυρισμούς περί αοριστίας και ασάφειας των παρασχεθέντων με το ως άνω έγγραφο διευκρινίσεων.

26. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, ο προσφεύγων στο αρχείο υπό τίτλο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» αφενός μεν δηλώνει στην ανάλυση των στοιχείων του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 ότι θα απασχολήσει 12 εργαζομένους με 4 ώρες απασχόλησης ανά ημέρα, ήτοι εργαζομένους μερικής απασχόλησης, αφετέρου στην ανάλυση του εργατικού κόστους αναφέρει ότι έχει υπολογιστεί για εργαζομένους με πλήρη απασχόληση (40 ώρες εβδομαδιαίως) και με συντελεστή ασφαλιστικών

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

εισφορών 25,17% και άρα, καταρχάς, η ανάλυση από τον προσφεύγοντα των στοιχείων του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 δεν ανταποκρίνεται στην ανάλυση του δηλούμενου από αυτόν εργατικού κόστους. Περαιτέρω, ως βασίμως ισχυρίζονται η αναθέτουσα αρχή και ο παρεμβαίνων, εφόσον ο προσφεύγων δήλωσε ότι θα απασχολήσει καθαριστές πλήρους απασχόλησης, αυτοί υπάγονται στα βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα με συντελεστή ασφαλιστικών εισφορών 24,69% για το έτος 2021, κατόπιν και της τελευταίας τροποποίησης από τον ν. 4756/2020, και όχι 25,17% που δήλωσε ο προσφεύγων στην οικονομική του προσφορά. Αλυσιτελώς ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το εργατικό κόστος που έχει υπολογίσει υπερβαίνει το ενδεικτικό εργατικό κόστος της διακήρυξης και το δηλωθέν από τον παρεμβαίνοντα εργατικό κόστος διότι, όπως προκύπτει σαφώς από το Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και επαναλαμβάνεται και στις απόψεις της αναθέτουσας αρχής, η προσφορά του προσφεύγοντος δεν απορρίπτεται διότι υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους αλλά ο λόγος αποκλεισμού του ερείδεται στην ασάφεια της παρατιθέμενης στην οικονομική του προσφορά ανάλυσης του εργατικού κόστους ως προς το κονδύλιο των ασφαλιστικών εισφορών, κατά παράβαση της απαίτησης του Παραρτήματος V της διακήρυξης να αναλυθούν και να επεξηγηθούν με επάρκεια και σαφήνεια ο τρόπος υπολογισμού, μεταξύ άλλων, των ασφαλιστικών εισφορών. Η δε επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα νομολογία περί επαρκούς ανάλυσης προβάλλεται αβασίμως καθώς ούτε η παρατιθέμενη στην οικονομική του προσφορά ανάλυση καθιστά ευχερή τη διάγνωση του εκ μέρους τρόπου υπολογισμού των ασφαλιστικών εισφορών, τα δε σφάλματα της οικονομικής του προσφοράς δεν δύνανται σε καμία περίπτωση να θεωρηθούν επουσιώδη.

27. Επειδή, αναφορικά με την έτερη βάση αποκλεισμού του προσφεύγοντος που ερείδεται στον εσφαλμένο υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών με συντελεστή 25,17% για το έτος 2022, επισημαίνεται ότι από το ισχύον κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, δεν ρυθμίζεται το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών κατά το έτος 2022. Ως εκ τούτου, δεν δύναται να

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

υποστηριχθεί ότι κατά το έτος 2022, το ύψος του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών θα ανέρχεται μετά βεβαιότητας στο προ του Ν. 4756/2020, ύψος 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 το έτος 2022, συντρέχει εν προκειμένω ασάφεια του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού ως προς τον υπολογισμό του ύψους των ασφαλιστικών εισφορών κατά το εν λόγω έτος, η οποία δεν μπορεί να οδηγήσει σε αποκλεισμό διαγωνιζόμενου, διότι τυχόν ασάφειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 616/2021). 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 του προσφεύγοντος υπολογισμός στην οικονομική του προσφορά των ασφαλιστικών εισφορών και κατά το έτος 2022 με ποσοστό 25,17% είχε ως αποτέλεσμα η οικονομική του προσφορά να υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους και άρα δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού ερειδόμενος σε παράβαση της ισχύουσας εργατικής νομοθεσίας. Και τούτο διότι ως βασίμως αναφέρει ο προσφεύγων, 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 το έτος 2022 (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 1416/2021). Και ειδικά δεν προβλεπόταν στον νόμο ότι από 1.01.2022 και μετά οι εισφορές θα επανέρχονταν στο προγενέστερο των μειώσεων αρχικό αυξημένο ποσοστό τους. Ειρήσθω δε εν παρόδω, ότι ήδη κατά τον χρόνο σύνταξης της παρούσας απόφασης, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της αναθέτουσας και του παρεμβαίνοντος 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 το

