

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Φεβρουαρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Βικτωρία Πισμίρη και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 03.01.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 10/04.01.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» (εφεξής: η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ.. ..., οδός ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Και την από 13.01.2022 Παρέμβαση της εταιρείας με την επωνυμία «...» (εφεξής: η «παρεμβαίνουσα», που εδρεύει στ.. ..., επί της οδού ... αρ.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμ. 588/29.11.2021, που εξεδόθη στο πλαίσιο της υπ' αρ. ... Διακήρυξης της Αναθέτουσας Αρχής, με την οποία διεξήχθη ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός με αντικείμενο την ανάθεση παροχής υπηρεσιών ασφαλείας (φύλαξης), ελέγχου επιτήρησης και διαχείρισης κοινού των κτηρίων στέγασης των Υπηρεσιών Φορολογικού Αντικειμένου Αρμοδιότητας της ..., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 145.161,29 € ευρώ χωρίς ΦΠΑ, με ΑΔΑΜ : 2021-10-07, η οποία αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της πρώτης κρινόμενης προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 726,00 ευρώ υπερβάλλον κατά το ποσό των 0,19 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ήτοι 145.161,29 € ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η ... ασκεί ως αναθέτουσα αρχή και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνεπώς, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρο 345, παρ. 1 και άρθρου 379, παρ. 7 αυτού, όπως ισχύουν, η δε ΑΕΠΠ, ενώπιον της οποίας ασκούνται οι προσφυγές και υποβάλλονται τα σχετικά αιτήματα αναστολής, είναι αρμόδια για την εξέτασή τους.

3. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό, δημόσιο διαγωνισμό με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών ασφαλείας (φύλαξης) ελέγχου, επιτήρησης και διαχείρισης κοινού, των κτιρίων στέγασης των Υπηρεσιών Φορολογικού Αντικειμένου Αρμοδιότητας της ... ως Διατάκτης, με εκτιμώμενη συνολική αξία 290.322,58 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (εκτιμώμενη αξία αρχικής σύμβασης 12 μηνών: 145.161,29€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, η οποία καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 07.10.2021 με ΑΔΑΜ : ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 03.01.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 23.12.2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, κατά τα ως άνω.

5. Επειδή στις 04.01.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς τους ενδιαφερόμενους, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 07.01.2022 προς την ΑΕΠΠ δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις υπ' αρ. 487/07.01.2022 απόψεις της, τις οποίες απέστειλε και με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο στην ΑΕΠΠ στις 10.01.2022. Στις 07.01.2022 κοινοποίησε επίσης τις ως άνω απόψεις προς όλους τους συμμετέχοντες δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

7. Επειδή, στις 13.01.2022 η παρεμβαίνουσα κατέθεσε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Παρέμβαση υπέρ της διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, την οποία η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους την στις 14.01.2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του διαγωνισμού.

8. Επειδή, με την υπό κρίση Προσφυγή της η προσφεύγουσα προβάλλει τους κάτωθι ισχυρισμούς επιδιώκοντας την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης:

«Α. Αναφορικά με την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της.

Σύμφωνα με την συμπροσβαλλόμενη με την παρούσα με αριθμ. πρωτ. 58829/29-11-2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής αποφασίστηκε μεταξύ

άλλων η απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας μας κατόπιν έγκρισης του με αριθμ. πρωτ. 57750/24-11-2021 πρακτικού Νο2 της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού.

Συγκεκριμένα, σύμφωνα με το εν λόγω Πρακτικό η Επιτροπή του Διαγωνισμού έκρινε ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας ύψους 10.668,00€ για 12 μήνες χωρίς ΦΠΑ για κάθε ένα εκ του συνόλου των Τμημάτων (Α έως και Λ) «είναι ασυνήθιστα χαμηλή και συγκεκριμένα το ετήσιο εργατικό κόστος για τον εργαζόμενο υπολογίζεται στα 8.442,29 €, ποσό το οποίο υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους (8.689,07€) όπως αποτυπώνεται υπό την μορφή υποδείγματος στο σχετικό πίνακα «ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΕΛΑΧΙΣΤΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ» του Παραρτήματος VI της διακήρυξης, που συνέταξε η αναθέτουσα αρχή. Επομένως δεδομένης της κατά τα προεκτεθέντα εσφαλμένης κατάρτισης της αναλυτικής οικονομικής προσφοράς της εταιρείας αυτής και συγκεκριμένα των νομίμων αποδοχών του προσωπικού της, είναι προφανές ότι δεν είναι δυνατή τυχόν κλήση της προς άρση των οικείων ασφαμάτων κατ' άρθρο 102 του Ν.4412/2016, αφού μία τέτοια κλήση θα επέτρεπε σε αυτή, κατά παράβαση των αρχών της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας, της τυπικότητας, του υγιούς ανταγωνισμού και της αποφυγής ευνοϊκών διακρίσεων, να υποβάλει νέα οικονομική προσφορά, κατάσταση η οποία υπερβαίνει το ανώτατο όριο εφαρμογής του παραπάνω άρθρου.»

Ωστόσο, η ως άνω αιτιολογία απόρριψης της οικονομικής προσφοράς μας για το σύνολο των Τμημάτων της διαγωνιστικής διαδικασίας είναι όλως εσφαλμένη και πλημμελής κατά παράβαση των διατάξεων της οικείας διακήρυξης και ως εκ τούτου ακυρωτέα.

Συγκεκριμένα, με το άρθρο 2.4.4. της οικείας διακήρυξης (σελ. 47) ορίζεται 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.

