

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 25 Οκτωβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Γερασιμούλα - Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει α) την από 23.09.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1324/26.09.2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «... ..» (εφεξής «πρώτη» προσφυγή), που εδρεύει στη ..., επί της οδού ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης, β) την από 26.09.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1331/27.09.2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «... .. –» και τον διακριτικό τίτλο «... ..» (εφεξής «δεύτερη» προσφυγή), που εδρεύει στο ..., επί της οδού ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης και γ) την από 26.09.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1335/27.09.2022 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «... ..» και τον διακριτικό τίτλο «... ..» (εφεξής «τρίτη» προσφυγή), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., ομοίως νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της (...) και δη κατά της υπ' αριθμ. .../.../...../12.09.2022 απόφασης της ως άνω αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας αποφασίζεται η κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρεία «... ..», και στην οποία απόφαση ενσωματώνεται η υπ' αριθμ. .../ .../.../.../05.08.2022 απόφαση έγκρισης των πρακτικών αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής/ τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων, όπως η απόφαση τούτη εκδόθηκε στο πλαίσιο ανοικτού, δημόσιου, ηλεκτρονικού διαγωνισμού που η ως άνω αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διά της με αρ. 1/2022 διακήρυξής της με αντικείμενο την ανάθεση των εργασιών

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

καθαριότητας του κτηρίου της ..., με ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ ... 2022-07-13 και συστημικό α/α στο ΕΣΗΔΗΣ ..., εκτιμώμενου προϋπολογισμού ύψους 127.720,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «... .. –» και τον διακριτικό τίτλο «... ..», η οποία άσκησε την από 03.10.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της κατά της τρίτης ως άνω προσφυγής.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «... .. η οποία άσκησε τις από 07.10.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρεμβάσεις της κατά της δεύτερης και τρίτης ως άνω προσφυγής.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και το διακριτικό τίτλο «... ..», που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης, η οποία άσκησε τις από 07.10.2022 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρεμβάσεις της κατά όλων των ανωτέρω προσφυγών.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης προσφυγής έχει καταβληθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο και αναλογούν, κατώτατο ποσό παραβόλου, κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ύψους 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), το οποίο υπολογίζεται βάσει της προϋπολογισθείσας δαπάνης της υπό ανάθεση σύμβασης άνευ ΦΠΑ, η οποία εν προκειμένω ανέρχεται σε 103.000,00€. Ομοίως για την άσκηση της δεύτερης προσφυγής έχει καταβληθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο ποσό παραβόλου, σύμφωνα με τις προρρηθείσες διατάξεις, ύψους 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...) καθώς και για την άσκηση της τρίτης προσφυγής έχει καταβληθεί,

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

δεσμευθεί και πληρωθεί το νόμιμο ποσό παραβόλου, (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...), ύψους 600,00€.

2. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016), της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής και της δραστηριότητας που ασκεί καθώς και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας (άρθρα 61, 120, 290, 376 και 379 του Ν. 4412/2016), εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Αρχής, ενώ έχει γίνει χρήση και του τυποποιημένου εντύπου (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017) από τις προσφεύγουσες. Κοινοποιήθηκαν δε οι προσφυγές στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, αυθημερόν της ανάρτησης τους στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, καθώς και την παρ. 1 εδ. α΄ του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθρου 8 του Π.Δ. 39/2017.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος ...), οι προσφυγές ασκήθηκαν εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α΄ του Ν. 4412/2016 και 4 παρ.1 περ. α΄ του Π.Δ. 39/2017, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες από την αναθέτουσα αρχή, στις 14.09.2022, η πρώτη προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 23.09.2022, αμφότερες δεύτερη και τρίτη ως άνω προσφυγές κατατέθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 26.09.2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης στις ως άνω διατάξεις δεκαήμερης προθεσμίας για την άσκησή τους, δοθέντος ότι η καταληκτική της προθεσμίας ημερομηνία συνέπιπτε με ημέρα κατά νόμο εξαιρετέα και συνεπώς νομίμως παρεκτείνεται μέχρι την επόμενη εργάσιμη ημέρα. Επέκρινε, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 ασκεί την Παρέμβασή της, η δεύτερη ως άνω προσφεύγουσα

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

εταιρεία κατά της τρίτης προσφυγής, καθ' ό μέρος η τελευταία βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, δυνάμει της προσβαλλομένης. Ομοίως, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, ασκεί τις Παρεμβάσεις της, η πρώτη ως άνω προσφεύγουσα εταιρεία κατά αμφότερων των ως άνω ασκηθεισών προσφυγών, καθ' ό μέρος οι προσφεύγουσες βάλλουν κατά της αποδοχής της προσφοράς της, δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης. Επιπλέον, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, κατά την έννοια των προρρηθεισών διατάξεων, η εταιρεία ασκεί τις Παρεμβάσεις της κατά όλων των ανωτέρω ασκηθεισών προσφυγών, δοθέντος ότι διά της προσβαλλομένης αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος της επίμαχης σύμβασης και συνεπώς ευλόγως επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης και την ανάθεση εντέλει της επίμαχης σύμβασης σε αυτή. Επιπροσθέτως, οι προσφυγές κοινοποιήθηκαν στους συμμετέχοντες από την αναθέτουσα αρχή, μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 03.10.2022, η εταιρεία άσκησε τη Παρέμβαση της, στις 03.10.2022, οι έτερες παρεμβαίνουσες στις 07.10.2022, επομένως παραδεκτώς και εμπροθέσμως, εντός της νόμιμης αποκλειστικής δεκαήμερης προθεσμίας, αρχόμενης από την κοινοποίηση των προσφυγών. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 30.09.2022 στην ΕΑΔΗΣΥ και στις 03.10.2022 στους συμμετέχοντες, τις απόψεις της επί των αιτημάτων αναστολής που είχαν συμπεριλάβει η δεύτερη και τρίτη προσφεύγουσα στις προσφυγές τους, αποδεχόμενη τα σχετικά αιτήματα και, διατυπώνοντας επιπλέον ότι: «Η ... δεν εκφέρει περαιτέρω απόψεις... πέραν της επισήμανσης ότι, για την ολοκλήρωση των επιμέρους σταδίων της διαγωνιστικής διαδικασίας, τηρήθηκαν οι καθοριζόμενες προθεσμίες του άρθρου 221Α του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α'147/08.08.2016)», αναρτώντας τα σχετικά έγγραφα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ. Στις 12.10.2022 η εταιρεία καταθέτει στον ηλεκτρονικό τόπο του προκείμενου διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, τα Υπομνήματα της κατά της παρέμβασης της εταιρείας Α.Ε. και της εταιρείας ,

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

απαραδέκτως ωστόσο, δοθέντος ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 «Συμπληρωματικά υπομνήματα κατατίθενται από οποιοδήποτε από τα μέρη μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ ή, αν αυτό δεν είναι εφικτό ή αν ο διαγωνισμός δεν διενεργείται μέσω ΕΣΗΔΗΣ, με οποιοδήποτε πρόσφορο μέσο, το αργότερο εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση των απόψεων της αναθέτουσας αρχής».

