

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 31 Μαρτίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 21.2.2020 (ημερομηνία κατάθεσης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 222/24.2.2020 της εταιρείας «», που εδρεύει στην, επί της οδού, αρ., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Κατά του (.....) και δη κατά της υπ' αριθμ. 462/6.2.2020 Απόφασης της Διοικούσας Επιτροπής του, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκαν τα Πρακτικά της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης των αποτελεσμάτων των διαγωνισμών και των διαδικασιών διαπραγμάτευσης για το έτος 2019, σχετικά με την έγκριση κατακύρωσης του αποτελέσματος του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού (κάτω των ορίων) με αντικείμενο την «Α) Καθαριότητα, Β) τη Μυοκτονία / Απεντόμωση και Γ) τις υπηρεσίες υγιεινής των κτιριακών εγκαταστάσεων (ιδιόκτητων και μισθωμένων) του», στο πλαίσιο ειδικότερα υλοποίησης του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με ΑΔΑΜ στο ΚΗΜΔΗΣ και με αρ. Διακήρυξη της ως άνω αναθέτουσας αρχής, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 115.990,60€ άνευ ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Κατά της παρεμβαίνουσας συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία «», που εδρεύει στη, επί της οδού, αρ., νομίμως εκπροσωπούμενης, η οποία άσκησε την από

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

5.3.2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της.

Με τη προδικαστική της προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται όπως ακυρωθεί η ως άνω προσβαλλόμενη απόφαση καθ'ό μέρος κάνει αποδεκτές τις προσφορές των συμμετεχουσών εταιρειών με την επωνυμία «» και «» και αναδεικνύει προσωρινή ανάδοχο την εταιρεία «» ειδικά για την Κατηγορία 1 – Ομάδα Α της επίμαχης σύμβασης. Ετέρωθεν, η παρεμβαίνουσα αιτείται όπως απορριφθεί η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή και διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00€ (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), που αποτελεί και το κατώτερο κατά νόμο ποσό παραβόλου, δοθέντος ότι η υπό εξέταση προσφυγή ασκείται για την Κατηγορία 1 – Ομάδα Α της υπόψη σύμβασης, εκτιμώμενου προϋπολογισμού ύψους 70.206,60€.

2. Επειδή, με την με αριθ. 462/6.2.2020 Απόφαση της Διοικούσας Επιτροπής του (από 6.2.2020 Απόσπασμα της 462^{ης} Συνεδρίασης της) εγκρίθηκαν τα Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου με αντικείμενο την «Α) Καθαριότητα, Β) Μυοκτονία/ Απεντόμωση και Γ) τις υπηρεσίες υγιεινής των κτιριακών εγκαταστάσεων (ιδιόκτητων και μισθωμένων) του» και εν προκειμένω αποφασίσθηκε κατά πρώτον η αποδοχή των προσφορών των ακόλουθων συμμετεχόντων: 1., 2., 3. 4., 5., 6., 7., 8., 9., 10. και κατά δεύτερον η προσωρινή κατακύρωση, μεταξύ άλλων, για την ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 1 - ΟΜΑΔΑ Α του διαγωνισμού στην

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «» έναντι συνολικού μηνιαίου ποσού 5.416,83€ χωρίς Φ.Π.Α.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσία), της ανωτέρω προϋπολογισθείσας δαπάνης του (άρθρο 345 παρ. 1 του Ν.4412/2016) και του χρόνου δημοσίευσης της Προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (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 Α.Ε.Π.Π., ενώ έχει γίνει χρήση από τη προσφεύγουσα του τυποποιημένου εντύπου για την ασκηθείσα προσφυγή (άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017). Περαιτέρω, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 (α) του άρθρου 361 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 4 παρ. 1 (α) του Π.Δ.39/2017, έχει κατατεθεί εμπροθέσμως, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω του συστήματος «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με συστημικό α/α) στις 11.2.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, και η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 21.2.2020, ήτοι εντός της νόμιμης κατά τις ως άνω διατάξεις προθεσμίας.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλομένης απόφασης υποστηρίζοντας ότι εσφαλμένως έγιναν δεκτές οι οικονομικές προσφορές των συμμετεχουσών εταιρειών και, προσωρινή ανάδοχος και δεύτερη στη σειρά κατάταξης αντιστοίχως, καθόσον κατά τους ισχυρισμούς της, τούτες είναι πλημμελείς, ζημιογόνοι για το δημόσιο συμφέρον και απορριπτέες, διότι υπολείπονται του ελάχιστου κόστους μισθοδοσίας και ασφάλισης των εργαζομένων που θα απασχοληθούν με την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό υπολογίζεται, βάσει των όρων της οικείας διακήρυξης, των κείμενων διατάξεων εργατικής νομοθεσίας και των συναφών συλλογικών συμβάσεων εργασίας.