Ο οικονομικός φορέας υποβάλλει ξεχωριστή οικονομική προσφορά για κάθε τμήμα (Α', Β', Γ', Δ', Ε', ΣΤ', Ζ', Η', Θ', Γ, Κ',Λ') της σύμβασης.

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 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 (για κάθε τμήμα).

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 (ΦΕΚ115 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) 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 δα πρέπει να έχουν συμπεριλάβει το κόστος πιστοποίησης χειρισμού συστημάτων x-ray του προσωπικού φύλαξης.

Αριθμός απόφασης : 272/2022

- Οι συμμετέχοντες δα πρέπει να έχουν συμπεριλάβει στη τιμή προσφοράς τους, τυχόν κόστη αναλωσίμων (μάσκες προστασίας, αντισηπτικά χεριών) στα πλαίσια αποφυγής της διάδοσης του COVID-19.

Ως απαράδεκτη δα 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 κεφάλαιο Β του Παραρτήματος Ι: ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ της παρούσας διακήρυξης.

δ) δεν είναι χωριστή για κάθε τμήμα

Επισημαίνεται ότι αποδεκτές είναι οι προσφορές που δεν υπερβαίνουν τον προϋπολογισμό του τμήματος για το οποίο υποβλήθηκαν. Σε περίπτωση τμηματικής υπέρβασης, θα απορρίπτεται η προσφορά για το τμήμα που σημειώνεται η υπέρβαση χωρίς αυτό να συνεπάγεται ακυρότητα για τις λοιπές προσφορές για άλλα τμήματα του ίδιου υποψηφίου.

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.

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 και συγκεκριμένα, από 1/1/2022 έως και 31/12/2022.»

Σύμφωνα δε με τα προβλεπόμενα στο Παράρτημα V της οικείας διακήρυξης:

«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, 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 δα 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 δα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις παρακάτω οδηγίες. Ακριβέστερα, ως εξής:

Οι τιμές της προσφοράς δα 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, δα περιλαμβάνονται οι αμοιβές τρίτων, προσωπικού, συνεργατών κλπ, η αμοιβή του Αναδόχου, καθώς και κάθε παρεχόμενη 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 αντίστοιχο Τμήμα το οποίο αφορά η προσφορά και 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 δέουσα προσοχή και ακρίβεια, για να είναι δυνατή η επαλήθευσή 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) για κάθε τμήμα.

Αριθμός απόφασης : 272/2022

Επιτρέπονται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία στις αναγραφόμενες τιμές του εντύπου οικονομικής Lb]

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:

Γραμμή Α1: Συμπληρώνεται το τμήμα (Α' έως Λ') και το αντίστοιχο κτίριο (γραμμή Α2) για το οποίο υποβάλλεται η οικονομική προσφορά.

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.

Γραμμή Γ.1: Συμπληρώνεται το κτίριο (για το τμήμα Α', Β', Γ', Δ', Ε', Ζ', ΣΤ, Η', Θ', Γ Κ', Λ') για το οποίο/τα οποία θα παρέχονται οι υπηρεσίες ασφαλείας (φύλαξης).

Γραμμή Γ.2: Η προσφορά υποβάλλεται για χρονικό διάστημα 12 μηνών.

Αριθμός απόφασης : 272/2022

Γραμμή Γ.3: ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. (ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ): Συμπληρώνεται η συνολική αξία χωρίς Φ.Π.Α για το συνολικό χρονικό διάστημα 12 μηνών αριθμητικώς και ολογράφως.

Γραμμή Γ.4: Συμπληρώνεται η αξία του αναλογούντος Φ.Π.Α. με συντελεστή 24%.

Γραμμή Γ.5: ΣΥΝΟΛΟ (ΜΕ Φ.Π.Α.): Συμπληρώνεται η συνολική αξία με Φ.Π.Α.

Γραμμή Γ.6 ως Γ.8: Συμπληρώνεται αντίστοιχα η συνολική αξία χωρίς Φ.Π.Α., η αξία Φ.Π.Α και η συνολική αξία με Φ.Π.Α. για κάθε μήνα αριθμητικώς.

Πίνακας Δ': Συμπληρώνονται τα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (ΦΕΚ115/Α')

Γραμμή Δ.1 & Δ.2: Συμπληρώνεται με αναλυτική περιγραφή. Τυχόν δεκαδικός αριθμός εργαζομένων δα ερμηνεύεται/επεξηγείται το δεκαδικό μέρος σε όρους απασχόλησης.

Γραμμή Δ.3: Συμπληρώνεται με περιγραφή και επισυνάπτεται σχετικό αντίγραφο.

Γραμμή Δ.4 & Δ.5: Συμπληρώνεται το ποσό σε ΕΥΡΩ (€) αριθμητικώς και ολογράφως. Η ανάλυση και επεξήγηση αυτών γίνεται στην ενότητα Ε. - ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ.

Γραμμή Δ.6 έως Δ.9: Συμπληρώνεται το ποσό σε ΕΥΡΩ (€) αριθμητικώς και ολογράφως, καθώς και το αντίστοιχο ποσοστό.

Η ανάλυση και επεξήγηση αυτών γίνεται στο πεδίο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ΠΙΝΑΚΑ Δ¹ (εκτός των υπό στοιχείων Δ.4 και Δ.5)» και πριν την Ενότητα Ε.

Αναφορικά με τα στοιχεία των γραμμών Δ.6 και Δ.7 δα περιλαμβάνεται αναλυτική περιγραφή των επιμέρους δαπανών που βαρύνουν τον ανάδοχο και δα πρέπει να έχουν συνυπολογιστεί στην προσφορά του, καθώς επίσης να τεκμηριώνονται επαρκώς.

