

**Η**

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

**2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 26 Ιανουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 20.12.2021 με ΓΑΚ 2339/21.12.2021 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «... (διακριτικός τίτλος: «...»), που εδρεύει στ... ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

κατά της «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στ... ... και κατέθεσε την από 29.12.2021 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ'αριθμ. 61126/29-11-2021 απόφαση της Διευθύντριας της αναθέτουσας αρχής δια της οποίας κατόπιν έγκρισης των Πρακτικών Νο1, Νο2, Νο3 της Επιτροπής του Διαγωνισμού, αποφασίστηκε η ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου του διαγωνισμού της παρεμβαίνουσας καθώς και η με αρ. πρωτ. 63452/8-11-2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, δια της οποίας κατόπιν έγκρισης του Πρακτικού με αρ. Νο 4 /8-12-2021 (έλεγχος δικαιολογητικών κατακύρωσης) της Επιτροπής του Διαγωνισμού, αποφασίστηκε η ανάδειξη ως οριστικής αναδόχου της ως άνω εταιρείας και β) η παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να χορηγήσει στην ίδια πρόσβαση στον Φάκελο Δικαιολογητικά Προσωρινού Αναδόχου ώστε να καταστεί δυνατή η έγερση τυχόν αμφισβητήσεων περί της νομιμότητας και πληρότητας αυτών

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο  
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

## Αριθμός απόφασης: 218 /2022

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. ... ποσού €605,00.

2. Επειδή, με την υπ' αρ. πρωτ. ... διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό δημόσιο διαγωνισμό (με αριθμό ΕΣΗΔΗΣ ...) για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης των κτιρίων στέγασης των δέκα (10) Δ.Ο.Υ. νομού ... καθώς και των κτιρίων των υπό σύσταση 1ου και 2ου ..., με εκτιμώμενη αξία σύμβασης 150.000,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, συνολικής διάρκειας 12 μηνών.

3. Επειδή, στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, των οποίων οι προσφορές έγιναν δεκτές σύμφωνα με το Πρακτικό 1 της Επιτροπής του Διαγωνισμού. Ακολούθως, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με τα Πρακτικά 3 και 4, γνωμοδότησε ότι η υποβληθείσα οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι η συμφερότερη καθότι προσφέρει την χαμηλότερη συνολικά τιμή και εισηγήθηκε ομόφωνα την ανακήρυξη της ως προσωρινής αναδόχου για την σύναψη της υπό κρίση σύμβασης. Τα ανωτέρω Πρακτικά επικυρώθηκαν με την με αρ.πρωτ. ... (και την ενσωματωθείσα 61126/29.11.2021) Απόφαση της Διευθύντριας της αναθέτουσας αρχής και αποφασίστηκε η αποδοχή της προσφοράς και των δύο εταιρειών και η ανάδειξη της παρεμβαίνουσας σε προσωρινή ανάδοχο του εν θέματι διαγωνισμού.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης, της οποίας πλήρη γνώση έλαβαν ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ οι προσφέροντες στις 10.12.2021 ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα στις 20.12.2021, με κατάθεση μέσω ηλεκτρονικού μηνύματος στην ΑΕΠΠ λόγω αναστολής λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, 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 και με έννομο συμφέρον καθόσον η προσφεύγουσας έχει καταταγεί δεύτερη στην σειρά μειοδοσίας και προσδοκά την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας προς τον σκοπό να αναδειχτεί αυτή οριστική ανάδοχος της

## **Αριθμός απόφασης: 218 /2022**

σύμβασης.

5. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 24.12.2021 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμό πρωτοκόλλου 234/04.01.2022 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, ζητώντας παράλληλα την απόρριψή της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 24.12.2021, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 29.12.2021, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει γίνει δεκτή η προσφορά της και έχει αναδειχτεί οριστική ανάδοχος.

7. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιαδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

8. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι η αναθέτουσα αρχή παρέλειψε να της χορηγήσει πρόσβαση στα δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου και ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη

## **Αριθμός απόφασης: 218 /2022**

απόφαση περί ανάδειξης οριστικού αναδόχου της παρεμβαίνουσας εκδόθηκε κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, και κατά παράβαση των θεμελιωδών αρχών της διαφάνειας, της δημοσιότητας, της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, που διέπουν τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και ως εκ τούτου, πρέπει να ακυρωθεί.

9. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ανωτέρω πρώτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής: Από την επισκόπηση της ηλεκτρονικής σελίδας του διαγωνισμού προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή ανήρτησε στην κεντρική αρχική σελίδα (Σημειώσεις και συνημμένα) ήδη από τις 8.12.2021, τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της παρεμβαίνουσας, στα οποία είχαν άμεση πρόσβαση όλοι οι συμμετέχοντες. Παρ' όλα αυτά, με το από 13.12.2021 μήνυμά της μέσω ΕΣΗΔΗΣ η προσφεύγουσα αιτήθηκε την κοινοποίηση των ως άνω δικαιολογητικών κατακύρωσης. Λόγω διακοπής της λειτουργίας του υποσυστήματος ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ από την Τετάρτη 15.12.2021 έως την Πέμπτη 23.12.2021, η αναθέτουσα αρχή αποκρίθηκε στο εν λόγω αίτημα και επανέλαβε την διαδικασία ανάρτησης και κοινοποίησης προς την προσφεύγουσα των δικαιολογητικών κατακύρωσης στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στις 27.12.2021. Κατά την ειδική γνώμη του Μέλους Χ. Ζαράρη, η αναθέτουσα αρχή ανάρτησε μεν τα δικαιολογητικά στην κεντρική σελίδα, ωστόσο η κοινοποίηση λαμβάνει χώρα αποκλειστικά δια της «επικοινωνίας» [βλ. ΚΥΑ 64233/2021 (Β 2453) αρ. 9 παρ. 1 περ. α και παρ. 3 τρίτο εδάφιο]. Επομένως, η προσφεύγουσα είχε πρόσβαση στα επίμαχα δικαιολογητικά κατακύρωσης από τις 08.12.2021 αρχικά και εν συνεχεία στις 27.12.2021 και ως εκ τούτου ο υπό κρίση πρώτος λόγος είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

10. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με την διακήρυξη οριζόταν ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς όφειλαν επί ποινή αποκλεισμού να συμπεριλάβουν στην υποβληθείσα οικονομική προσφορά τους πλήρη ανάλυση για τον προσδιορισμό του εργατικού κόστους με τις ειδικότερες μάλιστα παρατηρήσεις που αναγράφονταν ειδικώς και ορισμένως στο οικείο Παράρτημα. Περαιτέρω αναφέρει ότι η παρεμβαίνουσα και οριστική ανάδοχος εταιρεία ... έχει δηλώσει στο πεδίο Δ.4. του Πίνακα της οικονομικής προσφοράς της που αφορά το ύψος του προϋπολογιζόμενου