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

5. Επειδή, κατά της ως άνω προσφυγής εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτως ασκεί τη Παρέμβαση της, η συμμετέχουσα εταιρεία «.....», επιδιώκοντας την απόρριψη της εν λόγω Προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης. Η εν λόγω παρέμβαση έχει ασκηθεί με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και ασκείται με πρόδηλο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον του παρεμβαίνοντα οικονομικού φορέα, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, καθώς η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει προσφορά ομοίως με την προσφεύγουσα, η οποία έγινε αποδεκτή και αναδείχθηκε δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης προσωρινή ανάδοχος στην Κατηγορία 1 - Ομάδα Α της προς ανάθεση σύμβασης, με τη προσφυγή της δε η προσφεύγουσα επιδιώκει την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Περαιτέρω, η προσφυγή κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες από την αναθέτουσα αρχή, στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, την 25.2.2020, η δε παρεμβαίνουσα άσκησε τη Παρέμβαση της την 5.3.2020, ήτοι εμπροθέσμως και στη νόμιμη αποκλειστική δεκαήμερη προθεσμία από την κοινοποίηση της προσφυγής.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή την 3.3.2020 αποστέλλει τις απόψεις της, αναρτώντας το έγγραφο τούτο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, παραθέτοντας ούτως τη κατά τις διατάξεις του άρθρου 365 του Ν.4412/2016 συμπληρωματική της αιτιολογία, αιτούμενη συναφώς την απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής.

7. Επειδή, στην με αρ. διακήρυξη τουγια τον ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό (κάτω των ορίων) με αντικείμενο α) την καθαριότητα, β) τη μυοκτονία/ απεντόμωση και γ) τις υπηρεσίες υγιεινής των κτιριακών εγκαταστάσεων (ιδιόκτητων και μισθωμένων) του και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, ορίζονται τα εξής: «6. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ. Στον υποφάκελο με την ένδειξη «οικονομική προσφορά» περιλαμβάνεται η

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

οικονομική προσφορά του Οικονομικού φορέα. Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στο υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η οικονομική προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος για κάθε κατηγορία. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή αρχείου pdf., το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα, ενώ πρέπει να ταυτίζονται πλήρως τα στοιχεία, που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Περαιτέρω, ο προσφέρων επισυνάπτει σε ξεχωριστό ηλεκτρονικό αρχείο, ψηφιακά υπογεγραμμένο, τον πίνακα της οικονομικής προσφοράς σύμφωνα με τα παρακάτω: Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ πρέπει να συνταχθεί και να περιλαμβάνει το σύνολο των επιμέρους στοιχείων όπως αναφέρονται στον συνημμένο σχετικό Πίνακα Ζ1 - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 1 - ΟΜΑΔΑ Α ή/και Ζ2 - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 1 - ΟΜΑΔΑ Β, ή/και Ζ3 - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 1 - ΟΜΑΔΑ Γ, ή/και Ζ4 - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 1 - ΟΜΑΔΑ Δ, ή/και τον Πίνακα Η - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 2 ή/και τον Πίνακα Θ - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 3 του Παραρτήματος Δ' της παρούσας διακήρυξης. [...] ΑΡΘΡΟ 10. ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΑΝΑΘΕΣΗΣ - ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ α) Για την τελική επιλογή του αναδόγου κριτήριο είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) ανά κατηγορία ή ομάδα (Κατηγορία 1). β) Η συμφωνία της προσφοράς προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Ο Αναθέτων διατηρεί το δικαίωμα κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού για μέρος του υπό προκήρυξη έργου, όχι όμως λιγότερο του 50%, ή το δικαίωμα κατακύρωσης μεγαλύτερου έργου από το προσφερόμενο μέχρι ποσοστού 15%, καθώς και οποιασδήποτε διακύμανσης της ποσότητας των προσφερόμενων υπηρεσιών και σύμφωνα