4. Επειδή, με την με αρ. .../2022 διακήρυξή της, η (...) προκήρυξε ανοικτό, δημόσιο, ηλεκτρονικό διαγωνισμό «Για την Ανάθεση των Εργασιών Καθαριότητας του Κτηρίου της ...», εκτιμώμενου προϋπολογισμού 127.720,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., χρονικής διάρκειας σύμβασης δώδεκα (12) μήνες (από 11.10.2022 έως 10.10.2023) και με κριτήριο κατακύρωσης για την ανάθεση της σύμβασης, τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν έντεκα (11) οικονομικοί φορείς και με το υπ' αριθ. πρωτ. .../02.08.22/.../ΤΔΠ Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, η Επιτροπή έκρινε κατά πρώτον ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής και των έντεκα (11) οικονομικών φορέων είναι πλήρη και σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και κατά δεύτερον την συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού στο επόμενο στάδιο, ήτοι του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών. Εν συνεχεία, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων στην διαγωνιστική διαδικασία οικονομικών φορέων. Με βάση το κριτήριο κατακύρωσης για την ανάθεση της σύμβασης, που προσδιορίζεται εν προκειμένω αποκλειστικά βάσει της τιμής, η κατάταξη των τριών (3) πρώτων οικονομικών φορέων διαμορφώνεται ως εξής: 1., 2. και 3. Διά του με αρ. πρωτ. .../02.08.22/ .../ΤΟΔ πρακτικού της, η επιτροπή εισηγήθηκε την αποδοχή όλων των οικονομικών προσφορών και έκρινε ως την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, αυτή της εταιρείας, την οποία εταιρεία και πρότεινε για την ανάδειξή της ως προσωρινό ανάδοχο της υπό ανάθεση σύμβασης. Διά της με αρ. πρωτ.//...//.../05.08.2022 απόφασης της αναθέτουσας αρχής δε και κατ'

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

αποδοχήν των ανωτέρω πρακτικών της Επιτροπής του διαγωνισμού, αποφασίστηκε: α) Η αποδοχή των με αρ. πρωτ. .../02.08.22/.../ΤΔΠ και με αρ. πρωτ. .../02.08.22/.../ΤΟΔ πρακτικών της επιτροπής του διαγωνισμού και β) Η ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της εταιρίας, με αριθμό συστήματος ΕΣΗΔΗΣ προσφοράς Στις 09.08.22, διά της με αρ. πρωτ .../210/3219 πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, κλήθηκε η ανωτέρω αναδειχθείσα προσωρινός ανάδοχος για την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης ενώ, τέλος, με την με αριθμ. πρωτ. .../224/3639Σ.683/12.09.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής α) εγκρίνεται το με αρ. πρωτ. .../01.09.22/.../... πρακτικό με το οποίο γίνεται η αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης που υπέβαλλε η προσωρινή ανάδοχος και β) αποφασίζεται η κατακύρωση της σύμβασης στην εταιρία Ενόψει των ανωτέρω, η πρώτη προσφεύγουσα στρέφεται κατά της ως άνω απόφασης, ισχυριζόμενη ότι μη νόμιμα και κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτή, απεφασίσθη η ανάδειξη της ανωτέρω εταιρείας ως αναδόχου του εν λόγω έργου, μετ' εννόμου συμφέροντος, ούσα εν προκειμένω δεύτερη στη σειρά μειοδοσίας και επομένως θεμελιώνει πρόδηλο, άμεσο και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της πρώτης στη σειρά μειοδοσίας και αναδειχθείσας αναδόχου, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Η δεύτερη προσφεύγουσα, μετ' εννόμου συμφέροντος, στρέφεται κατά της ως άνω απόφασης, καθ' ο μέρος απεφασίσθη η ανάδειξη της ανωτέρω εταιρείας ως αναδόχου του εν λόγω έργου, καθώς επίσης και η αποδοχή της προσφοράς της εταιρείας, ούσα εν προκειμένω τρίτη στη σειρά μειοδοσίας και επομένως θεμελιώνει πρόδηλο, άμεσο και ενεστώς έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της πρώτης στη

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

σειρά μειοδοσίας και αναδειχθείσας αναδόχου καθώς και ως προς το μέρος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της δεύτερης στη σειρά μειοδοσίας εταιρείας, που προηγείται της ίδιας, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Τέλος, η τρίτη προσφεύγουσα, ούσα έβδομη στη σειρά κατάταξης της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, ομοίως μετ' εννόμου συμφέροντος ασκεί τη προσφυγή της, αφού η προσφορά της έχει γίνει αποδεκτή, ενώ βλάπτεται από τη παράνομη, ως ισχυρίζεται, διά της προσβαλλομένης, αποδοχή των προσφορών των συμμετεχόντων που προηγούνται της ίδιας στη σειρά μειοδοσίας. Πιο συγκεκριμένα, αιτείται να ακυρωθεί, άλλως ανακληθεί ή τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. .../.../...../12.09.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία αποφασίζεται η κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρεία και η συμπροσβαλλόμενη υπ' αριθμ. .../.../ .../Σ.611/05.08.2022 απόφαση έγκρισης των πρακτικών αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών, με την οποία αφενός έγινε αποδεκτή η τεχνική και οικονομική προσφορά της εταιρείας, ανακηρύσσοντας την προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης, και αφετέρου έγιναν δεκτές οι τεχνικές και οικονομικές προσφορές των οικονομικών φορέων ..., 2η στη σειρά μειοδοσίας,, 3η στη σειρά μειοδοσίας, ..., 4η στη σειρά μειοδοσίας,, 5η στη σειρά μειοδοσίας και ..., 6η στη σειρά μειοδοσίας της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, καθότι, ως ισχυρίζεται, όλες οι προσφορές των παραπάνω εταιρειών παραβιάζουν επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της οικείας διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν.

5. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται η πρώτη προσφεύγουσα ότι μη νομίμως έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας και κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 88 παρ. 3 και 18 παρ. 2 του Ν. 4412/16 καθώς και του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, καθώς υπολογίζει κατώτερες από τις νόμιμες ασφαλιστικές εισφορές, λαμβάνοντας εν προκειμένω υπόψη εσφαλμένο συντελεστή εργοδοτικών εισφορών.

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

6. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη, που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δεσμεύει αμφίδρομα, τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες, προβλέπονται τα εξής: «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών καθαρισμού του κτηρίου της Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 103.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: € 127.720,00). Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 12 μήνες από ημερομηνία υπογραφής. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «I» της παρούσας διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, η οποία προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής. [...] 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα III της διακήρυξης: Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα (για το σύνολό της). 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 δημοσίου και τρίτων κρατήσεις είναι: α) κράτηση 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε συμπληρωματικής ή τροποποιητικής σύμβασης υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (άρθρο 4 Ν. 4013/2011 όπως ισχύει με τις αλλαγές του Ν. 4912/22). β) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ της ανάπτυξης και συντήρησης του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016. γ) κράτηση 0,1% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

(πρώην Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών) (άρθρο 350 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει με τις αλλαγές του Ν. 4912/22). δ) οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επτ αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. ε) με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013 (όπως ισχύει) παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού. Σημειώνεται ότι, η παρακράτηση φόρου αποτελεί μέρος της φορολογικής υποχρέωσης του αναδόχου, από τον οποίο προεισπράττεται το σχετικό ποσό, ενώ στη συνέχεια, κατά την εκκαθάριση της φορολογικής του δήλωσης, επιστρέφεται ή συμψηφίζεται στο φόρο εισοδήματος που επιβάλλεται σε βάρος του επί των κερδών ή του καθαρού εισοδήματος, ανάλογα αν πρόκειται για νομικό ή φυσικό πρόσωπο. Κατά συνέπεια, η παρακράτηση φόρου δεν αποτελεί κράτηση υπέρ του Δημοσίου, ούτε εμπίπτει στην έννοια της επιβάρυνσης της αξίας της υπηρεσίας που παρέχεται από τον ανάδοχο δημόσιας σύμβασης. Τούτο διότι η προείσπραξη του φόρου εισοδήματος, που αφαιρείται από την αξία της πληρωμής του αναδόχου, έχει προσωρινό χαρακτήρα, αφού η τελική απόδοση ή μη του παρακρατηθέντος ποσού στο Δημόσιο εξαρτάται από το ύψος της φορολογικής υποχρέωσης του αναδόχου, ανάλογα με τα ετήσια κέρδη ή το καθαρό εισόδημα που αυτός δηλώνει, σε σχέση με τα ποσά φόρου που έχουν παρακρατηθεί. στ) ο ΦΠΑ βαρύνει την αναθέτουσα αρχή. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται παρά μόνον εφόσον συντρέχουν σωρευτικά οι προϋποθέσεις της παραγράφου 4.5 της παρούσας διακήρυξης. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) ..., β) ... και γ) Οι προσφέροντες υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

υπάγονται οι εργαζόμενοι. Υποχρεούνται επίσης να αναφέρουν στην οικονομική προσφορά τους και ξεχωριστό Κεφάλαιο, εκτός των άλλων, τα εξής : α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.»