## Αριθμός απόφασης: 218 /2022

ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων το ποσό των 89.328,96€. Κατά δε την παρατιθέμενη εκ μέρους της ανάλυση για το σχετικό πεδίο προβαίνει στον κάτωθι μαθηματικό υπολογισμό: «Σύνολο: 844,20 κόστος για 8ωρη εργασία  $844,30/25 /8 *7$  ώρες X 252 μέρες (365 – 52 Σάββατα – 52 Κυριακές – 9 Αργίες του Δημοσίου που θα είναι κλειστά τα κτήρια της ΔΟΥ) = 7444,08€ X 12 άτομα = 89.328,96€». Ο ως άνω ωστόσο υπολογισμός, όπως ισχυρίζεται, είναι εσφαλμένος καθόσον εξισώνει το ημερομίσθιο με οκτώ (8) εργάσιμες ώρες οδηγώντας σε παράνομο και μη νόμιμο εργατικό κόστος, καταστρατηγώντας τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. Συγκεκριμένα, αναλύοντας τον διενεργηθέντα εκ μέρους της υπολογισμό προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα δηλώνει ποσό 33,72 € που αντιστοιχεί σε ημερομίσθιο ( $844,30/25 = 33,72€$ ). Ωστόσο, σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το Ν. 133/75, λαμβανομένου υπ' όψιν και της καθιέρωσης της 5θήμερης εβδομαδιαίας εργασίας των 40 ωρών, «για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26.2.1975, ( $6/25$  του μηνιαίου μισθού : 40) εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των ολιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας. Αναφορικά με τους εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιό τους εξευρίσκεται, με βάση την ίδια ΕΓΣΣΕ με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρ. 5, 6 της από 26-2-1975 ΕΓΣΣΕ). (ΑΠ 1166/2014, για υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών ad hoc ΜονΕφΠειρ 862/2014). Συνεπώς, υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο X 6 (και όχι χ 5) και στην συνέχεια διαιρώντας το γινόμενο με τον αριθμό 40 (αριθμό των ωρών εργασίας την εβδομάδα). (ΑΠ 1317/2015). Και τούτο μάλιστα επειδή στους μισθωτούς που εφαρμόζεται το σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας «νόμιμο ωράριο θεωρούνται οι εννέα (9) ώρες ημερησίως και οι σαράντα πέντε εβδομαδιαίως. Η έκτη ημέρα της εβδομάδας, μολονότι, σύμφωνα με τις άνω διατάξεις περί πενθήμερης εργασίας, αποτελεί ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης, εν τούτοις, για τον υπολογισμό του εβδομαδιαίου μισθού και του χρόνου υπηρεσίας, θεωρείται πλασματικά χρόνος εργασίας. Έτσι, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί

## Αριθμός απόφασης: 218 /2022

εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής (εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού(υπάλληλοι)» (ΑΠ1215/2004). Συνεπώς για την εξεύρεση του ωρομισθίου πρέπει να γίνει «..αναγωγή στην προβλεπόμενη αμοιβή του για εργασία 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως αφού θεωρείται ότι οφείλονται εβδομαδιαίως στον εργαζόμενο, ανεξάρτητα από το σύστημα εβδομαδιαίας απασχόλησης του, έξι ημερομίσθια...» (ΕφΠειρ 545/2012 Δ/ΝΗ 2013,1615). Η παρεμβαίνουσα εν αντιθέσει με τις ως άνω διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας και κατά παράβαση αυτών υπολογίζει ημερομίσθιο που αντιστοιχεί σε έξι (6) ώρες και σαράντα (40) λεπτά πραγματικής εργασίας και το διαιρεί με 8ώρες, ώστε να υπολογίσει το κόστος ωριαίας απασχόλησης. Δηλαδή, η παρεμβαίνουσα δηλώνει ότι θα αμείβει τους δώδεκα (12) εκ μέρους της προσφερόμενους εργαζόμενους – φύλακες για τις επτά (7) ώρες πραγματικής εργασίας μόνο με τα 7/8 του κόστους εργασίας που αντιστοιχεί σε πραγματικές έξι (6) ώρες και σαράντα (40) λεπτά απασχόλησης. Αντίθετα, όφειλε να ακολουθήσει τον κάτωθι νόμιμο και ορθό υπολογισμό:  $((844,30/25) \times 6) / 40 = 5,0658\text{€} \times 7 \text{ ώρες} \times 252 \text{ ημέρες} = 8.936,07\text{€} \times 12 \text{ άτομα} = 107.232,85\text{€}$  Συνεπώς, το δηλωθέν εκ μέρους της ποσό εργατικού κόστους ύψους 89.328,96€ υπολείπεται του κατώτατου νόμιμου εργατικού κόστους κατά ποσό -17.903,89€, καθιστώντας την οικονομική προσφορά της απορριπτέα, ενώ η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε αυτήν αποδεκτή και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο έσφαλε και πρέπει να ακυρωθεί ως προς τούτο.