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

με τις ισχύουσες διατάξεις. [...] ΜΕΡΟΣ Β: ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 1 - ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑ ΤΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ ΤΟΥ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΝΕΡΓΕΙΟΥ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΑ ΚΤΙΡΙΑ ΤΟΥ Ομάδα Α (Κτίρια στην πόλη της)

• Συχνότητα καθαρισμού ανά κτίριο του: 1. 183: Πέντε (5) φορές την εβδομάδα από ένα άτομο. 2. 279: Πέντε (5) φορές την εβδομάδα από ένα άτομο. 3. και: Δύο (2) φορές την εβδομάδα από συνεργείο και επτά (7) φορές την εβδομάδα από ένα άτομο μόνο για τον Αύγουστο και το Σεπτέμβριο και σύμφωνα με το Ακαδημαϊκό Ημερολόγιο Εργαστηριακών Μαθημάτων του 4.: Πέντε (5) φορές την εβδομάδα από συνεργείο, και δύο (2) φορές την εβδομάδα (Σάββατο - Κυριακή) από ένα άτομο. 5.,: Πέντε (5) φορές την εβδομάδα από ένα άτομο. • Αντικείμενο καθαρισμού ανά κτίριο του: 1) (966,06 τ.μ.) [...] 2) (960,00 τ.μ.) 3) και (1.180,00 τ.μ.): 3β): [...] 4) , συγκρότημα κτηρίων Α, Β, Γ & Ε. χωρίς τα υπόγεια (5.213,62 τ.μ.):[...] 5) (444,62 τ.α.) [...].

Παράρτημα Β Πίνακας ενδεικτικού προϋπολογισμού για την Κατηγορία Ι: Υπηρεσίες Καθαριότητας Ομάδα Α

Α/Α	Χώρος παροχής Υπηρεσιών καθαρισμού- τ.μ.	Ανά Εφαρμογή			Εφαρμογές ανά εβδομάδα	Ετήσιος ενδεικτικός προϋπολογισμός καθαριότητας χωρίς Φ.Π.Α.	Συνολικό Μηνιαίο κόστος καθαριότητας χωρίς Φ.Π.Α
		Αριθμός Εργαζομένων ανά χώρο	Ώρες εργασίας εργαζομένων ανά εφαρμογή	τ.μ. ανά ώρα ανά εργαζόμενο			
1α μόνο τα WC (21,25 τ.μ.)	1	1	21,25	3	1.170.00	97,50
Ιβ (966,06 τ.μ.)	1	4	241,51	2	3.120.00	260,00
2α μόνο τα WC (15,00 τ.μ.):	1	1	15,00	3	1.170.00	97,50

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

2β (960,00 τ.μ.):	1	7	137,14	2	5.460,00	455,00	
3α (1.180,00 τ.μ.)	2	4	147,50	2	6.240,00	520,00	
3β (εργαστήρια Αύγουστος- Σεπτέμβριος) (580,00 τ.μ)	1	1,5	386,67	7	765,00	63,75	
4α (κουζίνες, WC και καλαθάκια γραφείων) (5.213,62 τ.μ)	1	8	651,70	5	15.392,00	1.282,66	
4β Σάββατο -Κυριακές (Ισόγειο Κτίριο Γ, Ε (1.557,64 τ.μ.)	1	3	389,41	2	2.595,60	216,30	
4γ1 και περιβάλλον χώρο χωρίς τα υπόγεια (5.213,62 τ.μ.)	2	8	325,85	4	24.627,20	2.052,26	
4γ2 μόνο υπόγεια (2.565,26 τ.μ.)	2	8	160,33	1	6.156,80	513,06	
5α μόνο τα WC (40,35 τ.μ)	1	1	40,35	3	1.170,00	97,50	
5β (404,27 τ.μ)	1	3	134,76	2	2.340,00	195,00	
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΜΗΝΙΑΙΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α							5.850,55	
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΣΕ € ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α							70.206,60	
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΣΕ € ΜΕ Φ.Π.Α							87.056,18	