7. Επειδή, στις διατάξεις του άρθρου 97 του Ν. 4387/2016 (ΦΕΚ Α 85 12.5.2016) με τίτλο «Ενιαίο Σύστημα Κοινωνικής Ασφάλειας - Μεταρρύθμιση ασφαλιστικού - συνταξιοδοτικού συστήματος - Ρυθμίσεις φορολογίας εισοδήματος και τυχερών παιγνίων και άλλες διατάξεις.» ορίζονται τα ακόλουθα: «1. Από την 1.6.2016 και μέχρι τις 31.5.2019, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς για την επικουρική ασφάλιση στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,5% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,5% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Από 1η.6.2019 και μέχρι τις 31.5.2022, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,25% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,25% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Μετά το πέρας της εξαετίας, το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς επανέρχεται στο ύψος που ίσχυε στις 31.12.2015. 2. Η εισφορά της περίπτωσης β` του άρθρου 59 του ν. 3371/2005 (Α` 178) και η πρόσθετη ειδική εισφορά του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 του ν. 4225/2014 (Α` 2), εξακολουθούν να καταβάλλονται. Άλλες ειδικές εισφορές άπαξ καταβαλλόμενες από τους ασφαλισμένους εντασσόμενων στο Ε.Τ.Ε.Α. ταμείων, τομέων κλάδων και λογαριασμών, καθώς και άλλα επιπλέον έσοδα που προκύπτουν πέραν από τις ασφαλιστικές εισφορές ασφαλισμένων και εργοδοτών παύουν να καταβάλλονται από την 1η.1.2018. 3. Από την 1.1.2020 για την καταβολή των

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

ασφαλιστικών εισφορών, οι αυτοτελώς απασχολούμενοι, οι ελεύθεροι επαγγελματίες, και όλοι οι πριν και μετά την 1η.1.1993 ασφαλισμένοι, έμμισθοι δικηγόροι και μισθωτοί μηχανικοί των οικείων τομέων του κλάδου επικουρικής ασφάλισης του πρώην Ε.Τ.Α.Α. κατατάσσονται σε τρεις (3) ασφαλιστικές κατηγορίες, των οποίων το ποσόν της μηνιαίας ασφαλιστικής εισφοράς αντιστοιχεί σε:

Ασφαλιστικές κατηγορίες	Ποσά εισφορών επικουρικής σύνταξης σε ευρώ (από 1.1.2020 έως 31.5.2022)	Ποσά εισφορών επικουρικής σύνταξης σε ευρώ (από 1.6.2022)
1η κατηγορία	42	39
2η κατηγορία	51	47
3η κατηγορία	61	56

4. Οι ασφαλισμένοι κατατάσσονται με ελεύθερη επιλογή τους σε μία (1) από τις τρεις (3) ασφαλιστικές κατηγορίες. Η κατάταξη σε μία (1) από τις τρεις (3) είναι υποχρεωτική. Αν ο ασφαλισμένος δεν επιλέξει ασφαλιστική κατηγορία, κατατάσσεται υποχρεωτικά στην πρώτη. Ο ασφαλισμένος μπορεί, με αίτησή του, να επιλέξει ανώτερη ασφαλιστική κατηγορία από αυτή που υπάγεται ή, εφόσον βρίσκεται σε ανώτερη ασφαλιστική κατηγορία, να επιλέξει κατώτερη. Η αίτηση επιλογής δύναται να υποβάλλεται και ηλεκτρονικά. Αίτηση για μεταβολή ασφαλιστικής κατηγορίας δύναται να υποβάλλεται οποτεδήποτε, σε κάθε περίπτωση όμως η μετάταξη από κατηγορία σε κατηγορία γίνεται από την 1η Ιανουαρίου του επόμενου έτους από την υποβολή της αίτησης και ισχύει υποχρεωτικά για όλο το επόμενο έτος από την υποβολή της αίτησης. Κατά την πρώτη εφαρμογή του παρόντος οι ασφαλισμένοι κατατάσσονται υποχρεωτικά στην πρώτη ασφαλιστική κατηγορία και επιλέγουν την ασφαλιστική κατηγορία στην οποία επιθυμούν να υπαχθούν από την 1η.7.2020. [...] 5. Από την 1.1.2023 έως 31.12.2024 τα ως άνω ποσά των ασφαλιστικών κατηγοριών προσαυξάνονται κατ' έτος με διαπιστωτική πράξη του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων, κατά το ποσοστό μεταβολής του μέσου ετήσιου γενικού δείκτη τιμών καταναλωτή του προηγούμενου έτους. Σε περίπτωση αρνητικής τιμής του ως άνω ποσοστού το ποσόν της εισφοράς παραμένει στα επίπεδα του προηγούμενου έτους. Από 1.1.2025 και εφεξής τα ως άνω ποσά των ασφαλιστικών κατηγοριών

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

προσαυξάνονται κατ' έτος κατά τον δείκτη μεταβολής μισθών σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παράγραφο 4 του άρθρου 8. [...] 7. Εισφορές που καταβλήθηκαν νόμιμα δεν επιστρέφονται.»

8. Επειδή, περαιτέρω, στο από 23.12.2021 διευκρινιστικό έγγραφο της Δ/σης Κύριας Ασφάλισης και Εισφορών του Υπουργείου Εργασίας σχετικά με την παροχή πληροφοριών για εργοδοτικές εισφορές, διατυπώνονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι: «...Ενόψει των ανωτέρω, τα συνολικά ποσοστά των ασφαλιστικών εισφορών, ασφαλισμένου – εργοδότη, για κύρια σύνταξη, υγειονομική περίθαλψη (παροχές σε είδος και σε χρήμα), επικουρική ασφάλιση και εισφορές υπέρ ΟΑΕΔ, για το χρονικό διάστημα από 1/1/2021 έως 31/12/2022, καθώς και από 1/1/2023 και μετά εφόσον δεν υπάρξει στο μεταξύ τροποποίηση του νομοθετικού πλαισίου, διαμορφώνονται ως ακολούθως:

	ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΕΡΓΟΔΟΤΗ - ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ								
	ΑΣΦ/ΝΟΣ	ΕΡΓ/ΤΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ	ΑΣΦ/ΝΟΣ	ΕΡΓ/ΤΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ	ΑΣΦ/ΝΟΣ	ΕΡΓ/ΤΗΣ	ΣΥΝΟΛΟ
	1/1/2021-31/5/2022			1/6/2022-31/12/2022			1/1/2023 και μετά		
ΠΛΗΡΗ ΑΠΑΣΧ/ΣΗ	14,12%	22,54%	36,66%	13,87%	22,29%	36,16%	15,08%	24,08%	39,16%
ΜΕΙΩΜΕΝΗ ΑΠΑΣΧ/ΣΗ	14,54%	23,02%	37,56%	14,29%	22,77%	37,06%	15,50%	24,56%	40,06%
ΠΛΗΡΗ ΑΠΑΣΧ/ΣΗ ΒΑΡΕΑ	17,57%	24,69%	42,26%	17,32%	24,44%	41,76%	18,53%	26,23%	44,76%
ΜΕΙΩΜΕΝΗ ΑΠΑΣΧ/ΣΗ ΒΑΡΕΑ	17,99%	25,17%	43,16%	17,74%	24,92%	42,66%	18,95%	26,71%	45,66%

9. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, προσφορά η οποία παραβιάζει την εργατική νομοθεσία, πρέπει να αποκλείεται από τον διαγωνισμό ως μη νόμιμη. Επίσης έχει κριθεί ότι, οικονομική προσφορά που δεν περιλαμβάνει τις νόμιμες εργατικές δαπάνες και τις νόμιμες ασφαλιστικές κρατήσεις, παραβιάζουσα ρητούς όρους της διακήρυξης και της νομοθεσίας, ενώ αν αφαιρεθούν οι εργατικές δαπάνες και οι ασφαλιστικές κρατήσεις αυτές από την προσφερόμενη τιμή το ποσό της προσφοράς υπολείπεται του κατώτερου νόμιμου εργατικού κόστους, θα πρέπει να απορριφθεί ως μη

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

σύμφωνη και με τις διατάξεις της διακήρυξης, που επιβάλλουν την τήρηση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας και την καταβολή των νόμιμων αποδοχών στους εργαζομένους από τον ανάδοχο (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 840/2008). Επιπροσθέτως, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπο ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ). Εξάλλου, με βάση την αρχή της τυπικότητας των δημόσιων διαγωνισμών, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (ΣΤΕ 194/2011).