11. Επειδή, το άρθρο 2.2.4 της Διακήρυξης ορίζει ότι «*Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στην παρούσα παράγραφο και στο Παράρτημα V: ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της διακήρυξης. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απόρριψης στον (υπο)φάκελο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ». Η Οικονομική προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα*

## **Αριθμός απόφασης: 218 /2022**

του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων επισυνάπτει στον (υπο)φάκελο «οικονομική προσφορά» την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα V: ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της παρούσας διακήρυξης) σε μορφή pdf. 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. Τιμές. Το τίμημα της προσφοράς κάθε προσφέροντος θα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις απαιτήσεις και τις οδηγίες συμπλήρωσης του Παραρτήματος V: ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ. Επισημαίνεται ότι η συνολική αξία χωρίς Φ.Π.Α. αποτυπώνεται στο ηλεκτρονικό σύστημα, και το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από αυτό. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. 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 (ΦΕΚ 88 Α' /18.04.2013) όπως αυτό αντικατέστησε το Άρθρο 68 του Ν. 3863/2010(ΦΕΚ 115 Α') «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. Επιπλέον του εργατικού κόστους θα πρέπει να συνυπολογίζεται ένα εύλογο (και όχι μηδενικό)

## **Αριθμός απόφασης: 218 /2022**

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 λειτουργικές ανάγκες εκτέλεσης της υπό σύναψη σύμβασης και μην καθίσταται αυτή ζημιογόνος. Επισημαίνουμε: -στις οικονομικές προσφορές θα πρέπει να έχουν συμπεριλάβει το κόστος πιστοποίησης χειρισμού συστημάτων X-RAY του προσωπικού φύλαξης - οι συμμετέχοντες θα πρέπει να έχουν συμπεριλάβει στην τιμή προσφοράς τους, τυχόν κόστη αναλώσιμων (μάσκες προστασίας , αντοσηπτικά χεριών κ.λπ.) στα παλαίσια αποφυγής της διάδοσης του COVID-19. Ως απαράδεκτη θα απορρίπτεται προσφορά: α) στην οποία δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) στην οποία δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) στην οποία η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης. δ) την οποία υποβάλλει προσφέρων ο οποίος δεν διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα. Ως μη κανονική απορρίπτεται προσφορά: α) δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, β) υποβλήθηκαν εκπρόθεσμα, γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς, δ) κρίνεται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλή».

Περαιτέρω, στο Παράρτημα V της διακήρυξης (σελ. 58 επ.) παρατίθενται οι Πίνακες της Οικονομικής Προσφοράς και ορίζονται τα εξής: «Γενικές απαιτήσεις οικονομικής προσφοράς. Οι προσφορές θα πρέπει να πληρούν τα παρακάτω: 1) θα συντάσσονται βάσει της ισχύουσας εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας κατά την ημερομηνία υποβολής τους, 2) θα συμπεριλαμβάνουν τις δαπάνες για τις αμοιβές του προσωπικού - αναλυτική κατάσταση υπολογισμού του κόστους του προσωπικού που θα απασχοληθεί σε αποδοχές για τις βάρδιες που ζητούνται στην παρούσα διακήρυξη συμπεριλαμβανομένων των δώρων εορτών,