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ-ΠΙΝΑΚΕΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

ΠΙΝΑΚΑΣ Ζ1-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 1 -
ΟΜΑΔΑ Α

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ								
ΑΑ	Χώρος παροχής Υπηρεσιών καθαρισμού- τ.μ.	Ανά Εφαρμογή			Εφαρμογές ανά εβδομάδα	Ανά μήνα		
		Αριθμός Εργαζομένων ανά χώρο	Ώρες εργασίας εργαζομένων ανά εφαρμογή	τ.μ. ανά εργαζόμενο ανά εφαρμογή		Μηνιαίες ώρες εργασίας εργαζομένων	Νόμιμες μηνιαίες αποδοχές εργαζομένων	Μηνιαίες ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη
1α μόνο τα WC (21,25 τ.μ.)							
1β (966,06 τ.μ.)							
2α μόνο το WC (15,00 τ.μ.):							
2β (960,00 τ.μ.):							
3α (1.180,00 τ.μ.)							
3β (εργαστήρια Αύγουστος- Σεπτέμβριος) (580,00 τ. μ)							
4α (κουζίνες, WC και καλαθάκια γραφείων) (5.213,62 τ.μ)							
4β Σάββατο - Κυριακές (Ισόγειο Κτίριο Γ, Ε (1.557,64τ.μ.)							
4γ1 και περιβάλλον χώρος χωρίς τα υπόγεια (5.213,62 τ.μ.)							
4γ2 μόνο υπόγεια (2.565,26 τ.μ.)							
5α μόνο τα WC (40,35 τ.μ)							
5β (404,27 τ.μ)							

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

Μηνιαίο διοικητικό Κόστος παρεχόμενων υπηρεσιών:....
Μηνιαίο κόστος αναλωσίμων για τις παρεχόμενες υπηρεσίες:..
Μηνιαίο εργολαβικό κέρδος:.. .
Μηνιαίες κρατήσεις υπέρ Δημοσίου & τρίτων:..
Συλλογική σύμβαση εργασίας όπου υπάγονται οι εργαζόμενοι:..

Μηνιαία οικονομική προσφορά χωρίς Φ.Π.Α. για την παροχή υπηρεσιών:
Ποσοστό Φ.Π.Α.
Μηνιαία οικονομική προσφορά με Φ.Π.Α. για την παροχή υπηρεσιών: ...»

8. 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 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).

9. Επειδή, 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

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

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, με τον πρώτο λόγο προσφυγής της κατά της προσφοράς της έτερης συμμετέχουσας και ήδη παρεμβαίνουσας εταιρείας η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι μηνιαίες ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη έχουν υπολογιστεί από την ως άνω συμμετέχουσα εταιρεία εσφαλμένως, ήτοι πολλαπλασιάζοντας τις νόμιμες αποδοχές επί 24,81%, ποσοστό το οποίο ωστόσο αντιστοιχεί με μικτή ασφάλιση, ενώ σύμφωνα με την υπ' αριθμ. Α32/1150/20.3.2012 εγκύκλιο του ΙΚΑ, η απασχόληση άνω των 30 ωρών εβδομαδιαίως ή 6 ωρών ημερησίως επιβαρύνεται με βαρέα - ανθυγιεινή ασφάλιση, δηλαδή 26,96% επί των νόμιμων αποδοχών και συνεπώς για το λόγο αυτό η προσφορά της ως άνω συμμετέχουσας είναι απορριπτέα, καθώς ο υπολογισμός των ασφαλιστικών εισφορών, ως αποτυπώνεται στον ΠΙΝΑΚΑ Ζ1 της οικονομικής της προσφοράς, είναι λανθασμένος, δοθέντος ότι έχει υπολογιστεί με 24,81% αντί του 26,96% το οποίο είναι και το ορθό. Εν προκειμένω, από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας και για το τμήμα αυτό του διαγωνισμού, από το υποβληθέν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ έγγραφο .pdf με τίτλο «Οικονομική Κατηγορίας Ι Ομάδα Α» [αρ. προσφοράς της παρεμβαίνουσας] προκύπτει ότι η υπόψη εταιρεία αναφέρει όλα τα απαιτούμενα από την οικεία διακήρυξη στοιχεία, ως αυτά παρατίθενται στη σκέψη 7 της παρούσας, ήτοι τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθεί στους ορισθέντες χώρους καθαριότητας (1α-5β) της αναθέτουσας αρχής, τις ώρες εργασίας τους, τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά εργαζόμενο και ανά εφαρμογή (1α-5β), ώστε να καλύπτεται το σύνολο της ορισθείσας επιφάνειας, καθώς και τις μηνιαίες αποδοχές των εργαζομένων και τις αντίστοιχες ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη. Άλλοις λόγοις, η υπόψη οικονομική προσφορά της εταιρείας για την Κατηγορία Ι Ομάδα Α του διαγωνισμού, έχει συνταχθεί σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παραρτήματος Δ της Διακήρυξης,