10. Επειδή, από τη γραμματική ερμηνεία των παρατεθέντων στη σκέψη 6 της παρούσας όρων της διακήρυξης συνάγεται ότι οι συμμετέχοντες στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία θα πρέπει να υποβάλλουν την οικονομική τους προσφορά, στη δε αναγραφόμενη από τις συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαριότητας τιμή, επί ποινή αποκλεισμού, θα πρέπει να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο, τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι, το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων και το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. Σε ό,τι αφορά ειδικότερα τις ασφαλιστικές εισφορές, στις διατάξεις του άρθρου 97 του Ν. 4387/2016, ως έχει τροποποιηθεί και ισχύει από 26.11.2020 (ΦΕΚ Α/235),

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

οπότε και καταλαμβάνει την προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία, δοθέντος ότι η διακήρυξη του υπόψη διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στις 13.07.2022, η δε διάρκεια της υπό ανάθεση σύμβασης ορίζεται από την υπογραφή της σύμβασης και για δώδεκα μήνες, προβλέπεται ότι για το χρονικό διάστημα από την 01.06.2022 μέχρι και την 31.12.2022, ο νόμιμος συντελεστής εργοδοτικής εισφοράς που έπρεπε να ληφθεί υπόψη για μερική απασχόληση με μεικτά ένσημα για τους εργαζόμενους είναι 22,77% ενώ από την 01.01.2023 είναι 24,56%. Αντίστοιχα, ως βασίμως ισχυρίζεται και η προσφεύγουσα, ο νόμιμος συντελεστής εργοδοτικής εισφοράς που έπρεπε να ληφθεί υπόψη για μερική απασχόληση με βαρέα ένσημα για τους εργαζόμενους για το υπολειπόμενο διάστημα του έτους 2022 είναι 24,92% και από 01.01.2023 είναι 26,71%. Από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. ...) εμφανίζεται ότι, η ανωτέρω χρησιμοποίησε στους υπολογισμούς της οικονομικής της προσφοράς μεσοσταθμικό συντελεστή 22,77% για μερική απασχόληση με μεικτά ένσημα και 24,92% για μερική απασχόληση βαρέα ένσημα, δηλαδή χαμηλότερους συντελεστές από τους νόμιμους για όλο το διάστημα. Άλλοις λόγοις, η ανωτέρω διαγωνιζόμενη έχει ορθώς μεν υπολογίσει στην υποβληθείσα οικονομική της προσφορά, τις ασφαλιστικές εισφορές επί των ποσοστών που ισχύουν για το χρονικό διάστημα από 01.06.2022 και εν προκειμένω από 11.10.2022 για την υπό ανάθεση υπηρεσία, εσφαλμένως ωστόσο, για το χρονικό διάστημα από την 01.01.2023 και μετά, όπου, ως προαναφέρθηκε, ισχύουν διαφορετικά ποσοστά που αντιστοιχούν στις εισφορές εργοδότη/ εργαζομένου. Πιο συγκεκριμένα, διαπιστώνεται ότι η προσφορά της αναδειχθείσας αναδόχου εταιρείας περιλαμβάνει μη νόμιμους συντελεστές εργοδοτικών εισφορών, καθώς δεν λαμβάνει υπόψη τους συντελεστές που ισχύουν για το διάστημα του έτους 2023, καθόσον χρησιμοποίησε εσφαλμένα τον μειωμένο συντελεστή 22,77% για όλη τη διάρκεια του έργου και όχι, μόνο για το διάστημα που αντιστοιχεί στο έτος 2022 που είναι και το ορθό, κατά παράβαση, εν προκειμένω, της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας. Συνεπώς, από τη συνδυαστική εφαρμογή των κανονιστικού περιεχομένου

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

όρων της υπόψη διακήρυξης και τις προβλέψεις του οικείου νομοθετικού πλαισίου και δεδομένου ότι η προκείμενη ανάθεση σύμβασης αφορά σε υπηρεσίες καθαριότητας που πρέπει να παρασχεθούν από την υπογραφή της σύμβασης, ήτοι εντός του 2022 και για ένα έτος, σε κάθε περίπτωση με τη μεγαλύτερη διάρκεια της εντός του 2023, πρέπει να γίνει δεκτό εν προκειμένω, ότι η προσφοράς της ανωτέρω δεν είναι σε συμμόρφωση με τα αξιωθέντα και απαιτούμενα από την εργατική νομοθεσία, κατά αυτό το σκέλος, οι δε σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ότι δηλαδή οι υπολογισθείσες από την ανωτέρω διά της υποβληθείσας οικονομικής της προσφοράς, εργοδοτικές εισφορές των εργαζόμενων μερικής απασχόλησης, υπολείπονται, βάσει των προβλεπόμενων ποσοστών που ορίζονται στις προρρηθείσες διατάξεις, πρέπει να γίνουν δεκτοί.

11. Επειδή, εξάλλου, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε Διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και εάν δεν περιέχει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους την υποχρέωση τήρησης των κείμενων διατάξεων κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους. Μεταξύ των διατάξεων αυτών «προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία – ελλείψει σχετικής ρήτρας στην Διακήρυξη – οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελάχιστου κατά νόμον εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος το στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών, αλλά μετά τη σύναψη της σχετικής σύμβασης, δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσεως αλλά δημιουργεί και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού, προσκρούοντας για το λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας [...]» (βλ. ΕΑ 58/2019, 791, 840, 1172/2008 κ.λπ.).

12. Επειδή, άλλωστε, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην 6η σκέψη της παρούσας, η Διακήρυξη του ένδικου διαγωνισμού παραπέμπει ρητώς στο ισχύον νομοθετικό και κανονιστικό εργατικό και κοινωνικοασφαλιστικό

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

καθεστώς, ενώ, κατά τον κρίσιμο από πλευράς ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου, χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού είχε τεθεί σε ισχύ η ρύθμιση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020 (Α΄ 235/26.11.2020) και επομένως, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην 7η σκέψη, εφόσον η ρύθμιση αυτή είχε σαφώς προσδιορισμένη χρονική ισχύ, μετά την πάροδο της οποίας επανέρχεται αυτοδικαίως το προηγούμενο ασφαλιστικό καθεστώς, οι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν στον ένδικο διαγωνισμό όφειλαν καταρχήν να γνωρίζουν και να εφαρμόσουν σωστά την παραπάνω διάταξη σε συνδυασμό με τις προϊσχύουσες και τις λοιπές κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και να διαμορφώσουν αναλόγως τις οικονομικές τους προσφορές υπολογίζοντας τις αναλογούσες ασφαλιστικές εισφορές με μειωμένο ποσοστό 22,54% για το έτος 2021 και με το προϊσχύον, κανονικό ποσοστό 24,33% για τα έτη 2022 και 2023, χωρίς να ασκεί επιρροή από την άποψη αυτή (της νόμιμης διαμόρφωσης της οικονομικής προσφοράς) τυχόν μεταγενέστερη του χρονικού αυτού σημείου νομοθετική ρύθμιση. (Βλ. ad hoc ΔΕφΑθ 999/2022, σκ. 12)

13. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, η εφαρμογή του Ν. 4387/2016 ως ισχύει μετά τις τροποποιήσεις διά των άρθρων 48 του Ν. 4670/2020 και 81 του Ν. 4826/2021 αποτελεί το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο το οποίο διέπει τον επίδικο διαγωνισμό. Τα όσα δε περί αντιθέτου προβάλλει η παρεμβαίνουσα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα. Επέκεινα, η ανωτέρω διαπιστωθείσα πλημμέλεια της προσφοράς της παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της, τον αποκλεισμό της από την διαδικασία και την αποδοχή του σχετικού αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, 227, 83/2013, 344/2017, 102/2015, 82/2014, ΔΕφΑθ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 239/2019, 841/2012 (ΑΣΦ), ΔΕφΘεσ/νικής 83/2019 κ.α.).

14. Επειδή, η δεύτερη προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο προσφυγής της προβάλλει ιδίου περιεχομένου αιτιάσεις με τον δεύτερο λόγο της πρώτης προσφυγής, κατά της αποδοχής της προσφοράς της αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας. Προς αποφυγή ασκόπων επαναλήψεων και καθόσον ισχύουν *mutatis mutandis* τα αναλυτικά

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

αναφερθέντα στις σκέψεις 6 έως 12 της παρούσας, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας διά του πρώτου λόγου προσφυγής της πρέπει να γίνουν δεκτοί.

15. Επειδή, η δεύτερη προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται ότι οι συμμετέχουσες εταιρείες και έχουν υπολογίσει στις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές τους, ως κόστος αναλωσίμων ποσό χαμηλότερο από το απαιτούμενο της Διακήρυξης. Στην υπόψη διακήρυξη που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού ορίζονται σχετικώς τα εξής: «2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες ανά είδος / τμήμα.» Στο δε Παράρτημα Ι διατυπώνεται: «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ : α. Το σύνολο των προς καθαρισμό τετραγωνικών μέτρων ανέρχονται σε 8.270 τ.μ. Σύμφωνα με την περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, που αναλυτικά περιγράφεται ανωτέρω για την καθαριότητα του κτηρίου της ..., απαιτούνται συνολικά είκοσι τέσσερις (24) ανθρωποώρες ημερήσιας εργασίας κατά μέσο όρο, οι οποίες, λαμβανομένων υπόψη των υπηρεσιακών αναγκών, θα παρέχονται από πέντε (5) εργαζόμενους. Το συνολικό εκτιμώμενο κόστος για την παροχή των υπόψη υπηρεσιών ανέρχεται στις 92.500,00, λαμβάνοντας υπόψη το κόστος αντίστοιχων εργασιών που έχουν πραγματοποιηθεί κατά τα προηγούμενα οικονομικά έτη, καθώς και το υφιστάμενο ύψος του κατώτατου ημερομισθίου. β. Τα απαραίτητα αναλώσιμα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης που περιγράφονται στην παράγραφο 1 του παρόντος Παραρτήματος, εκτιμάται ότι θα κοστίζουν περίπου 500,00 € μηνιαίως. Ήτοι, συνολικό κόστος αναλωσίμων για δώδεκα (12) μήνες περίπου 6.000,00 €. Τα παραπάνω υλικά είναι υποχρεωτικά να προσκομίζονται κατά την εκτέλεση της σύμβασης στο ακέραιο σε αξία 500,00€. Ανεξαρτήτως της τιμής που θα δοθεί στην οικονομική προσφορά στο πεδίο αναλώσιμα και μέσα καθαρισμού, ο προμηθευτής υποχρεούται να προσκομίσει κατά την εκτέλεση της σύμβασης υλικά αξίας 500,00€. γ. Επιπροσθέτως και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 στην προσφορά του κάθε υποψήφιου αναδόχου

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

πρέπει να υπολογίζεται εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, του εργολαβικού του κέρδους, καθώς και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων (μη συμπεριλαμβανομένου του παρακρατούμενου φόρου εισοδήματος). Εν προκειμένω και για τη συγκεκριμένη εργασία εκτιμάται: Διοικητικό κόστος: 1.500,00 €. δ. Το άθροισμα των ως άνω ποσών των παραγράφων 2α, 2β και 2γ ανέρχεται συνολικά σε 100.000,00 €. Με τον υπολογισμό ενός ποσοστού 3% ως εργολαβικό κέρδος επί του ως άνω ποσού φτάνουμε στο συνολικό ύψος των 103.000,00€, το οποίο εκτιμάται ότι αποτελεί το συνολικό ύψος του προϋπολογισμού της εν λόγω εργασίας. Οι προαναφερόμενες τιμές διαμορφώθηκαν μετά από έρευνα που έκανε η υπηρεσία στις τρέχουσες τιμές εμπορίου σε αντίστοιχα είδη καθαριότητας και προσωπικής υγιεινής και μετά από εκτίμηση των αντίστοιχων εργασιών που έχουν πραγματοποιηθεί κατά τα προηγούμενα οικονομικά έτη.» Περαιτέρω, σε σχετικό διευκρινιστικό έγγραφο της αναθέτουσας αρχής διευκρινίζεται ότι: «β. Στο ποσό των 500,00 ευρώ, το οποίο αφορά τα απαραίτητα αναλώσιμα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης της παραγράφου 1 του Παραρτήματος Ι της (α) σχετικής διακήρυξης (σελ. 49 αυτής), δεν συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Κατά τα λοιπά ισχύουν τα αναγραφόμενα στους όρους της (α) σχετικής διακήρυξης.» Από την επισκόπηση των προσφορών των εταιρειών στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. ... και 292245 αντιστοίχως) εμφανίζεται ότι η πρώτη ως άνω εταιρεία έχει υπολογίσει μηνιαίως το ποσό των 36,00€, ως κόστος αναλωσίμων, και η δεύτερη ως άνω εταιρεία έχει υπολογίσει ως μηνιαίο κόστος αναλωσίμων το ποσό των 250,00€, και για αυτό, άλλωστε, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι δεν πληρούν τις απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης, όπου ρητά ζητείται να προσκομίζονται μηνιαίως αναλώσιμα υλικά αξίας 500,00€ χωρίς Φ.Π.Α., η δε μη συμμόρφωση με τις τεχνικές ή οικονομικές προδιαγραφές αποτελεί λόγο αποκλεισμού. Εντούτοις η ίδια η προσφεύγουσα διά των σχετικών ισχυρισμών της συνομολογεί ότι αυτό που απαιτείται εν προκειμένω είναι να προσκομίζονται υλικά αξίας 500,00€ άνευ Φ.Π.Α., ενώ ρητώς και ευκρινώς διατυπώνεται στην υπόψη διακήρυξη ότι ανεξαρτήτως της τιμής που

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

θα δοθεί στην οικονομική προσφορά στο πεδίο αναλώσιμα και μέσα καθαρισμού, ο προμηθευτής έχει την υποχρέωση να προσκομίσει κατά την εκτέλεση της σύμβασης υλικά αξίας 500,00€. Άλλοις λόγους, ως συνάγεται από τη γραμματική διατύπωση των ανωτέρω όρων, αυτό που αξιώνεται από τους διαγωνιζόμενους είναι να έχουν τη δυνατότητα να προσκομίζουν αναλώσιμα υλικά αξίας 500,00€ μηνιαίως και για το χρονικό διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης, έτερο ζήτημα όμως αποτελεί το κόστος των αναλωσίμων που δηλώνουν στην οικονομική τους προσφορά, πολλώ δε μάλλον που η εξεταζόμενη διαγωνιστική διαδικασία διέπεται από το κριτήριο της χαμηλότερης οικονομικής προσφοράς. Επιπλέον, ως βασίμως ισχυρίζονται αμφότερες οι παρεμβαίνουσες, το κόστος των αναλωσίμων έχει υπολογισθεί σαφώς και ορισμένως στις προσφορές τους και είναι το εύλογο για την εκτέλεση της προκείμενης σύμβασης, όπως προβλέπει η διακήρυξη στην παράγραφο 2.4.4 αυτής («Οι προσφέροντες υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.»), αλλά ανάγεται και στην ευχέρεια του κάθε διαγωνιζόμενου να οργανώνει κατά τρόπο θεμιτό την άσκηση της επιχειρηματικής του δραστηριότητας, σχετίζεται δε με τη δυναμικότητα της επιχείρησής του, το βάρος του επιχειρηματικού του κινδύνου και τις επιχειρηματικές προσδοκίες του κατά τον κρίσιμο, κατά περίπτωση, χρόνο (βλ. ΔΕφΑθ 86/2019, ΔΕφΑθ 312/2015, 795/2012 και ΕΑ ΣτΕ 105/2015, 263/2011, 139/2011). Τούτων δοθέντων, οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας διά του δεύτερου λόγου προσφυγής της είναι απορριπτέοι, αντιστοίχως οι ισχυρισμοί των παρεμβαίνουσών είναι αποδεκτοί, ως βάσιμοι.

16. Επειδή, η τρίτη προσφεύγουσα με τον τελευταίο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει ότι είναι μη νόμιμες οι οικονομικές προσφορές των φορέων, ..., και ..., διότι οι ασφαλιστικές εισφορές που υπολογίζουν, υπολείπονται του ελάχιστου νόμιμου, με αποτέλεσμα να παρίστανται

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

παράνομες και ζημιογόνες. Για τους λόγους που διατυπώθηκαν και εξετάστηκαν στα αναλυτικώς αναφερθέντα στις σκέψεις 6 – 12 της παρούσας και προς αποφυγή ασκόπων επαναλήψεων, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας αναφορικά με την διαπιστωθείσα πλημμέλεια στη προσφορά της αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου εταιρείας πρέπει να γίνουν δεκτοί. Mutatis mutandis οι σχετικοί ισχυρισμοί θα πρέπει να γίνουν δεκτοί και για τις προσφορές των διαγωνιζόμενων εταιρειών ..., ... και ..., καθώς από την επισκόπηση των προσφορών τους στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. ..., ... και ... αντιστοίχως) προκύπτουν τα εξής: Ως εμφανίζεται από το αρχείο «ΟΙΚΟΝ. ΠΡΟΣΦΟΡΑ.SIGN», ο οικονομικός φορέας ... υπολογίζει και δηλώνει: (1) Για τους εργαζόμενους του πίνακα Α (μερικής απασχόλησης μεικτά, δεδομένου ότι εργάζονται 4 ώρες ημερησίως από Δευτέρα – Κυριακή): ασφαλιστικές εισφορές ποσού 7.290,37€ (7.390,37 € - 100 € ΕΛΠΚ, σύμφωνα με την προσφορά του), ήτοι ασφαλιστικές εισφορές ποσοστού 23,02% ($7.290,37 \text{ €} / 31.669,74 \text{ €} \times 100$). Πλην όμως όπως προεκτέθηκε, οι ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη των εργαζομένων του πίνακα Α', ανέρχονται στα κατωτέρω ποσοστά, σύμφωνα με το οικείο νομοθετικό πλαίσιο: Για το χρονικό διάστημα από 11.10.2022 – 31.12.2022, οι ασφαλιστικές εισφορές ανέρχονται σε ποσοστό 22,77%. Για το χρονικό διάστημα από 01.01.2023 – 10.10.2023, οι ασφαλιστικές εισφορές ανέρχονται σε ποσοστό 24,56%. Δηλαδή ο ως άνω οικονομικός φορέας, υπολογίζει για τους εργαζόμενους του πίνακα Α' ασφαλιστικές εισφορές, ανερχόμενες στο ποσοστό που ίσχυαν από 01.01.2021 – 31.05.2022, το οποίο ποσοστό υπολογίζει και για το διάστημα από 01.06.2022 – 31.12.2022, αλλά και για το διάστημα από την 01.01.2023 και εφεξής. Πλην, όμως, όπως προεκτέθηκε, η μείωση των ασφαλιστικών εισφορών συνιστά εξαιρετικό καθεστώς, το οποίο έχει οριστεί ρητώς ότι θα ισχύει έως τις 31.12.2022. Αφ' ης στιγμής δε, ο νομοθέτης δεν έχει προβεί σε καμία απολύτως ρύθμιση σχετικά με την παράταση της μείωσης των ασφαλιστικών εισφορών για το χρονικό διάστημα που έπεται της 31.12.2022, ήτοι από 01.01.2023 και εντεύθεν, τούτο σημαίνει ότι από 01.01.2023 επανέρχεται αυτοδικαίως το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς (προ της 01.01.2021). Επομένως, ο ως άνω οικονομικός φορέας,

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

για το χρονικό διάστημα από 01.01.2023 και εντεύθεν όφειλε να υπολογίσει τις ασφαλιστικές εισφορές του με βάση το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς, ήτοι αυτό που ίσχυε προ της νομοθετικής ρύθμισης μείωσης αυτών, κατά άση το οποίο οι ασφαλιστικές εισφορές ανέρχονται σε ποσοστό 24,56%. Ο ως άνω εσφαλμένος υπολογισμός ωστόσο συμπαρασύρει το συνολικό ύψος του εργατικού κόστους και κατ' επέκταση της συνολικής οικονομικής προσφοράς για τους εργαζόμενους του πίνακα Α', καθόσον, εν προκειμένω, οι νόμιμες εισφορές υπολείπονται κατά ποσό 345,20€, με αποτέλεσμα το παράνομο, ζημιογόνο και απορριπτέο της προσφοράς. (2) Για τους εργαζόμενους του πίνακα Β, (μερικής απασχόλησης υπαγόμενες στον ΚΒΑΕ, δεδομένου ότι εργάζονται 6 ώρες ημερησίως από Δευτέρα – Κυριακή, ήτοι πλέον των 30 ωρών εβδομαδιαίως) δηλώνονται ασφαλιστικές εισφορές ποσού 7.535,56€ (7.575,56 € - 40,00 € ΕΛΠΚ, σύμφωνα με την οικονομική του προσφορά), ήτοι ασφαλιστικές εισφορές ποσοστού 25,17% (7.535,56 € / 29.938,67 € X 100). Ωστόσο, το ελάχιστο ποσό ασφαλιστικών εισφορών που αντιστοιχεί στους εργαζόμενους του πίνακα Β' ανέρχεται σε (29.938,67€ δηλωθέν εργατικό κόστος X 26,26 % =) 7.861,89€ και όχι 7.535,56€ και επομένως, εν προκειμένω, οι νόμιμες εισφορές υπολείπονται κατά ποσό 326,33€, με αποτέλεσμα το παράνομο, ζημιογόνο και απορριπτέο της προσφοράς. Όσον αφορά τη προσφορά του οικονομικού φορέα εμφανίζεται ότι υπολογίζει και δηλώνει: (1) Για τους εργαζόμενους του πίνακα Α (μερικής απασχόλησης μεικτά, δεδομένου ότι εργάζονται 4 ώρες ημερησίως από Δευτέρα – Κυριακή): ασφαλιστικές εισφορές ποσού 6.903,61€, ήτοι ασφαλιστικές εισφορές ποσοστού 21,28% (6.903,61 € / 32.428,69 € X 100). Επομένως, εν προκειμένω, οι δηλωθείσες εισφορές υπολείπονται των νομίμων κατά ποσό 914,95€. (2) Για τους εργαζόμενους του πίνακα Β, (μερικής απασχόλησης υπαγόμενες στον ΚΒΑΕ, δεδομένου ότι εργάζονται 6 ώρες ημερησίως από Δευτέρα – Κυριακή, ήτοι πλέον των 30 ωρών εβδομαδιαίως) δηλώνονται ασφαλιστικές εισφορές ποσού 2.487,51€, ήτοι ασφαλιστικές εισφορές ποσοστού 8,14% (7.084,86 € / 30.564,31 € X 100), υπολογίζοντας ούτως ασφαλιστικές εισφορές, χαμηλότερες και του μειωμένου ποσοστού εισφορών που ισχύει μέχρι την 31.12.2022, κατά ποσό 5.538,68€. Τέλος, στην

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα ... και στο αρχείο «004 ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ_signed», εμφανίζονται τα εξής: (1) Για τους εργαζόμενους του πίνακα Α (μερικής απασχόλησης μεικτά, δεδομένου ότι εργάζονται 4 ώρες ημερησίως από Δευτέρα – Κυριακή): ασφαλιστικές εισφορές ποσού 7.213,30€, ήτοι ασφαλιστικές εισφορές ποσοστού 22,77 % ($7.213,30 \text{ €} / 31.678,95 \text{ €} \times 100$), καθόσον δε, ο ως άνω οικονομικός φορέας, για το χρονικό διάστημα από 01.01.2023 και εντεύθεν δεν υπολόγισε τις ασφαλιστικές εισφορές του με βάση το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς, ήτοι αυτό που ίσχυε προ της νομοθετικής ρύθμισης μείωσης αυτών, με βάση το οποίο οι ασφαλιστικές εισφορές ανέρχονται σε ποσοστό 24,56%, οι δηλωθείσες εισφορές υπολείπονται των νομίμων κατά ποσό 424,49€, με αποτέλεσμα και σε αυτή την περίπτωση, το παράνομο, ζημιογόνο και απορριπτικό της προσφοράς του. (2) Για τους εργαζόμενους δε του πίνακα Β, (μερικής απασχόλησης υπαγόμενες στον ΚΒΑΕ, δεδομένου ότι εργάζονται 6 ώρες ημερησίως από Δευτέρα – Κυριακή, ήτοι πλέον των 30 ωρών εβδομαδιαίως), στο εν λόγω υποβληθέν αρχείο «004 ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ_signed» δηλώνονται ασφαλιστικές εισφορές ποσού 7.443,99€, ήτοι ασφαλιστικές εισφορές ποσοστού 24,92% ($7.443,99 \text{ €} / 29.871,53 \text{ €} \times 100$), οι οποίες και υπολείπονται κατά ποσό 400,27€. Ενόψει των ανωτέρω οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί ως βάσιμοι και συνεπώς η προσβαλλόμενη είναι ακυρωτέα καθ' ο μέρος έκανε δεκτές τις προσφορές των εταιρειών, ..., και Τα όσα περί αντιθέτου ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα στη παρέμβαση της πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα.