Στην Γραμμή Δ.9 περιλαμβάνονται οι νόμιμες υπέρ Δημοσίου & τρίτων κρατήσεις με την εφαρμογή συντελεστή που ανέρχεται στο ύψος 0,13468% ο οποίος προσδιορίζεται σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στην παράγραφο

5.1 της παρούσας διακήρυξης.

Γραμμή Δ.10: Συμπληρώνεται το ποσό σε ΕΥΡΩ (€) αριθμητικώς και ολογράφως.

Η συνολική αξία χωρίς Φ.Π.Α. [ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. (ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ)] προκύπτει από το άθροισμα των γραμμών Δ.4, Δ.5, Δ.6, Δ.7, Δ.8 8ι Δ.9. Τα ποσά των Γραμμών Δ.10, Δ.11 και Δ.12 δα ταυτίζονται με εκείνα των Γραμμών Γ.3, Γ.4 και Γ.5 αντίστοιχα.

Για οποιαδήποτε περαιτέρω ανάλυση των στοιχείων του Πίνακα Δ μπορεί να γίνει στο τέλος αυτού στο πεδίο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΣΤΟΙΧΕΙΩΝ ΠΙΝΑΚΑ Δ' (εκτός των υπό στοιχείων Δ.4 και Δ.5)» και πριν την Ενότητα Ε.

Γραμμές Δ.13 έως Δ.21: Συμπληρώνεται το ποσό σε ΕΥΡΩ (€) αριθμητικώς και ολογράφως σε μηνιαία βάση.

Ενότητα Ε: Ανάλυση νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών (εργατικό κόστος- υπό στοιχεία Δ.4 και Δ.5.)

Αναλύονται και επεξηγούνται επαρκώς και με σαφήνεια ο τρόπος/ μέθοδος υπολογισμού/προσδιορισμού των νόμιμων αποδοχών και οι ασφαλιστικές εισφορές (εργατικό κόστος) των Γραμμών Δ.4 και Δ.5 του ανωτέρω πίνακα. Ενδεικτικά, για το χρονικό διάστημα 12 μηνών, δα συμπεριλαμβάνεται:

ανάλυση του συνόλου των ωρών, ανάλογα με το συντελεστή προσαύξησης (0%, 25%, 75% 8ι 100%),

σύνολο μισθών & προσαυξήσεων,

δώρο Χριστουγέννων,

δώρο Πάσχα,

επίδομα άδειας,

κόστος αντικατάστασης υπαλλήλου σε άδεια,

εργοδοτικές εισφορές,

εισφορά υπέρ Ε.Λ.Π.Κ»

Τέλος, στο Παράρτημα VI της οικείας διακήρυξης παρατίθεται το ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟ

ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ για κάθε Τμήμα του εν θέματι διαγωνισμού όπου προβλέπεται ως σύνολο εργατικού κόστους το ποσό των **8.689,07€**.

Όπως γίνεται παγίως δεκτό στους συμμετέχοντες σε δημόσιους διαγωνισμούς ρητά επιβάλλεται η υποχρέωση να τηρούν κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής. Ειδικότερα, όπως έχει παγίως κριθεί, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζομένους 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 ελάχιστου 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. ΔΕΦ Αθ 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕΦ Αθ 427/2011, 512/2011). Σε κάθε περίπτωση, κατά την πάγια νομολογία (ΔΕφΑΘ. 325/2015, ΔΕφΘεσ. 226/2014, ΔΕφΑΘ. 289/2014, ΕΑ ΣτΕ 155/2013, 297/2009, 1255/2009) οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς.

Από τον συνδυασμό των προαναφερόμενων νομοθετικών διατάξεων των ν. 3863/2010 και 4412/2016 και των προαναφερόμενων όρων της διακήρυξης και του παραρτήματος της συνάγεται ότι είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την κλαδική συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (πρβλ. Επ.Αν.ΣτΕ 313/2015, 441/2014, 328,198, 187/2013 κ.ά.). Εξάλλου, κατά τη σαφή διατύπωση των ίδιων όρων της διακήρυξης, ενόψει και της αρχής της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, η οποία σκοπό έχει να εξασφαλίσει την τήρηση των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσης (ΣτΕ 194/2011), η δια του Εντύπου Οικονομικής

Προσφοράς υποβολή των στοιχείων του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και η αναλυτική καταγραφή - υπολογισμός του προϋπολογισμένου ποσού των νόμιμων αποδοχών του προσωπικού που θα απασχοληθεί στο έργο και το ύψος των αναλογουσών ασφαλιστικών εισφορών αποτελούν προϋπόθεση του παραδεκτού της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, η παράλειψη δε υποβολής αυτών ή υποβολή τους κατά τρόπο ελλιπή, καθιστά την οικονομική προσφορά απαράδεκτη και ως εκ τούτου απορριπτέα (πρβλ.Επ.Αν.ΣτΕ 758/2010). Επίσης, η ανάδειξη σφαλμάτων που έχουν επιφορτωθεί στη μεθοδολογία υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς διαγωνιζομένου πρέπει να οδηγεί σε εργατικό κόστος που υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο (ΔΕφΑΘ 191/2018).