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

Πίνακας Ζ1, με το οποίο και είναι απολύτως σύμφωνη. Επιπροσθέτως, δεν συνάγεται από την κατατεθείσα ως άνω οικονομική προσφορά, ούτε όμως και απαιτείτο από τη διακήρυξη, πόσες ώρες ακριβώς απασχολείται ο κάθε εργαζόμενος. Αντιθέτως και επειδή από την υπόψη διακήρυξη απαιτείται μόνον η δήλωση των συνολικών ωρών του υποψηφίου αναδόχου και η παροχή της υπηρεσίας ως αυτή προκηρύσσεται, από την επισκόπηση της προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας συνάγεται ότι οι ώρες που ζητούνται από την διακήρυξη είναι 188 ανά εβδομάδα και με απασχόληση 6,5 εργαζομένων, όπερ σημαίνει ο κάθε εργαζόμενος θα απασχολείται επί 29 ώρες ανά εβδομάδα. Εφόσον, λοιπόν, οι εργαζόμενοι θα εργάζονται λιγότερο από 5 ώρες την ημέρα και λιγότερο από 30 ώρες την εβδομάδα, ήτοι θα απασχολούνται με καθεστώς μερικής απασχόλησης, δυνάμει και της σχετικής Φ.10221/οικ.26816/929/2.12.2011 απόφασης του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, η εργασία τους δεν θεωρείται ότι εμπίπτει στις «Βαριές και ανθυγιεινές εργασίες», και ως εκ τούτου βασίμως η παρεμβαίνουσα έχει προβεί σε υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών με ποσοστό συμμετοχής του εργοδότη 24,81% και όχι 26,96%. Τα περί αντιθέτου δε ισχυριζόμενα από τη προσφεύγουσα, ερειδόμενα σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα.

11. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής της κατά της προσφοράς της έτερης εταιρείας και τον με το ίδιο περιεχόμενο πρώτο λόγο προσφυγής της κατά της συμμετέχουσας εταιρείας υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι οι ως άνω διαγωνιζόμενες δεν έχουν συμπεριλάβει στην οικονομική τους προσφορά την υποχρεωτική εισφορά υπέρ παιδικών κατασκηνώσεων, η οποία ανέρχεται σε 20€ ανά εργαζόμενο που απασχολείται τον μήνα Αύγουστο. Από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης και ειδικότερα τους κανονιστικού περιεχομένου όρους της υπόψη διακήρυξης (άρθρο 6 αυτής, βλ. σκ. 7 της παρούσας) προκύπτει εντούτοις ότι στους σχετικούς όρους και στο Παράρτημα Β αλλά και στον συνημμένο σχετικό Πίνακα Ζ1 αναφορικά με την Οικονομική Προσφορά για την Κατηγορία 1 – Ομάδα Α, ως παρατίθεται στη σκέψη 7 της