17. Επειδή, με τον έτερο λόγο προσφυγής της υποστηρίζει η τρίτη προσφεύγουσα ότι πλημμελώς έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων,,, ... και ..., διότι οι τεχνικές τους προσφορές δεν συμπεριλαμβάνουν το σύνολο των απαιτούμενων από την υπόψη διακήρυξη προϊόντων καθαρισμού και απολύμανσης, παραβιάζοντας ούτως τους επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών αυτής. Ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η εταιρεία δεν υπέβαλε και συνεπώς δεν προσέφερε στον υποβληθέντα φάκελο

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

της τεχνικής της προσφοράς, καθαριστικό κατάλληλο για μωσαϊκά, παραβιάζοντας την απαίτηση της διακήρυξης ως προς τα ελάχιστα απαιτούμενα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης και συγκεκριμένα παραβιάζοντας την υπό στοιχείο 9 απαίτηση του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης σε συνδυασμό με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης. Επιπλέον, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι, η εταιρεία, δεν υπέβαλε και συνεπώς δεν προσέφερε, ως όφειλε, στον υποβληθέντα φάκελο της τεχνικής της προσφοράς, χειροπετσέτες και χαρτί υγείας, παραβιάζοντας ούτως την απαίτηση της υπόψη διακήρυξης ως προς τα ελάχιστα απαιτούμενα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης και συγκεκριμένα παραβιάζοντας τις υπό στοιχεία 1 και 3 απαιτήσεις του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης σε συνδυασμό με το άρθρο 2.4.3.2 της οικείας διακήρυξης. Ως εκ τούτου ισχυρίζεται ότι οι υποβληθείσες τεχνικές προσφορές των ως άνω εταιρειών δεν συμμορφώνονται με τις ελάχιστες επί ποινή αποκλεισμού τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, ως προς τα απαιτούμενα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης για την εκτέλεση της σύμβασης και είναι απορριπτέες. Στην οικεία διακήρυξη και σχετικά με τα ως άνω τιθέμενα ζητήματα, ορίζονται τα εξής: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Περιγραφή Φυσικού Αντικειμένου της Σύμβασης” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.» Στο δε Παράρτημα Ι της διακήρυξης ορίζεται σχετικώς: «1. ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ: α. Γενικά: (1) Ο χρησιμοποιούμενος εξοπλισμός και τα απαιτούμενα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης πρέπει να είναι καινούργια και παρασκευασμένα σύμφωνα με τις τελευταίες επιστημονικές εξελίξεις. (2) Με αποκλειστική ευθύνη του αναδόχου, θα πρέπει να εξασφαλίζεται η δυνατότητα για συνεχή και πλήρη τεχνική υποστήριξη, δηλαδή επισκευές, ανταλλακτικά και άλλα υλικά, που

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

είναι αναγκαία για τη λειτουργία του εξοπλισμού, ώστε η εκτέλεση του αναληφθέντος έργου να είναι απρόσκοπτη. (3) Το προσωπικό που θα απασχολείται καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης πρέπει να αποτελείται από άτομα άνω των 25 ετών, να φέρει ομοιόμορφη στολή με την επωνυμία της εταιρίας, να μπορεί να συνεννοείται στην ελληνική γλώσσα, να είναι άψογο από πλευράς εμφάνισης και συμπεριφοράς, τόσο απέναντι στο προσωπικό όσο και στα μέλη της ..., να είναι εκπαιδευμένο στη χρήση των μηχανημάτων, των συσκευών, καθώς και στις εργασίες καθαρισμού χώρων δημοσίων κτηρίων. Επιπλέον θα φέρει υποχρεωτικά ατομικό δελτίο εισόδου εκδιδόμενο από το Γραφείο Προσωπικού της β. Απαραίτητα μηχανήματα - εξοπλισμός: [...] γ. Απαραίτητα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης : (1) Χαρτί υγιείας. (2) Κρεμοσάπουνο. (3) Χειροπετσέτες. (4) Αποσμητικά χώρου WC. (5) Αποσμητικά χώρου γραφείων. (6) Καθαριστικό τζαμιών. (7) Απολυμαντικό τουαλετών. (8) Απορρυπαντικό τουαλετών. (9) Καθαριστικό μαρμάρων και μωσαϊκών. (10) Γυαλιστικό μαρμάρων. (11) Καθαριστικό επιφανειών γενικής χρήσης. (12) Τα χρησιμοποιούμενα προϊόντα καθαρισμού και απολύμανσης πρέπει να πληρούν τους εξής όρους: (α) ... (β) (γ) ... (δ) ...». Από την επισκόπηση της προσφοράς της εταιρείας ... ΑΕ και ώδε παρεμβαίνουσας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αρ. 292245) εμφανίζεται ότι στο υποβληθέν από αυτή αρχείο με ονομασία «Τεχνικά Στοιχεία s», παρατίθενται στην ενότητα με τίτλο «3. ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ», τα προς χρησιμοποίηση απαραίτητα προϊόντα καθαρισμού, μεταξύ των οποίων, το καθαριστικό μαρμάρων και μωσαϊκών, με την δήλωση μάλιστα ότι η εταιρεία θα διαθέσει κατάλληλο για τον σκοπό αυτό καθαριστικό. Επιπλέον στο ίδιο αρχείο, παρατίθεται πίνακας με τα υλικά καθαρισμού που θα χρησιμοποιηθούν κατά την εκτέλεση του επίμαχου έργου και στη στήλη «Περιγραφή προϊόντος» αναφέρεται το προϊόν «...» με τα εξής χαρακτηριστικά: «Ουδέτερο καθαριστικό δαπέδων, ειδικά σχεδιασμένο για τον καθαρισμό μη προστατευμένων υψηλής γυαλάδας κεραμικών δαπέδων όπως από πορσελάνη, πλακάκι, γυαλισμένο μάρμαρο ή γρανίτη, κλπ.». Από τα ανωτέρω συνάγεται ευκρινώς ότι το προσφερόμενο προϊόν είναι κατάλληλο για τον καθαρισμό ιδιαίτερων επιφανειών που χρήζουν ειδικής φροντίδας

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

ημερομίσθια κατ' έτος, για το χρονικό διάστημα από 11.10.2022 – 31.10.2022 της υπό ανάθεση σύμβασης, το καταβληθέν επίδομα αδείας αντιστοιχεί σε 6 ημερομίσθια (2 ΗΜ. Χ 3 ΜΗΝΕΣ) και σε 13 ημερομίσθια για το διάστημα από 01.01.2023 – 10.10.2023, δηλαδή για τη συνολική διάρκεια εκτέλεσης του έργου, το επίδομα αδείας αντιστοιχεί σε 19 ημερομίσθια. Σε αντίθεση με τα ανωτέρω, παραπτονεύεται η προσφεύγουσα ότι ο οικονομικός φορέας ... ΑΕ υπολογίζει και δηλώνει, ότι οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν στο υπό κρίση έργο θα λάβουν επίδομα αδείας ίσο συνολικά με 13 ημερομίσθια και όχι με 19, ως όφειλαν, κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας. Περαιτέρω δε ο οικονομικός φορέας υπολογίζει στην υποβληθείσα οικονομική του προσφορά επίδομα αδείας, το οποίο όχι μόνο υπολείπεται των 19 ημερομισθίων που αντιστοιχούν στο αναλογούν επίδομα αδείας του χρονικού διαστήματος εκτέλεσης της σύμβασης, αλλά υπολείπεται ακόμα και των 13 ημερομισθίων, σε κάθε περίπτωση του ελάχιστου νόμιμου.

19. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, προκύπτει ότι η προσφεύγουσα επικαλούμενη τα άρθρα της οικείας διακήρυξης που καθορίζουν τη διάρκεια της σύμβασης (από 11.10.2022 έως 10.10.2023), καθώς και την εφαρμοστέα νομοθεσία για τον υπολογισμό του επιδόματος αδείας (Ν. 4504/66, άρθρ. 3 περ. 16, Α.Ν. 539/1945, άρθρ. 4 παρ. 1 ως ισχύει, το άρθρ. 1 του Ν. 3302/2004) επί τη βάση της οποίας κάθε εργαζόμενος δικαιούται κατ' έτος επίδομα αδείας το οποίο εκκαθαρίζεται στο τέλος κάθε έτους και αντιστοιχεί σε 2 ημερομίσθια το έτος με ανώτατο όριο τα 13 ημερομίσθια για τους εργατοτεχνίτες καθαριστές, επάγεται ότι σε όλο το διάστημα εκτέλεσης της επίμαχης σύμβασης, ήτοι από 11.10.2022 έως 10.10.2023 αντιστοιχεί, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, επίδομα αδείας ίσο με 19 ημερομίσθια. Πράγματι εκ των σχετικών άρθρων της διακήρυξης, συνάγεται ότι η διακήρυξη του διαγωνισμού προσδιορίζει για τον υπολογισμό του εργατικού κόστους ρητώς τη διάρκεια της σύμβασης από 11.10.2022 έως 10.10.2023, ήτοι για τη σύνταξη της προσφοράς και την κοστολόγησή της, λαμβάνεται υπόψη το ανωτέρω χρονικό διάστημα. Τούτο προκύπτει αφενός από το άρθρο 6.2 της υπόψη διακήρυξης αλλά και από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της διακήρυξης, όπου για τον

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

υπολογισμό του εργατικού κόστους έχει ρητώς τεθεί το ανωτέρω χρονικό διάστημα. Περαιτέρω, σύμφωνα με το ρητό και σαφές γράμμα του νόμου, οι εργαζόμενοι δικαιούνται επιδόματος αδείας ανάλογο με τις αποδοχές των ημερών αδείας που δικαιούνται, με τον περιορισμό ότι το επίδομα αδείας δεν μπορεί να υπερβαίνει τις αποδοχές ενός 15ημέρου για τους αμειβόμενους με μισθό ή τα 13 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο (βλ. σχετικά άρθρο 3 παρ. 16 του Ν. 4504/1966). Ωστόσο, ως βασίμως προβάλλει η πρώτη ως άνω ώδε παρεμβαίνουσα από κανέναν όρο της διακήρυξης δεν προβλέπεται ότι το προσωπικό που θα απασχοληθεί, θα προσληφθεί για τη συγκεκριμένη σύμβαση και δη για το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα διάρκειας της, δοθέντος δε ότι η παρεμβαίνουσα, ως υποστηρίζει και στην παρέμβασή της, θα αξιοποιήσει προσωπικό που ήδη απασχολείται σε αυτήν, πρέπει να γίνει δεκτό ότι ορθώς έχει κοστολογήσει στην οικονομική της προσφορά 13 μικτά ημερομίσθια για το χρονικό διάστημα της επίμαχης σύμβασης, τα οποία καλύπτουν το χρονικό διάστημα από 11.10.2022 έως 10.10.2023, υπό την συνθήκη, ως προελέχθη, της αξιοποίησης εργαζομένων που ήδη απασχολεί. Εξάλλου, γενόμενων δεκτών των ανωτέρω, η αποδοχή των ισχυρισμών της προσφεύγουσας θα οδηγούσε στο άτοπο αποτέλεσμα της υποχρέωσης χορήγησης επιδόματος αδείας στους νυν εργαζομένους της παρεμβαίνουσας, πλέον του νομίμου. Mutatis mutandis ισχύουν τα ανωτέρω και καθ' ο μέρος οι σχετικές αιτιάσεις αφορούν στη προσφορά της εταιρείας και ώδε παρεμβαίνουσας. Από την επισκόπηση δε της προσφοράς της στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, προκύπτει ότι η ανωτέρω έχει υπολογίσει και συμπεριλάβει τα 13 ημερομίσθια που απαιτούνται ως επίδομα αδείας για την απασχόληση των εργαζομένων για ένα έτος. Πιο συγκεκριμένα, μηνιαίως το ως άνω ποσό αντιστοιχεί σε 74,34€ και τούτο διότι, ως βασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, εν προκειμένω, α) Οι απαιτούμενες ώρες απασχόλησης για τις ημέρες Δευτέρα έως Σάββατο είναι 3 άτομα 4ωρα ανά ημέρα = 3άτομα * 4 ώρες * 6 ημέρες = 72 ώρες. Επιπλέον απαιτείται η κοστολόγηση ενός (1) επιπλέον 2ωρου συνολικά για τις ημέρες αυτές. Εβδομαδιαίως απαιτούνται για τις ημέρες Δευτέρα - Σάββατο 74 ώρες εργασίας, δηλαδή αναλογικά 12,333 ώρες ανά ημέρα (74/6 ημέρες).

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

Το επίδομα αδειάς για τους εργαζόμενους Δευτέρα έως Σάββατο ισούται με 13 ημερομίσθια δηλαδή: $31,85/8*12,333*13= 638,31\text{€}$. β) Οι απαιτούμενες ώρες απασχόλησης για τις Κυριακές είναι 3 άτομα 4ωρα ανά ημέρα = 12 ώρες εβδομαδιαίως. Επιπλέον απαιτείται η κοστολόγηση ενός (1) επιπλέον 2ωρου. Εβδομαδιαίως απαιτούνται για τις Κυριακές 14 ώρες εργασίας με κόστος 75% επιπλέον. Συνεπώς, το επίδομα αδειάς για τους εργαζόμενους τις Κυριακές ισούται με το 1/5 των 13 ημερομισθίων δηλαδή: $31,85*1, 75\%/8*14*13*1/5 = 253,71\text{€}$. Αθροιστικά, επομένως, για όλους τους εργαζόμενους από Δευτέρα έως Κυριακή, το επίδομα αδειάς ετησίως ισούται με το ποσό των 892,02€ (638,31+253,71) και μηνιαίως αντιστοιχεί στο ποσό των 74,34€, όπως προαναφέρθηκε, εξάλλου, ότι έχει δηλωθεί και στην οικονομική προσφορά της ανωτέρω παρεμβαίνουσας. Συνεπεία των ανωτέρω, ο σχετικός λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος, αντιστοίχως δε οι ισχυρισμοί αμφοτέρων των ώδε παρεμβαινουσών πρέπει να γίνουν δεκτοί.

20. Επειδή, τέλος, όσον αφορά τον προβαλλόμενο λόγο κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας σχετικά με το δηλωθέν από αυτή κόστος αναλωσίμων υλικών, το οποίο δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης αναφορικά με το ελάχιστο κατώτατο αποδεκτό ύψος του, *mutatis mutandis* ισχύουν τα κριθέντα στη σκέψη 15 της παρούσας, καθόσον οι ίδιες αιτιάσεις προβλήθηκαν από τη δεύτερη προσφεύγουσα, διά του δεύτερου λόγου προσφυγής της. Συνεπώς οι ανωτέρω ισχυρισμοί της προσφεύγουσας και για τους λόγους που προαναφέρθηκαν, τυγχάνουν απορριπτέοι.

21. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω και σύμφωνα με όσα κρίθηκαν, η πρώτη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η δεύτερη πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της προσφοράς της αναδειχθείσας αναδόχου, η τρίτη προσφυγή ομοίως πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή, καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας και των προσφορών των εταιρειών ..., και Αντιστοίχως, οι παρεμβάσεις της εταιρείας πρέπει να απορριφθούν, ενώ η παρέμβαση της εταιρείας και οι παρεμβάσεις της εταιρείας πρέπει να γίνουν δεκτές. Συνεπεία τούτων, τα παράβολα πρέπει να επιστραφούν στις προσφεύγουσες, σύμφωνα με τις διατάξεις του

Αριθμός απόφασης: 1597 1598 1599/2022

άρθρου 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη προσφυγή της εταιρείας

Δέχεται εν μέρει τη προσφυγή της εταιρείας –

Δέχεται εν μέρει τη προσφυγή της εταιρείας ... – ...,

Ακυρώνει τη προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Δέχεται τη Παρέμβαση της εταιρείας – επί της τρίτης προσφυγής.

Δέχεται τις Παρεμβάσεις της εταιρείας επί της δεύτερης και τρίτης προσφυγής.

Απορρίπτει τις Παρεμβάσεις της εταιρείας ... -

Ορίζει την επιστροφή των παραβόλων στις προσφεύγουσες.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 25 Οκτωβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 14 Νοεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ ΚΑΝΑΒΑ

Η Γραμματέας
ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΡΟΥΜΕΛΙΩΤΗ