Σύμφωνα δε με την εργατική νομοθεσία και την πάγια νομολογία των δικαστηρίων της χώρας, οι εργαζόμενοι στο τομέα παροχής υπηρεσιών φύλαξης ως υπάλληλοι αμείβονται με μηνιαίο μισθό και όχι με ημερομίσθιο, και επομένως ο υπολογισμός του εργατικού κόστους των υπό ανάθεση υπηρεσιών φύλαξης γίνεται επί τη βάση του κατώτατου νόμιμου μηνιαίου μισθού των 650,00 ευρώ, σύμφωνα με τα ανωτέρω αναλυτικώς διαλαμβανόμενα. Ειδικότερα, ο υπολογισμός του εργατικού κόστους τελεί σε συσχέτιση με τον τρόπο αμοιβής των εργαζομένων, υπό την έννοια ότι το κόστος των τακτικών αποδοχών του προσωπικού φύλαξης, ως αμειβόμενων με μισθό και όχι με ημερομίσθιο, υπολογίζεται με βάση τον καταβαλλόμενο μισθό. Ωστόσο, το κόστος των νόμιμων προσαυξήσεων λόγω εργασίας σε νυκτερινό ωράριο ή/ και κατά τις Κυριακές και αργίες, στην περίπτωση αυτή και μόνον χρησιμοποιείται το ωρομίσθιο ως μονάδα υπολογισμού των πρόσθετων αυτών αμοιβών (Κ. Λαναράς, Νομοθεσία Εργατική και Ασφαλιστική, 2014, σελ. 554-555, βλ. σχετικώς και ΑΠ 62/2012,1989/1995 κ.ά.).

Εν προκειμένω δε στην οικεία διακήρυξη ως ρητά παρατέθηκε ανωτέρω προβλέπεται ότι η οικονομική προσφορά θα συνταχθεί σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος V της διακήρυξης. Περαιτέρω, στο Παράρτημα VI της διακήρυξης παρατίθεται ενδεικτικός υπολογισμός του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους με βάση τη μεθοδολογία της αναθέτουσας αρχής.

Ειδικότερα, ως αναφέρεται στο εν λόγω Παράρτημα η ενδεικτική εκτίμηση του

ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους βασίζεται στα κατώτατα όρια μισθών (650,00€) για άγαμους απασχολούμενους με προϋπηρεσία από 0 έως 3 έτη και επί του βασικού μισθού υπολογίζονται τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα καθώς και το επίδομα αδείας, για το δε κόστος αντικατάστασης έχουν ληφθεί υπόψιν το σύνολο μισθών και προσαυξήσεων, τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα καθώς και το επίδομα αδείας, δίχως να παρατίθεται συγκεκριμένος τρόπος υπολογισμού. Σημειωτέον ότι ουδόλως τίθεται μνεία στη διακήρυξη ότι το δηλωθέν από τους διαγωνιζόμενους στην προσφορά τους εργατικό κόστος δεν θα πρέπει να υπολείπεται του ενδεικτικού κόστους του Παραρτήματος VI της διακήρυξης. Επομένως, δοθέντος ότι αφενός μεν ρητώς ορίζεται στη διακήρυξη ότι η εκτίμηση του εργατικού κόστους που παρατίθεται στο Παράρτημα VI είναι ενδεικτική βασιζόμενη σε συγκεκριμένο τρόπο υπολογισμού που ακολούθησε η αναθέτουσα αρχή και δεν αποτελεί το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος που απαιτείται κατά την εργατική νομοθεσία, αφετέρου ο τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους ανάγεται στην επιχειρηματική πολιτική έκαστου διαγωνιζόμενου υπό την προϋπόθεση τήρησης της εργατικής νομοθεσίας και των όρων της διακήρυξης, δεν μπορεί νομίμως να αποκλειστεί προσφορά διαγωνιζόμενου σε περίπτωση που προέβη σε διαφορετικό τρόπο υπολογισμού ως προς τα κονδύλια του εργατικού κόστους από τον αναφερόμενο στη διακήρυξη ως ενδεικτικό (πρβλ. ad hoc κριθέντα δυνάμει της με αριθμ. 1599/2021 απόφαση του Μονομελούς Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σε έτερη διαγωνιστική διαδικασία παροχής υπηρεσιών φύλαξης της ... [υπ' αριθμ. ... διακήρυξη προκήρυξε δημόσιο ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων με αντικείμενο «Ανάθεση παροχής υπηρεσιών ασφαλείας (φύλαξης) των κτιρίων στέγασης των Υπηρεσιών της ...», με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής αξίας 161.290,32€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης.]

Σύμφωνα λοιπόν με τα ανωτέρω και με δεδομένο ότι η υπό κρίση διακήρυξη ουδόλως όριζε ως ελάχιστο νόμιμο το ενδεικτικό εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής υπολογισθέν εργατικό κόστος αλλά ούτε και τον τρόπο - μεθοδολογία υπολογισμού αυτού νομίμως η εταιρεία μας υπέβαλε οικονομική προσφορά για όλα τα Τμήματα αυτού όπου και υπολόγισε το συνολικό ετήσιο εργατικό κόστος

σε ποσό 8.442,29€ παρά του γεγονότος ότι το ποσό το οποίο υπολείπεται του ελάχιστου ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ εργατικού κόστους (8.689,07€) που προβλέπεται στο Παράρτημα της εν θέματι διακήρυξης.

Πέραν δε της διαφοράς που εντόπισε ως προς το ύψος του ποσού, η αναθέτουσα αρχή ουδόλως διαπίστωσε κάποια ειδικότερη και συγκεκριμένη πλημμέλεια στις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές που υπολογίσαμε στην προσφορά μας, και όλως αναιτιολόγητα απέρριψε αυτήν.

Η εταιρεία μας παρέθεσε μάλιστα σύμφωνα με τις απαιτήσεις της οικείας διακήρυξης τόσο το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς της όσο και την Ανάλυση αυτής δυνάμει του άρθρου 68 του ν.3863/2010 επεξηγώντας πλήρως τον τρόπο εξαγωγής του τελικού προσφερόμενου ποσού, ακολουθώντας τις επιταγές της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας.