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

παρούσας, ζητείται από τους συμμετέχοντες, αναφορά του μισθολογικού κόστους και όχι περαιτέρω ανάλυση αυτού, συνεπώς βασίμως δύναται να υποστηριθεί ότι οι συμμετέχοντες στον επίμαχο διαγωνισμό δεν είναι υποχρεωμένοι να αναφέρουν ειδικότερη ανάλυση των εργοδοτικών κρατήσεων, ούτε να αναλύσουν το εργατικό κόστος που προκύπτει από την αντικατάσταση των εργαζομένων, ρεπό, άδειες κ.λπ., τα οποία ωστόσο οφείλουν να έχουν υπολογίσει και ενσωματώσει στο συνολικό μισθολογικό κόστος, ως απαιτείται από την οικεία διακήρυξη. Περαιτέρω, ο υποχρεωτικός χαρακτήρας της επίμαχης κράτησης [υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων], η οποία αποτελεί εργοδοτική εισφορά, απορρέει από τις διατάξεις των άρθρων 34 παρ. 6γ του Ν.4144/2013, 89 περ. Γ' του Ν.3996/2011 και της ΥΑ 23411/2131/30.12.2011 καθώς και της υπ' αριθμ. 63/2013 διευκρινιστικής εγκυκλίου του Ι.Κ.Α. – Ε.Τ.Α.Μ., κράτηση η οποία, ως προελέχθη, καταβάλλεται από τον εργοδότη και εισπράττεται από το Ι.Κ.Α. – Ε.Τ.Α.Μ. ταυτόχρονα και παράλληλα με τις τακτικές εισφορές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας για τον μήνα Αύγουστο κάθε έτους. Βασίμως δε ισχυρίζεται συναφώς η αναθέτουσα αρχή διά της συμπληρωματικής της αιτιολογίας στο ως άνω έγγραφο των απόψεων της (βλ. σκ. 6) ότι εν προκειμένω δεν υφίσταται η υποχρέωση ξεχωριστής αναγραφής του ποσού της εν λόγω κράτησης, καθώς δεν απαιτείται ουδέ από την διακήρυξη, ουδέ από το οικείο οικονομικό σε αυτή έντυπο, το οποίο υποχρεώθηκαν να συμπληρώσουν και να υποβάλλουν οι συμμετέχοντες, δεδομένου ότι ο συνημμένος στη διακήρυξη πίνακας (Ζ1), δεν περιλαμβάνει κάποιο πεδίο στο οποίο να πρέπει υποχρεωτικά και επί ποινή αποκλεισμού να αναφερθεί η εν λόγω κράτηση. Συνακόλουθα και παρόλο που, δεν καταλείπεται αμφιβολία σχετικά με τον υποχρεωτικό χαρακτήρα της εν λόγω κράτησης, δοθέντος ότι η αναθέτουσα αρχή δεν είχε προσδιορίσει συγκεκριμένο πεδίο στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς, στο οποίο έπρεπε υποχρεωτικά και επί ποινή αποκλεισμού να αναφερθεί/ δηλωθεί από τους διαγωνιζόμενους το πόσο της κράτησης ταύτης, σε συνδυασμό με τις αρχές της τυπικότητας και διαφάνειας των δημόσιων διαγωνισμών όπως διατυπώνονται στις σκέψεις 8 και 9 της

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

παρούσας, ο λόγος τούτος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος. Αντιθέτως, βασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι η λόγω κράτηση, η οποία εν προκειμένω δεν υπερβαίνει τα 100,00€ είναι δυνατό να συμπεριλαμβάνεται στο «Διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών», όπερ άλλωστε έχει πράξει και η ίδια, εμπειρικλείοντας ούτως εκεί την υποχρέωση ταύτη. Σε κάθε περίπτωση, εάν η αναθέτουσα αρχή είχε αμφιβολία σχετικά με τη συμπερίληψη ή μη της εν λόγω κράτησης στο Διοικητικό κόστος, δεν θα μπορούσε να απορρίψει την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, καθώς εδύνατο και όφειλε, να την καλέσει προς σχετική διευκρίνηση, δυνάμει των διατάξεων της παρ. 4 του άρθρου 102 του Ν.4412/2016. Ενόψει των ως άνω και δεδομένου ότι κατά πρώτον δεν αποδεικνύεται παράλειψη υπολογισμού της εν λόγω κράτησης, κατά δεύτερον η οικονομική προσφορά της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου αλλά και της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας (συστημικοί αρ. προσφοράς των, και αντιστοίχως) εμφανίζονται ότι καλύπτουν το ποσό της κράτησης μέσω του Διοικητικού κόστους για την προς ανάθεση σύμβαση και τέλος δεν υπήρχε ρητή πρόβλεψη στην οικεία διακήρυξη αναφορικά με υποχρεωτική και επί ποινή αποκλεισμού δήλωση στο σχετικό έντυπο οικονομικής προσφοράς της εν λόγω κράτησης, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