άρθρο 81 του νόμου 4826/2021. Οπως όμως έχει νομολογιακώς κριθεί, εάν η αιτιολογία έχει πλημμέλειες, αλλά εντούτοις η πράξη είναι νόμιμη κατά το συγκεκριμένο τμήμα του διατακτικού της με άλλη αιτιολογία, το κύρος της πράξης δεν πάσχει ακυρότητα (ΣΤΕ 2239/1970, 4698/1988), καθόσον η πράξη κρίνεται ορθή ως προς το διατακτικό της(βλ. Μ. ΠΙΚΡΑΜΕΝΟΣ, «*Η αιτιολογία των διοικητικών πράξεων και ο ακυρωτικός δικαστικός έλεγχος*», 31 εκδ. Σάκουλα-Αθήνα Θεσσαλονίκη, 2012, σελ. 344 επόμε.). Επομένως, βάσει και των εκτεθέντων στην προηγούμενη σκέψη περί ασάφειας της οικονομικής προσφοράς του προσφεύγοντος, στην προκειμένη περίπτωση, αν και εν μέρει με πλημμελή αιτιολογία, ορθώς η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά του προσφεύγοντος και η προσφυγή τυγχάνει απορριπτή ως αβάσιμη.

Κατά την ειδική γνώμη της Προέδρου του Κλιμακίου Ε. Αψοκάρδου, Επειδή σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, για το χρονικό διάστημα της συμβατικής διάρκειας κατά το έτος 2022, δεν καταλείπεται αμφιβολία ότι οι εργοδοτικές εισφορές δεν έπρεπε να υπολογιστούν με το μειωμένο ποσοστό, δοθέντος ότι η κάλυψη του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους της προσφοράς κρίνεται κατά το χρόνο υποβολής της και, εν προκειμένω, το μειωμένο ποσοστό, το οποίο προσδιορίστηκε με αναφορά στο ποσοστό που ήδη ίσχυε, δεν εκτείνονταν πέραν συγκεκριμένου χρονικού διαστήματος, ήτοι η ως άνω μείωση είχε βέβαιη και περιορισμένη διάρκεια. Εν προκειμένω, ως παραδέχεται ο προσφεύγων στην προσφυγή του, υπολόγισε στην οικονομική του προσφορά μειωμένες εργοδοτικές εισφορές για το έτος 2022, με αποτέλεσμα, η προσφορά του να υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου κόστους κατά το ισχύον θεσμικό πλαίσιο καθώς, σε κάθε περίπτωση, το μειωμένο ποσοστό δεν ίσχυε για το έτος 2022 κατά την υποβολή της προσφοράς του. Ανεπικαίρως δε και, άρα, απαραδέκτως επικαλείται ο προσφεύγων ασάφεια και αμφισημία του ισχύοντος κανονιστικού πλαισίου και της διευκρίνισης της αναθέτουσας αρχής κατά το παρόν στάδιο σε σχέση με το νόμιμο ύψος των εργοδοτικών εισφορών καθώς με μόνη τη συμμετοχή του έχει αποδεχθεί ανεπιφύλακτα τους όρους της Διακήρυξης, η οποία ρητώς παραπέμπει στην κείμενη εργατική νομοθεσία (βλ. αποφάσεις ΑΕΠΠ 1556/2021, σκ.54 και 616/2021, σκ. 43, μειοψηφία Ε. Αψοκάρδου). Σε κάθε περίπτωση, ο

Αριθμός απόφασης: 1580/2021

προσφεύγων δεν επικαλείται και δεν αποδεικνύει ότι στην οικονομική της προσφορά και σύμφωνα με τους δικούς της υπολογισμούς, εάν είχε υπολογίσει ορθά τις ασφαλιστικές εισφορές για τα έτη 2021 και 2022 με βάση τους όρους της Διακήρυξης θα κάλυπτε το νόμιμο ελάχιστο ποσό προβαίνοντας αλυσιτελώς σε συγκριτικές αναφορές σε σχέση με την προσφορά του παρεμβαίνοντος.

28. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

29. Επειδή η παρέμβαση θα πρέπει να γίνει δεκτή.

30. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 28, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 21 Σεπτεμβρίου 2021 και εκδόθηκε την 11η Οκτωβρίου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