Ειδικότερα, η εταιρεία μας υπέβαλε την κάτωθι νόμιμη, πλήρη και επαρκή ανάλυση του πίνακα της οικονομικής προσφοράς της για έκαστο εκ των Τμημάτων: (...)(παρατίθεται αναλυτικά στην προσφυγή)

Αντίθετα, η αναθέτουσα αρχή ουδόλως εντόπισε κάποια ασάφεια στην παρατιθέμενη στην οικονομική μας προσφορά ανάλυση του εργατικού κόστους ως προς τα ειδικότερα κονδύλια αυτού, κατά παράβαση της απαίτησης του Παραρτήματος V της διακήρυξης να αναλυθούν και να επεξηγηθούν με επάρκεια και σαφήνεια αυτά, ενώ αντίθετα αναιτιολόγητα και εσφαλμένα απέρριψε την προσφορά μας ως υπολειπόμενου του ενδεικτικού εργατικού κόστους της οικείας διακήρυξης.

Για τους λόγους αυτούς δε η προσβαλλόμενη δυνάμει της παρούσας απόφαση καθίσταται ακυρωτέα.

Β. Ως προς τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της οριστικής αναδόχου ατομικής επιχείρησης «...».

Όπως προκύπτει από τους όρους της διακήρυξης (και μάλιστα αυτούς, στους οποίους κάνουμε κατωτέρω ειδικότερη αναφορά), οι διατάξεις του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού που αφορούν την υποβολή των απαιτούμενων για τον έλεγχο καταλληλότητας των υποψηφίων και την αξιολόγηση των προσφορών του δικαιολογητικών, καθώς και την ανταπόκριση των τεχνικών

και οικονομικών προσφορών στις απαιτήσεις της διακήρυξης, αποτελούν απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους επιφέρει απόρριψη της προσφοράς, στην οποία είναι υποχρεωμένη να προβεί η αναθέτουσα Αρχή, αφού, όπως γίνεται δεκτό, η διακήρυξη αποτελείτο κανονιστικό πλαίσιο που δεσμεύει (και) την αναθέτουσα Αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό (αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης, ΕΑ ΣτΕ 18, 53/2011 κ.ά., ΑΕΠΠ 56, 64, 88, 90/2019 κ.ά.).

Εξάλλου, σε κάθε περίπτωση, οι σχετικοί με την υποβολή των ζητούμενων στοιχείων όροι της διακήρυξης αποτελούν έκφανση της αρχής της τυπικότητας, η οποία διέπει τον τρόπο σύνταξης εν γένει των προσφορών στα πλαίσια των διαδικασιών διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών και εξυπηρετεί, μεταξύ άλλων, τις ανάγκες διαφάνειας της διαδικασίας, ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησης των προσφορών, αλλά και σύγκρισης αυτών μεταξύ τους, αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών κ.λπ. (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 79/2009, 1285/2008, 1229/2007), επιβάλλει δε (η εν λόγω αρχή) τη σύνταξη των προσφορών σύμφωνα με τις υποδείξεις της αναθέτουσας Αρχής (ΕΑΣΤΕ 816/2007, 26/2007). Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (αντιθέτως, στη διακήρυξη του διαγωνισμού υπάρχει σχετική ρητή πρόβλεψη) ότι οι απαιτήσεις αυτές τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007, ΑΕΠΠ 1, 2, 5, 9/2019 κ.ά.).

Περαιτέρω, όπως γίνεται δεκτό, η συμμόρφωση προς τους όρους του διαγωνισμού που τίθενται από τη διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού, πρέπει να συντρέχει κατά το χρόνο περαίωσης της διαδικασίας υποβολής των προσφορών, η δε διάγνωση της τυχόν κατά το χρόνο εκείνο ελλείψεως συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού να αποκλείσει την εμφανίζουσα την έλλειψη προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), ενώ δεν είναι δυνατόν να προσκομιστούν εκ των υστέρων νέα κρίσιμα κατά τη διακήρυξη στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως δεν είναι δυνατό να ληφθεί υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης ιδιότητα ή προσόν που όχι μόνο δεν αποδείχθηκε, αλλά έλειπε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς και τυχόν αποκτήθηκε μεταγενέστερα, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της

τυπικότητας και της ασφάλειας του διαγωνισμού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα (ΑΕΠΠ 88/2019, 28/2018 κ.ά.).

Εν προκειμένω, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2 της οικείας διακήρυξης υπό τίτλο «Αποδεικτικά Μέσα - Δικαιολογητικά κατακύρωσης» και συγκεκριμένα στο άρθρο Β.4. αυτού προβλέπεται ότι:

«Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: 1. Κατάλογο (Πίνακας συμβάσεων) των κυριότερων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ασφαλείας (φύλαξης) που πραγματοποιήθηκαν κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων ετών και είναι συναφείς με το αντικείμενο της παρούσας, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα της παραγράφου 2.2.6 περίπτωση (1), με αναφορά: του αντίστοιχου προϋπολογισμού (ποσό χωρίς Φ.Π.Α.)/ του αποδέκτη των υπηρεσιών, την ημερομηνία έναρξης και λήξης αυτών (διάρκεια), την ιδιότητα του υποψηφίου σε αυτές (Ανάδοχος, μέλος ένωσης (% συμμετοχής), υπεργολάβος κλπ) (...) 2. Πίνακα (κατάσταση) προσωπικού, συμπεριλαμβανομένου τυχόν τροποποιητικό/συμπληρωματικό, όπως υποβλήθηκε στην αρμόδια υπηρεσία του Σώματος Επιθεώρησης εργασίας (Σ.ΕΠ.Ε.), η οποία θα αποδεικνύει ότι ικανοποιείται ο ελάχιστος αριθμός εργαζομένων φυλάκων καθώς και, σχετική δήλωση στην οποία θα δεσμεύεται ότι σε περίπτωση μεταβολών θα προσκομίζει τον εκάστοτε κάθε φορά ισχύον πίνακα προσωπικού».

Στο δε άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης προβλέπεται ότι: «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται (σωρευτικά), επί ποινή αποκλεισμού: 1) να διαθέτουν κατάλληλα τεκμηριωμένη και αποδεδειγμένη εμπειρία στην εκτέλεση παρόμοιων/συναφών συμβάσεων. Ως ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας να έχουν εκτελέσει με επιτυχία (η υλοποίηση/ ολοκλήρωση αυτών να έχει πραγματοποιηθεί κατά την τελευταία τριετία), τουλάχιστον μια (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών Ασφάλειας (φύλαξης) για κάθε τμήμα, διάρκειας τουλάχιστον έξι μηνών, συγκεκριμένου τύπου (στατικής ή και εποχούμενης φύλαξης κατά

Αριθμός απόφασης : 272/2022

περίπτωση) με προϋπολογισμό χωρίς ΦΠΑ τουλάχιστον ίσο με το 50% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (ανά τμήμα) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών.

Ειδικότερα, ως ακολούθως: ΤΜΗΜΑ Α': ... 6.048,39€ 2 ΤΜΗΜΑ Β': ... 6.048,39€ 3 ΤΜΗΜΑ Γ': ... 6.048,39€ 4 ΤΜΗΜΑ Δ': ... 6.048,39€ 5 ΤΜΗΜΑ Ε': ... 6.048,39€ 6 ΤΜΗΜΑ ΣΤ': ... 6.048,39€ 7 ΤΜΗΜΑ Ζ': ... 6.048,39€ 8 ΤΜΗΜΑ Η': ... 6.048,39€ 9 ΤΜΗΜΑ Θ': ... 6.048,39€ 10 ΤΜΗΜΑ Ι': ... 6.048,39€ 11 ΤΜΗΜΑ Κ': ... (...) 6.048,39€ 12 ΤΜΗΜΑ Λ': ... (...) 6.048,39€ ΣΥΝΟΛΟ : 72.580,68€. Επισημαίνεται ότι σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα τμήμα, το 50% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης προκύπτει από το συνολικό άθροισμα της αξίας των επιμέρους τμημάτων του ανωτέρω πίνακα και δύναται να καλυφθεί με μία (1) σύμβαση συνολικής αξίας τουλάχιστον ίσης με το άθροισμα αυτό».

Εν προκειμένω η προσωρινή ανάδοχος ατομική επιχείρηση ... στα δικαιολογητικά κατακύρωσης που υπέβαλε προσκόμισε Πίνακα Συμβάσεων όπου και αναφέρονται δύο (2) στον αριθμό συμβάσεις διάρκειας άνω των έξι (6) μηνών αλλά με προϋπολογισθείσα αξία χωρίς ΦΠΑ εκάστης ύψους 59.958,23€ και 56.546,92€ αντίστοιχα.

Με δεδομένο δε ότι η εν λόγω επιχείρηση έλαβε μέρος στο σύνολο των Τμημάτων Α έως και Λ της εν θέματι διαγωνιστικής διαδικασίας και σύμφωνα με το άρθρο 2.2.6 της οικείας διακήρυξης όφειλε να προσκομίσει τουλάχιστον μία (1) σύμβαση συνολικής αξίας ίσης με το 50% του συνολικού αθροίσματος της αξίας των επιμέρους τμημάτων του ανωτέρω πίνακα, δηλαδή ίση με το ποσό των 72.580,68€, προς κάλυψη του επίμαχου κριτηρίου επιλογής.

Ουδόλως δε δύνατο να καλύπτεται το ως άνω ποσό συνδυαστικά από άνω της μίας (1) στον αριθμό συμβάσεις κατά την ρητή απαίτηση της οικείας διακήρυξης.

Συνεπώς, εντοπίζεται σοβαρή απόκλιση από το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού με συνέπεια να καθίσταται εσφαλμένη και γι' αυτό ακυρωτέα η ανάδειξη της ως οριστικής αναδόχου που έκρινε αυτά πλήρη.

Επιπλέον δε της ως άνω απόκλισης, η εν λόγω επιχείρηση ουδόλως υπέβαλε

ως δικαιολογητικά κατακύρωσης σύμφωνα με τις παρατεθείσες ως άνω απαιτήσεις της οικείας διακήρυξης την ρητώς απαιτούμενη σχετική δήλωση **«στην οποία θα δεσμεύεται ότι σε περίπτωση μεταβολών θα προσκομίζει τον εκάστοτε κάθε φορά ισχύον πίνακα προσωπικού».**

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προς αντίκρουση των ισχυρισμών της προσφεύγουσας προβάλλει τα κάτωθι:

«α. Αναφορικά με την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας

Η προσφορά της εταιρείας συντάχτηκε με χαμηλότερο εργατικό κόστος του ενδεικτικού της σχετικής διακήρυξης και κρίνεται ως ασυνήθιστα χαμηλή. Συγκεκριμένα, όπως αναφέρεται στο Νο2 πρακτικό της επιτροπής μεταξύ άλλων, και σχετικά με την οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...»:

Αναφορικά με την οικονομική προσφορά της εταιρείας ... η Επιτροπή έκρινε ότι είναι ασυνήθιστα χαμηλή και συγκεκριμένα το ετήσιο εργατικό κόστος για τον εργαζόμενο υπολογίζεται στα 8.442,29 €, ποσό το οποίο υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους (8.689,07€) όπως αποτυπώνεται υπό την μορφή υποδείγματος στο σχετικό πίνακα «ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΕΛΑΧΙΣΤΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ» του Παραρτήματος VI της διακήρυξης, που συνέταξε η αναθέτουσα αρχή. Επομένως δεδομένης της κατά τα προεκτεθέντα εσφαλμένης κατάρτισης της αναλυτικής οικονομικής προσφοράς της εταιρείας αυτής και συγκεκριμένα των νομίμων αποδοχών του προσωπικού της, είναι προφανές ότι δεν είναι δυνατή τυχόν κλήση της προς άρση των οικείων σφαλμάτων κατ' άρθρο 102 του Ν.4412/2016, αφού μία τέτοια κλήση θα επέτρεπε σε αυτή, κατά παράβαση των αρχών της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας, της τυπικότητας, του υγιούς ανταγωνισμού και της αποφυγής ευνοϊκών διακρίσεων, να υποβάλει νέα οικονομική προσφορά, κατάσταση η οποία υπερβαίνει το ανώτατο όριο εφαρμογής του παραπάνω άρθρου. Εξάλλου, η εταιρεία δεν προσέβαλε τη διακήρυξη, ως προς το ενδεικτικό εργατικό κόστος.

β. Ως προς τα δικαιολογητικά κατακύρωσης της οριστικής αναδόχου ατομικής επιχείρησης ...

Η εταιρεία αναφέρεται στα δικαιολογητικά κατακύρωσης σχετικά με την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας για την οποία οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πίνακα συμβάσεων με συναφή του διαγωνισμού, αντικείμενο.

Η προσωρινή ανάδοχος ατομική επιχείρηση ..., ..., προσκόμισε πίνακα συμβάσεων στον οποίο αναφέρονται δύο (2) στον αριθμό συμβάσεις διάρκειας άνω των έξι μηνών και με προϋπολογισθείσα αξία χωρίς ΦΠΑ έκαστης ύψους 59.958,23€ και 56.546,92€.

Ο πίνακας συμβάσεων κρίθηκε σύμφωνος με τους όρους της διακήρυξης, διότι, ζητήθηκε από τους οικονομικούς φορείς «να έχουν εκτελέσει με επιτυχία (η υλοποίηση/ ολοκλήρωση αυτών να έχει πραγματοποιηθεί κατά την τελευταία τριετία), **τουλάχιστον** μια (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών ασφαλείας (φύλαξης) για κάθε τμήμα, διάρκειας τουλάχιστον έξι (6) μηνών, συγκεκριμένου τύπου (στατικής ή/και εποχούμενης φύλαξης κατά περίπτωση), με προϋπολογισμό (χωρίς Φ.Π.Α.) τουλάχιστον ίσο με το 50% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης (ανά τμήμα), χωρίς Φ.Π.Α., κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων ετών», επισημαίνοντας ότι «σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα τμήμα, το 50% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης προκύπτει από το συνολικό άθροισμα της αξίας των επιμέρους τμημάτων του ανωτέρω πίνακα και **δύναται** να καλυφθεί με μία (1) σύμβαση συνολικής αξίας τουλάχιστον ίσης με το άθροισμα αυτό».

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα με την από 13.01.2022 Παρέμβασή της βάλλει κατά των ανωτέρω ισχυρισμών της προσφεύγουσας για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται σε αυτήν.

11. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του Ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3

ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

12. Επειδή ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού του οποίου η προσφορά κρίθηκε απορριπτέα θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενος, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

13. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕΛΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων

ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54).

14. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣτΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων

αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της αγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του αγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του αγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕΛΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

15. 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 δημοσίων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις [...] 4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2 : (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρ. 53 [...]».

16. Επειδή, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...] 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως : [...] ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων[...]ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την

απόρριψη της προσφοράς,[...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),...».

17. 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».

18. 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 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕφΑθ 427/2011, 512/2011).

19. Επειδή, μετά την εκτίμηση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, της ισχύουσας νομοθεσίας καθώς και του κανονιστικού πλαισίου που ορίζει η επίμαχη Διακήρυξη ως προς τον πρώτο λόγο προσφυγής θα πρέπει να γίνουν δεκτά τα ακόλουθα:

Ως ανωτέρω αναλυτικά εκτέθηκε η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι παρανόμως

κρίθηκε απορριπτέα η προσφορά της με την αιτιολογία ότι ο υπολογισμός του ελάχιστου εργατικού κόστους στο ποσό των 8.442,29 ευρώ είναι εσφαλμένος και υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους παρουσιάζοντας απόκλιση από τα όσα ορίζονται στο Παράρτημα VI της Διακήρυξης με τίτλο «Ενδεικτικό Ελάχιστο Εργατικό Κόστος» και στο οποίο παρατίθεται ενδεικτικός υπολογισμός του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους (8.689,07 ευρώ) με βάση τη μεθοδολογία της αναθέτουσας αρχής. Ειδικότερα, ως αναφέρεται στο εν λόγω Παράρτημα η εκτίμηση βασίζεται στα κατώτατα όρια μισθών (650,00 €) μετά την υπ' αριθμ. οικ 4241/127/30-1-2019 (ΦΕΚ 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» για 0-3 έτη προϋπηρεσίας και επί του βασικού μισθού υπολογίζονται τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα, το επίδομα αδείας καθώς και το κόστος αντικατάστασης υπαλλήλου τελούντος σε άδεια, δίχως να παρατίθεται συγκεκριμένος τρόπος υπολογισμού. Επισημαίνεται επίσης ότι σε κανένα σημείο της διακήρυξης δεν περιλαμβάνεται όρος, σύμφωνα με τον οποίο το δηλωθέν από τους διαγωνιζόμενους στην προσφορά τους εργατικό κόστος δεν θα πρέπει να υπολείπεται του ενδεικτικού κόστους του Παραρτήματος VI της διακήρυξης. Επομένως, δοθέντος ότι αφενός μεν ρητώς ορίζεται στη διακήρυξη ότι ο υπολογισμός του ελάχιστου εργατικού κόστους στο ποσό των 8.689,07 ευρώ, όπως αυτός παρατίθεται στο Παράρτημα VI, είναι εκτίμηση ενδεικτική βασιζόμενη σε τύπο υπολογισμού που ακολούθησε η αναθέτουσα αρχή και δεν αποτελεί το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος που απαιτείται κατά την εργατική νομοθεσία, αφετέρου ο τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους ανάγεται στην επιχειρηματική πολιτική έκαστου διαγωνιζόμενου υπό την προϋπόθεση τήρησης της εργατικής νομοθεσίας και των όρων της διακήρυξης - η τήρηση της οποίας πάντως στην υπό εξέταση περίπτωση δεν αμφισβητήθηκε- δεν μπορεί νομίμως να αποκλειστεί προσφορά διαγωνιζόμενου, σε περίπτωση που προέβη σε διαφορετικό τρόπο υπολογισμού ως προς τα κονδύλια του εργατικού κόστους από τον αναφερόμενο στη διακήρυξη ως «ενδεικτικό» και επέχοντα τη θέση παραδείγματος προς τους διαγωνιζόμενους (Βλ. και ΑΕΠΠ 1599/2021). Με

άλλα λόγια, μόνη η απόκλιση του υπολογισθέντος από τον συμμετέχοντα εργατικού κόστους από αυτό που παραθέτει η αναθέτουσα αρχή ως «ενδεικτικό» εργατικό κόστος, δεν συνεπάγεται και την μη τήρηση της κείμενης εργατικής νομοθεσίας κατά τον υπολογισμό του και ως εκ τούτου δεν μπορεί να επιφέρει τον αποκλεισμό του από την διαγωνιστική διαδικασία. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός, απορριπτομένων των απόψεων της αναθέτουσας και των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

20. Επειδή, μετά την εκτίμηση των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών, της ισχύουσας νομοθεσίας καθώς και του κανονιστικού πλαισίου που ορίζει η επίμαχη Διακήρυξη ως προς τον δεύτερο λόγο προσφυγής θα πρέπει να γίνουν δεκτά τα ακόλουθα:

Με τον δεύτερο προβαλλόμενο λόγο η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας και ήδη προσωρινής αναδόχου έγινε αποδεκτή κατά παράβαση των οριζόμενων στον όρο 2.2.6 της Διακήρυξης. Συγκεκριμένα, στον ως άνω όρο προβλέπεται ότι προς απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας οι συμμετέχοντες πρέπει να προσκομίζουν τουλάχιστον μία εκτελεσθείσα σύμβαση συναφών υπηρεσιών εντός της τελευταίας τριετίας διάρκειας τουλάχιστον 6 μηνών με προϋπολογισμό τουλάχιστον ίσο με το 50% της προϋπολογιζόμενης αξίας της σύμβασης ανά τμήμα χωρίς ΦΠΑ. Στην περίπτωση που η προσφορά υποβάλλεται για περισσότερα από ένα τμήματα, το 50% της προϋπολογιζόμενης αξίας της σύμβασης προκύπτει από το συνολικό άθροισμα της αξίας των επιμέρους τμημάτων, όπως αυτό παρατίθεται σε πίνακα περιλαμβανόμενο στον οικείο όρο και δύναται να καλυφθεί με **μία** σύμβαση συνολικής αξίας ίσης με το άθροισμα αυτό. Σύμφωνα δε με τον σχετικό πίνακα το άθροισμα της αξίας των επιμέρους τμημάτων του επίμαχου διαγωνισμού για τους σκοπούς απόδειξης της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ανέρχεται στο ποσό των 72.580,68 ευρώ άνευ ΦΠΑ. Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε προσφορά για το σύνολο των τμημάτων της Διακήρυξης και προς πλήρωση του ανωτέρω όρου προσκόμισε δύο ξεχωριστές συμβάσεις διάρκειας άνω των

6 μηνών με προϋπολογιζόμενη αξία 59.958,23 ευρώ η πρώτη και 56.546,92 ευρώ η δεύτερη. Δεδομένων όμως των ανωτέρω οριζομένων στον όρο 2.2.6 η απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής της ικανότητας δεν είναι προσήκουσα και σύμφωνη με το κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης, καθόσον η αξία της κάθε σύμβασης χωριστά υπολείπεται του ποσού των 72.580,68 ευρώ, ενώ δεν δύναται να ληφθεί υπ' όψη η αξία και των δύο προσκομιζόμενων αθροιστικά. Πλέον των ανωτέρω, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι ευσταθεί και ο έτερος ισχυρισμός της προσφεύγουσας κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, σύμφωνα με τον οποίο η τελευταία δεν υπέβαλε ως δικαιολογητικό κατακύρωσης δήλωση, με την οποία θα δεσμεύεται ότι σε περίπτωση μεταβολών θα προσκομίζει τον εκάστοτε κάθε φορά ισχύοντα πίνακα προσωπικού. Συνεπώς και ο δεύτερος λόγος προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός στο σύνολό του.

21. Επειδή, η εισήγηση γίνεται δεκτή εν όλω.

22. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω σκέψεων, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή γίνεται δεκτή,

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να επιστραφεί το κατατεθέν παράβολο.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλομένη, κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 11.02.2022 και εκδόθηκε στις 24.02.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΠΕΤΡΟΥ

α/α ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