12. Επειδή, αναφορικά με τον τρίτο λόγο προσφυγής κατά της προσφοράς της καθ'ής εταιρείας και τον με το ίδιο περιεχόμενο δεύτερο λόγο προσφυγής της κατά της συμμετέχουσας εταιρείας ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι οι ως άνω συμμετέχουσες δεν έχουν συμπεριλάβει στην οικονομική τους προσφορά (και αναφορικά με το χώρο παροχής υπό στοιχ.4β) την επιβάρυνση του 75% που αφορά σε εργασία τις Κυριακές. Και τούτος ο ισχυρισμός εντούτοις πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, διότι ερείδεται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, για τους λόγους που αναφέρονται *mutatis mutandis* στη σκέψη 11 της παρούσας και εν πολλοίς αφορούν σε νόμιμες επιχειρηματικές επιλογές του προσφέροντος. Προσέτι, βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στο ως άνω έγγραφο των απόψεων

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

της ότι εν προκειμένω, εάν απασχοληθεί εργαζόμενος μόνον Κυριακή ή αργίες, η αμοιβή του μαζί με την εκ του νόμου προβλεπόμενη προσαύξηση, στην περίπτωση που δεν ήθελε απασχοληθεί εντός των εργασίμων ημερών του μηνός, συνολικά θα είναι ισόποση, αν όχι μικρότερη με αυτή ενός που θα απασχολείται μόνο εργάσιμες ημέρες. Ως άλλωστε εκρίθη και στη σκέψη 11 της παρούσας, απαίτηση της υπόψη διακήρυξης δεν είναι η συγκεκριμένη αναφορά/ δήλωση από πλευράς των διαγωνιζομένων, δηλαδή πόσοι εργαζόμενοι θα απασχολούνται εργάσιμες ημέρες ή Κυριακές και αργίες, ούτε απαιτείται ο αντίστοιχος υπολογισμός να αναγράφεται στα πεδία του εντύπου/ πίνακα της οικονομικής προσφοράς τους. Εν προκειμένω και όπως συνάγεται από την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί οι ισχυρισμοί της (παρεμβαίνουσας) ότι δηλαδή έχει προβεί στον ορθό και νόμιμο υπολογισμό της ως άνω επιβάρυνσης για το ήμισυ ωστόσο των ωρών από αυτές που επικαλείται η προσφεύγουσα στη προσφυγή της, δεδομένου ότι ο υπολογισμός γίνεται επί τη βάση του αριθμού των ωρών και όχι του αριθμού των εργαζομένων. Πιο συγκεκριμένα, η παρεμβαίνουσα έχει υπολογίσει αναφορικά με την παροχή της επίμαχης υπηρεσίας (υπό στοιχ. 4β) την εκ του νόμου επιβάρυνση 75% για την εργασία της Κυριακής, επιμερίζοντάς την ως εξής: 25,8 ώρες μηνιαίες/εργαζόμενο, εκ των οποίων οι μισές είναι χωρίς την επιβάρυνση αφ'ής στιγμής αφορούν εργασία το Σάββατο και οι υπόλοιπες (12,9) αφορούν την εργασία της Κυριακής, ήτοι 12,9 ώρες X 4,36€ ανά ώρα και 12,9 ώρες X 4,36€ X75% αντιστοίχως. Ομοίως πρέπει να γίνουν δεκτά τα ως άνω και για την προσφορά της έτερης συμμετέχουσας εταιρείας, ήτοι επί τη βάση του υπολογισμού των πραγματικών ωρών εργασίας κατά τις Κυριακές. Κατ'ακολουθίαν και ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να αποριφθεί.

13. Επειδή, τούτων δοθέντων, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι παραδεκτώς έγιναν δεκτές οι οικονομικές προσφορές της εταιρείας και της εταιρείας, ως πληρούσες τους όρους του Νόμου και της διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 425 / 2020

14. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη και η Παρέμβαση να γίνει δεκτή, το δε παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα θα πρέπει να καταπέσει σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προσφυγή και δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Άγ. Ιωάννη Ρέντη στις 31 Μαρτίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 13 Απριλίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Τζέιμυ Ελ. Γιάννακα