## **Αριθμός απόφασης: 218 /2022**

του επιδόματος αδείας, του κόστους αντικατάστασης αδειών προσωπικού, τις ασφαλιστικές εισφορές και οποιαδήποτε άλλη απολαβή προβλέπεται από το νόμο (Πλήρης ανάλυση εργατικού κόστους τηρούμενης της νομοθεσίας), 3) οι προσφορές θα πρέπει να είναι πλήρεις και αναλυτικές, να αιτιολογούν και να δικαιολογούν πλήρως το προφερόμενο αντάλλαγμα με αναλυτική αναφορά: • την προϋπηρεσία τους, ιδίως σε περίπτωση που το απασχολούμενο προσωπικό έχει προϋπηρεσία μεγαλύτερη από 3 έτη θα πρέπει η προσφορά να διαμορφώνεται ανάλογα και να συνυπολογίζονται τα αντίστοιχα επιδόματα • τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές του απασχολούμενου προσωπικού (σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία). Τιμές προσφορών. Το τίμημα της προσφοράς κάθε προσφέροντος θα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις παρακάτω οδηγίες. Ακριβέστερα, ως εξής: • Οι τιμές της προσφοράς θα δίδονται σε Ευρώ. 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 στην παρούσα. Επιπλέον, θα περιλαμβάνονται οι αμοιβές τρίτων, προσωπικού, συνεργατών κλπ, η αμοιβή του Αναδόχου, καθώς και κάθε παρεχόμενης υπηρεσία του Αναδόχου προς την Αναθέτουσα Αρχή στο πλαίσιο παροχής υπηρεσιών φύλαξης, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στην παρούσα διακήρυξη (ενδεικτικά, έξοδα μεταφοράς, έξοδα τοποθέτησης, κλπ.), για το ζητούμενο διάστημα, δηλαδή για δώδεκα (12) μήνες. • Οι τιμές της προσφοράς είναι δεσμευτικές για τον Ανάδοχο μέχρι και την τελευταία οριστική τμηματική παροχή υπηρεσιών. Αποκλείεται η αναπροσαρμογή ή αναθεώρηση των τιμών της προσφοράς ή οποιαδήποτε αξίωση του αναδόχου πέραν του αντιτίμου για τις υπηρεσίες, που θα παρέχει στην Αναθέτουσα Αρχή, βάσει των τιμών της προσφοράς του και θα ισχύουν και θα δεσμεύουν τον Ανάδοχο μέχρι την πλήρη εκτέλεση της σύμβασης. • Οι τιμές των προσφορών δεν υπόκεινται σε μεταβολή κατά τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς. Σε περίπτωση που ζητηθεί παράταση της διάρκειας της προσφοράς, οι προσφέροντες δεν δικαιούνται, κατά τη γνωστοποίηση της συγκατάθεσής τους για την παράταση αυτή, να υποβάλλουν νέους πίνακες τιμών ή να τους τροποποιήσουν. • Η τιμή για καθένα από τα πεδία του παραπάνω πίνακα θα είναι μια και μοναδική και θα αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια ο προσδιορισμός αυτής της τιμής. Οι υπολογισμοί θα πρέπει να γίνονται με τη

## Αριθμός απόφασης: 218 /2022

δέουσα προσοχή και ακρίβεια, για να είναι δυνατή η επαλήθευση τους, προκειμένου να καθίσταται δυνατόν να ελεγχθεί το ύψος της προσφερόμενης τιμής. Οποιαδήποτε μεταβολή στην ισχύουσα νομοθεσία (συμπεριλαμβανομένου εργατικής και ασφαλιστικής) που διέπει την παρούσα διακήρυξη/σύμβαση αφενός είναι δεσμευτική για τον Ανάδοχο ο οποίος και οφείλει να εφαρμόσει τις τυχόν αλλαγές άμεσα με δική του ευθύνη και επιμέλεια, αφετέρου δεν δύναται σε καμία περίπτωση η μεταβολή αυτή να προκαλέσει οποιαδήποτε πρόσθετη οικονομική επιβάρυνση για την Αναθέτουσα Αρχή. • Από την Οικονομική Προσφορά πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια το ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. και το ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ Φ.Π.Α. • Η συνολική αξία χωρίς Φ.Π.Α. [ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. (ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ)] θα λαμβάνεται υπόψη για τη σύγκριση των προσφορών η οποία θα αφορά το συνολικό χρονικό διάστημα της παροχής υπηρεσιών (12 μήνες). • Επιτρέπονται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία στις αναγραφόμενες τιμές του έντυπου οικονομικής προσφοράς. Το ποσό στο πεδίο [ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. (ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ)] και στο πεδίο ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ Φ.Π.Α. στρογγυλοποιούνται σε δυο (2) δεκαδικά ψηφία, προς τα άνω εάν το τρίτο (3ο) δεκαδικό ψηφίο είναι ίσο ή μεγαλύτερο του πέντε (5) και προς τα κάτω εάν είναι μικρότερο του πέντε (5). Ειδικές απαιτήσεις οικονομικής προσφοράς. 1) Θα συμπληρωθούν και οι δύο (2) πίνακες της οικονομικής προσφοράς. 2) Στα στοιχεία των παρόντων πινάκων τα ποσά και τα ποσοστά δεν μπορούν να είναι μηδενικά. 3) Το έντυπο της οικονομικής προσφοράς καθώς και η ανάλυση νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών (εργατικό κόστος) υπηρεσιών φύλαξης θα φέρουν ψηφιακή υπογραφή. 4) Οι παραπάνω πίνακες συμπληρώνονται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή τους), σύμφωνα με τα ανωτέρω, τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.4 της παρούσας διακήρυξης, καθώς και τα παρακάτω: Πίνακας Β: Συμπληρώνονται τα στοιχεία του προσφέροντος, σύμφωνα με τα απαιτούμενα στις γραμμές Β.1-Β.7. Κάθε οικονομικός φορέας με την υποβολή προσφοράς και τη συμμετοχή του στη διαδικασία αποδέχεται ότι τα γνωστοποιούμενα από μέρους του στοιχεία επικοινωνίας (ταχυδρομική διεύθυνση, αριθμός φαξ και διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου) είναι αληθή και ακριβή και αναγνωρίζει την εγκυρότητα κάθε κοινοποίησης πράξεων - αποφάσεων του διαγωνισμού σε αυτά ή μέσω αυτών...»

12. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τον ανωτέρω δεύτερο λόγο της υπό κρίση

## **Αριθμός απόφασης: 218 /2022**

προσφυγής: Η προσφεύγουσα καταφεύγει σε ένα δικό της τρόπο υπολογισμού του εργατικού κόστους, ο οποίος διαφέρει από αυτόν της παρεμβαίνουσας, πλην όμως, αορίστως επικαλείται ότι το εργατικό κόστος που υπολόγισε η παρεμβαίνουσα δεν είναι νόμιμο, εφόσον παραθέτει απλώς τους δικούς της υπολογισμούς ως προς το ορθό εργατικό κόστος, χωρίς να αποδεικνύει ότι υπάρχει συγκεκριμένο σφάλμα στον υπολογισμό της παρεμβαίνουσας, που να έχει ως αποτέλεσμα το συνολικό εργατικό κόστος που υπολογίζει να είναι κατώτερο του νομίμου. Μάλιστα δεν προσδιορίζει ποιο είναι το συνολικό ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος για την κάλυψη των αναγκών της σύμβασης, ώστε να μπορεί να ελεγχθεί εάν η προσφορά της παρεμβαίνουσας υπολείπεται του εργατικού κόστους και πρέπει γι' αυτό το λόγο να απορριφθεί. Επομένως, από την στιγμή που η προσφεύγουσα δεν προσάπτει συγκεκριμένο σφάλμα στους υπολογισμούς της παρεμβαίνουσας και επιπλέον δεν υπολογίζει το νόμιμο εργατικό κόστος, ο υπό κρίση δεύτερος λόγος πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η παρέμβαση.

14. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 26 Ιανουαρίου 2022 και εκδόθηκε στις 15 Φεβρουαρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ**

**Η Γραμματέας**

**ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ**

**α/α ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ**