

Η

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

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 3^η Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ειρήνη Αποκάρδου και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 24-2-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 237/25-2-2020 της εταιρείας με την επωνυμία «» και τον διακριτικό τίτλο «», με έδρα στην, οδός, αριθμ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του (εφεξής αναθέτουσα αρχή), που εδρεύει στην,, αριθμ., και εκπροσωπείται νόμιμα, και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «», που εδρεύει στη, οδός, και εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται: « *Να ακυρωθεί ..η προσβαλλόμενη υπ' αριθ. πρωτ. 41/12.2.2020 και με αρ. ../12.2.2020 (Θέμα 1ο) απόφαση .. η οποία έκρινε αποδεκτή την οικονομική προσφορά της εταιρείας .., .. και γι' αυτό το λόγο όλως μη νομίμως κατακυρώθηκαν οι υπό ανάθεση υπηρεσίες στην εταιρεία αυτή..*»

Με τη παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και εν τοις πράγμασι τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο επί της βάσει του προϋπολογισμού της προμήθειας ποσού 950.000 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του ΠΔ 39/2017, ποσού 4.750 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό , εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ του παραβόλου με την ένδειξη ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ, και το από 24-2-2020 αποδεικτικό πληρωμής του στην).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε *Ηλεκτρονικός Ανοιχτό Διαγωνισμός Άνω των Ορίων* για την ανάδειξη Αναδόχου για την «*παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους του και των Παραρτημάτων του για είκοσι τέσσερις (24) μήνες.. με έναρξη ισχύος από την ημερομηνία υπογραφής της..*», CPV, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης 950.000 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α, (όροι 1.3, 2.3, 1.5 της διακήρυξης).

3. Επειδή η ως άνω διακήρυξη απεστάλη την 29-10-2019 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, και δημοσιεύτηκε στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ την 30-10-2019 (2019/S 210-.....), και το πλήρες κείμενο αυτής αναρτήθηκε την 31-10-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας και της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και συνεπώς παραδεκτά ασκήθηκε η προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ.

4. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα καθώς και οι οικονομικοί φορείς, έχοντας υποβάλει τις με αριθ. και προσφορές τους αντίστοιχα καθώς και ακόμη δύο εταιρείες.

Αριθμός απόφασης: 478/2020

5. Επειδή η Εφορεία της αναθέτουσας αρχής με την υπ' αριθ. 41/12-2-2020 Απόφαση (θέμα 1^ο) ι) ενέκρινε το με αριθ./3-2-2020 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού με το οποίο αξιολογήθηκαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής και οι τεχνικές προσφορές, ιι) ενέκρινε το με αριθ./11-2-2020 Πρακτικό της Επιτροπής με το οποίο αξιολογήθηκαν οι οικονομικές προφορές, ιιι) έκανε δεκτές οι προσφορές των ως άνω έξι διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων (σκέψη 7) με την εξής σειρά κατάταξης :

<i>ΕΤΑΙΡΕΙΑ</i>	<i>ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ...</i>
1.	871.944,68
2.	872.131,44
3.	875.280,00
4.	887.760,00
6.	909.360,00....

iv) και ανέδειξε την παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχο του διαγωνισμού. Η προσβαλλόμενη απόφαση, με ενσωματωμένο τα σχετικά Πρακτικά κοινοποιήθηκε την 13-2-2020 στην προσφεύγουσα και στις συνδιαγωνιζόμενες εταιρείες μέσω της *επικοινωνίας*.

6. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα με ανάρτηση την 24-2-2020, στη λειτουργικότητα *επικοινωνία* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (εφεξής η *επικοινωνία*), με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου, και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ αυθημερόν από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή την 26-2-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. παρ. 1 περ. (α) του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση μέσω της *επικοινωνίας* της υπό εξέταση προσφυγής, στην παρεμβαίνουσα και την, η οποία, εν τω μεταξύ, είχε ασκήσει προσφυγή κατά της αποδοχής της προσφοράς την νυν προσφεύγουσας.

8. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της και της ανάδειξής της ως

Αριθμός απόφασης: 478/2020

προσωρινής αναδόχου, ασκήθηκε την 5-3-2020 η με αριθ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 268/2020 παρέμβαση της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου, με τον νόμιμο προβλεπόμενο κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017 τρόπο κατάθεσης στην *επικοινωνία*, και κοινοποίηση στην ΑΕΠΠ αυθημερόν από την αναθέτουσα αρχή, με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

9. Επειδή την 3-3-2020 η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ το με αριθ. πρωτ./3-3-2020 έγγραφο με τις απόψεις επί της προσφυγής μέσω της *επικοινωνίας*, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και το άρθ. 9 παρ. 1 του ΠΔ 39/2017, και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΑΕΠΠ, γνωστοποιώντας αυθημερόν τις απόψεις της και προς την προσφεύγουσα, μέσω της *επικοινωνίας*, σύμφωνα με τον νόμο.

10. Επειδή η υπό εξέταση προσφυγή εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ./2020 Πράξης της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου *περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση περί απόψεων επί αιτήματος προσωρινών μέτρων*.

11. Επειδή η προσφεύγουσα,-της οποίας η προσφορά κατετάγη με την προσβαλλόμενη στην δεύτερη θέση (σκέψη 5), ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι έκανε δεκτή, ενώ έπρεπε να απορρίψει ως απαράδεκτη την οικονομική προσφορά της αμέσως προτασσομένης παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου, θεμελιώνοντας εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της, ως ένας εκ των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων με αποδεκτή προσφορά στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και, ως εκ τούτου, επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης, επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, δεύτερη κατά σειρά, αποδεκτή και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής, βασίζοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία από την -φερόμενη- παράνομη συμμετοχή της προσωρινής αναδόχου, και στο επιδιωκόμενο προφανές όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, ΣτΕ 678/2016, ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001, ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96,

Αριθμός απόφασης: 478/2020

Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846- 7).

12. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη την ΥΑ 4241/127/30-1-2019, το άρθ. 2 του ν. 3846/2010, το άρθ. 68 του ν. 3863/2010, τον όρο 1.7, 2.4.4, 4.3.1, το παράρτημα Ι Υποχρεώσεις Αναδόχου-Τεχνικές Προδιαγραφές-Αιτούμενες υπηρεσίες (σελ. 63 επ.) της διακήρυξης, ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι αποδέχθηκε μη νόμιμα, ενώ έπρεπε να απορρίψει τη προσφορά της παρεμβαίνουσας, διότι «.. Η εταιρεία υπέβαλε μη νόμιμη οικονομική προσφορά, καθώς επέβαλε όλως μη νόμιμο εργατικό κόστος για τις υπό ανάθεση υπηρεσίες καθαριότητας, δεδομένου ότι υπολόγισε παράνομο σύνολο αποδοχών για τους αντικαταστάτες που θα πρέπει με βάση την εργατική νομοθεσία να απασχολήσει κατά την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Η παρανομία της οικονομικής αυτής προσφοράς καθιστά άνευ ετέρου απορριπτέα την προσφορά της εταιρείας αυτής, δεδομένου ότι παραβιάζει ρητή και επί ποινή αποκλεισμού απαίτηση της διακήρυξης περί απαράβατης τήρησης της εργατικής νομοθεσίας στην υποβληθείσα οικονομική προσφορά στον σχετικό διαγωνισμό. Γι αυτό το λόγο και μη νόμιμα και κατά παράβαση της διακήρυξης αλλά και της εργατικής νομοθεσίας έκρινε η αναθέτουσα αρχή αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας και παράνομα κατακύρωσε τον διαγωνισμό στην μη νόμιμη προσφορά της εταιρείας αυτής. Ως εκ τούτου θα πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που αποδέχθηκε και κατακύρωσε στον διαγωνισμό στην μη νόμιμη οικονομική προσφορά της εταιρείας Ειδικότερα: ... Σύμφωνα με την μη νόμιμη οικονομική προσφορά της εταιρείας, η οικονομική της προσφορά έχει ως εξής:

Α/Α ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΝΑΛΥΣΗ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΜΗΝΙΑΙΑΣ ΔΑΠΑΝΗΣ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	
1 Μικτές αποδοχές ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑΧ 29,04 Ε προσωπικού (καθαριστές-στρίες και επόπτες) με πλήρη απασχόληση	(βλ. άρθρο 1 του Ν.4046/12 και Ν.4093/2012) με τις 26 ημέρες πληρωμής (βλ. Τόμος 63/2007, Δ.Ε.Ν. Τεύχος 1501, σελ.1261-1262)	755,04	26

Οι μικτές αποδοχές σύμφωνα με και με την παραπάνω ανάλυση της εταιρείας είναι $29,04 * 26$ ημερομίσθια = 755,04 μηνιαίες αποδοχές κατά

Αριθμός απόφασης: 478/2020

άτομο , για πενθήμερη οκτάωρη απασχόληση. Θέλοντας να βρούμε το ωρομίσθιο : $755,04/4,333$ εβδομάδες (52 εβδομάδες το χρόνο / 12 μήνες = 4,333 εβδομάδες το μήνα)/5 ημέρες / 8 ώρες = 4,36 ωρομίσθιο. Το οποίο είναι και σύμφωνα με την αριθμ.4241/127/30-1-2019 Απόφαση της Υπουργού Εργασίας (ΦΕΚ 173 τ. Α') Εξ άλλου εφόσον με τη νέα αυτή Υ.Α. αυξάνονται οι αποδοχές των εργαζομένων με πλήρη απασχόληση επηρεάζονται άμεσα και τα βασικά ωρομίσθια όσων εργαζομένων απασχολούνται σε επιχειρήσεις με συμβάσεις εργασίας μειωμένης απασχόλησης ή εκ περιτροπής εργασίας, σύμφωνα με το άρθρο 2 του Ν. 3846/2010. Τα κατώτατα αυτά ωρομίσθια με βάση τα παραπάνω θα ορίζονται στα 3,90 ευρώ για τους αμειβομένους με μηνιαίο μισθό και στα 4,36 ευρώ για τους αμειβομένους με ημερομίσθιο. Να σημειωθεί δε ότι ο βασικός μηνιαίος μισθός των εργαζομένων εργατοτεχνιτών είναι 755,04 ευρώ (29,04 X 26), το δε ωρομίσθιο των εργαζομένων αυτών που θα συμβάλλονται με συμβάσεις μειωμένης απασχόλησης ή εκ περιτροπής εργασίας θα είναι 4,36 ευρώ. Υπολογίζοντας όμως παρακάτω τις μικτές αποδοχές του αντικαταστάτη, προκύπτει ότι ο αντικαταστάτης, αμείβεται λιγότερο από το νόμιμο ωρομίσθιο ως εξής : 2,042 ημέρες το μήνα X 29,04 ημερομίσθιο X 1,2696 εισφορές Όμως $29,04 / 8$ ώρες = 3,63 ωρομίσθιο, που σημαίνει ότι ο αντικαταστάτης -ες αμείβονται κάτω του εργατικού κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας. Τούτο αποδεικνύεται πέρα από κάθε αμφιβολία στην μη νόμιμη οικονομική προσφορά της εταιρείας

7 Κόστος αντικαταστατών Εργαζομένων σε Κανονική άδεια	1.ΜΕΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ: πολλαπλασιάζουμε τις 2,042 αναλογούσες ημέρες το μήνα (βλ. άρθρο 1 & 2 του Ν.3302/2004) με το ημερομίσθιο 29,04€ (βλ.άρθρο 3 παρ.1 του Α.Ν. 539/1945), στο γινόμενο προσθέτουμε 26,96% εισφορές εργοδότη. 2.ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ: πολλαπλασιάζουμε τις 2,042 αναλογούσες ημέρες το μήνα (2,042*2/25) και πολλαπλασιάζουμε αυτή την τιμή με το ημερομίσθιο 29,04€ (βλ.άρθρο 1 παρ.4 του Ν.1346/1983 και άρθρο 1 του Ν.3302/2004) στο γινόμενο προσθέτουμε και το 26,96% εισφορές εργοδότη. 3.ΜΗ ΛΗΦΘΕΙΣΑ ΑΔΕΙΑ: πολλαπλασιάζουμε τις 2,042 αναλογούσες ημέρες το μήνα (2,042*2/25) και πολλαπλασιάζουμε αυτή την τιμή με το ημερομίσθιο 29,04€ (βλ.άρθρο 1 παρ.4 του Ν.1346/1983 και άρθρο 1 του Ν.3302/2004). 4.ΔΩΡΑ: πολλαπλασιάζουμε με το 0,27 αναλογούσες ημέρες δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, στο γινόμενο προσθέτουμε 4,167% αναλογία του επιδόματος αδείας (βλ.άρθρο 1 παρ.	96,44	{[(2,042 ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ X 29,04 X 1,2696)+[(0,27 ΑΝΑΛΟΓΙΑ ΔΩΡΩΝ ΤΟΝ ΜΗΝΑ] X 29,04 X 1,04166 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ X 1,2696] +[2,042 X (2/25) ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ X 29,04 X 1,2696] + [2,042 X (2/25) ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ X 29,04]] *ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ ΔΕΝ ΕΧΕΙ ΕΙΣΦΟΡΕΣ
---	--	-------	--

Αριθμός απόφασης: 478/2020

3α και 4 της Υ.Α. 19040/1981) προσθέτουμε 26,96 % εισφορές
εργοδότη, από το άθροισμα των παραπάνω υπολογισμών
δημιουργείται το συνολικό κόστος αντικαταστατών κατά άτομο.

Όταν ο εργαζόμενος αυτός λάβει την Κανονική του Άδεια, ένας άλλος εργαζόμενος ο αντικαταστάτης του θα καλύψει τις ημέρες αυτές. Ο Αντικαταστάτης δικαιούται όλες τις τακτικές και έκτακτες αποδοχές (Μικτές Αποδοχές, Προσαυξήσεις Νυχτερινών και Κυριακών & Αργιών, Δώρο Χριστουγέννων και Πάσχα, Επίδομα Αδείας κλπ.) στην αναλογία των ημερών που θα εργαστεί. Δηλαδή εν προκειμένω, ο αντικαταστάτης θα λάβουν τα ωρομίσθια που αντιστοιχούν στις μικτές αποδοχές, δώρα και επιδόματα ενός μήνα. Σύμφωνα με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία οι εργαζόμενοι με πενθήμερη μερική απασχόληση ασφαλιζονται για όσες ημέρες του μήνα έχουν εργασθεί και όχι για επιπλέον ημέρες την εβδομάδα. Αμείβονται όμως και για την έκτη πλασματική ημέρα καθώς για τον υπολογισμό του ωρομισθίου υπολογίζεται και η έκτη ημέρα της εβδομάδας». Το ωρομίσθιο δεν συστοιχίζεται μόνο με το κατώτατο ημερομίσθιο και το νόμιμο ημερήσιο δωρο, αλλά συναρτάται επί πλέον και με την εβδομαδιαία 40ωρη απασχόληση και το πλασματικό 6ο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών, οι οποίοι εργάζονται μεν επί 5ήμερο την εβδομάδα, αλλά όμως δεν στερούνται του 6ου ημερομισθίου, με την καθιέρωση της 5ήμερης εβδομάδας. Ακριβώς για τον λόγο αυτό, κατά τον νόμιμο υπολογισμό του ωρομισθίου πολλαπλασιάζεται το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο ΕΠΙ 6, στην συνέχεια γίνεται η αναγωγή σε εβδομαδιαίο νόμιμο χρόνο εργασίας (40 ώρες) και σε ημερήσιο νόμιμο χρόνο εργασίας (8 ώρες). (Βλ. ad hoc ΑΕΠΠ 483/2018) Δηλαδή, ο υπολογισμός του ωρομισθίου του αντικαταστάτη προκύπτει νόμιμα και σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία ως εξής: 29,04€ (κατώτατο νόμιμο ημερομίσθιο) Χ 6 (ημέρες εργασίας εργατοτεχνίτες/καθαριστές) / 40 (ώρες πλήρους απασχόλησης εβδομαδιαίως) = 4,36€ ωρομίσθιο αντικαταστάτη εργατοτεχνίτη/καθαριστή Συνεπώς, για τους λόγους αυτούς, το ποσόν της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας, σχετικά με τον υπολογισμό των μικτών αποδοχών του αντικαταστάτη (δηλώνει 29,04/8 ώρες πλήρους απασχόλησης = 3,63€ ωρομίσθιο) , υπολείπεται του νομίμου κατώτατου ωρομισθίου αντικαταστάτη πλήρους απασχόλησης το οποίο είναι όπως προκύπτει παραπάνω 4,36€, γι' αυτό το λόγο είναι

Αριθμός απόφασης: 478/2020

παράνομη η οικονομική του προσφορά, δεδομένου ότι ως πολλαπλασιαστής για τον υπολογισμό του σχετικού κονδυλίου εμφανίζεται το ποσόν των ευρώ $3,63 \times 8 = 29,04$ αντί του νόμιμου και ορθού $4,36 \times 8 = 34,88$. Δηλαδή είναι μη νόμιμος ο υπολογισμός της οικονομικής προσφοράς του : $2,042$ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ $\times 29,04\text{€}$ για το κόστος αντικαταστατών στην σειρά 7 της οικονομικής του προσφοράς, ως ανωτέρω, ενώ κατά την εργατική νομοθεσία όφειλε να διαμορφώσει την οικονομική του προσφορά ως εξής: $\{[(2,042 \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ} \times 34.88 \times 1,2696) + \{[0,27 \text{ ΑΝΑΛΟΓΙΑ ΔΩΡΩΝ ΤΟΝ ΜΗΝΑ}] \times 29,04 \times 1,04166 \text{ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ} \times 1,2696\} + [2,042 \times (2/25) \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ} \times 29,04 \times 1,2696] + [2,042 \times (2/25) \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ} \times 29,04]\} \times \text{ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ ΔΕΝ ΕΧΕΙ ΕΙΣΦΟΡΕΣ} = 111.69$ και όχι το παράνομο κόστος 96.44 που αναφέρει ως μηνιαίο κόστος κατά άτομο στο πεδίο με α/α 7 κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια. Επομένως όφειλε η αναθέτουσα αρχή να απορρίψει την οικονομική προσφορά της, ως μη νόμιμη κατά συνταχθείσα κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας. Άλλωστε χαμηλότερο ή μικρότερο ποσό πάσης φύσεως νομίμων αποδοχών των εργαζομένων αντικαταστατών, εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών και κατ' επέκτασιν χαμηλότερο ή μικρότερο ποσό εργατικού κόστους στην οικονομική προσφορά της εν λόγω διαγωνιζομένης καθιστά την προσφορά της μη νόμιμη, παραβιάζουσα την εργατική νομοθεσία, η τήρηση της οποίας αποτελεί απαίτηση της διακήρυξης επί ποινή απόρριψης προσφοράς και γι' αυτό το λόγο απορριπτέα κατά δέσμια αρμοδιότητα. Επειδή και κατά την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικράτειας η προσφορά που παραβιάζει εργατική νομοθεσία, νόμιμα αποκλείεται από τον διαγωνισμό ως μη νόμιμη. Επίσης είναι απορριπτέα, ως προφανώς ζημιογόνος, οικονομική προσφορά που υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού και ασφαλιστικού κόστους του προσωπικού που θα απασχοληθεί με την παροχή των υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, στις οποίες ρητώς παραπέμπει και η επίμαχη διακήρυξη (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 1255/2009, 1344/2008, 1090/2006). Επειδή κατά την νομολογία του Συμβουλίου της Επικράτειας οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο νόμιμο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος έχουν ως αποτέλεσμα να είναι ζημιογόνες, αφού δεν καλύπτουν το ελάχιστο εργατικό

Αριθμός απόφασης: 478/2020

και ασφαλιστικό κόστος και γι' αυτό το λόγο νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς (ΕΑ ΣΤΕ 297/2009). Επειδή έχει κριθεί και από το Συμβούλιο της Επικράτειας ότι η οικονομική προσφορά που δεν περιλαμβάνει τις νόμιμες εργατικές δαπάνες και τις νόμιμες κρατήσεις και 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). Επειδή μάλιστα και κατά την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικράτειας, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσεως, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν κατά την 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 ασφαλίσεως. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία - ελλείψει σχετικής ρήτρας στη διακήρυξη - οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελάχιστου κατά νόμον εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος του στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών, αλλά μετά τη σύναψη της σχετικής συμβάσεως, δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητάς της διοικητικής δράσεως, αλλά δημιουργεί και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού, προσκρούοντας για το λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 58/2009, 1172/2008, 840/2008, 791/2008). Στην προκειμένη περίπτωση, όφειλε η αναθέτουσα αρχή κατά δέσμια αρμοδιότητα να αποκλείσει την οικονομική προσφορά της εταιρείας λόγω παράβασης όρων που έχει θέσει η διακήρυξη επί ποινή απόρριψης προσφοράς, δεδομένου ότι η οικονομική της προσφορά και το εργατικό της κόστος είναι μη νόμιμα, καθώς υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου, καθώς όταν υποχρεωθεί να καταβάλει το νόμιμο ΠΟΣΟ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ και ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΩΝ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ των εργαζομένων που θα

απασχολήσει ως αντικαταστάτες, τότε το υπολειπόμενο ποσό της προσφοράς της δεν θα καλύπτει τόσο το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος των εργαζομένων της, όσο και τα λοιπά δηλωθέντα κόστη της οικονομικής της προσφοράς, όπως το διοικητικό κόστος, τις νόμιμες κρατήσεις υπέρ Τρίτων και Δημοσίου, το εργολαβικό της κέρδος και ως εκ τούτου παραβιάζει κατάφωρα την εργατική αλλά και ασφαλιστική νομοθεσία.»

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις απόψεις της επί του μόνου λόγου της προσφυγής ότι «...Η απασχόληση εργαζομένου κατά τις νυχτερινές ώρες και αργίες αμείβεται ως πρόσθετη παροχή πέραν του τακτικού μισθού που του καταβάλλεται. Η καταβολή της πρόσθετης αυτής παροχής προϋποθέτει την παροχή πραγματικής εργασίας κατά τις νυχτερινές ώρες και αργίες και καταβάλλεται στο υπάλληλο που απασχολήθηκε ή στον αντικαταστάτη του. Εξυπακούεται ότι όταν ένας εργαζόμενος απουσιάζει με κάθε μορφής νόμιμη άδεια και δεν έχει απασχοληθεί νυχτερινές ώρες ή αργίες δεν υφίσταται υποχρέωση του εργοδότη για καταβολή πρόσθετης αμοιβής για απασχόληση σε νυχτερινές ώρες ή αργίες. Η πρόσθετη αυτή παροχή θα καταβληθεί σε οποιοδήποτε άλλο εργαζόμενο απασχοληθεί νυχτερινές ώρες ή αργίες. Επίσης η πρόσθετη αμοιβή για εργασία κατά τις νυχτερινές ώρες και αργίες δεν καταβάλλεται στο σύνολο του απασχολούμενου προσωπικού. Ακόμα, η αμοιβή του εργαζόμενου για Δώρα Χριστουγέννων-Πάσχα και Επίδομα αδειάς είναι σαφώς καθορισμένα από τη νομοθεσία και υπολογίζονται βάσει του τακτικού καταβαλλόμενου μισθού του εργαζόμενου στον οποίο δεν περιλαμβάνονται οι πρόσθετες αμοιβές για εργασία κατά τις νυχτερινές ώρες και αργίες. »

14. Επειδή η παρεμβαίνουσα, επικαλούμενη το άρθ. 68 του ν. 3863/2010, και το άρθ. 18 παρ. 2 του ν. 4412/2016, αναφέρει επί του μόνου λόγου της προσφυγής ότι «... Από τις προαναφερόμενες νομοθετικές διατάξεις και τους σχετικούς όρους της διακήρυξης 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 Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 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

Αριθμός απόφασης: 478/2020

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 του ύψους των αναλογουσών ασφαλιστικών εισφορών αποτελούν προϋπόθεση του παραδεκτού της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, παράλειψη δε υποβολής αυτών ή υποβολή τους κατά τρόπο ελλιπή, καθιστά την οικονομική προσφορά απαράδεκτη και ως εκ τούτου απορριπτή (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 758/2010). Με τη ΣτΕ ΕΑ 272/2008 έχει κριθεί ότι: «δοθέντος ότι από την οικονομική ανάλυση και όπως ειδικώς εξηγεί με την προσφυγή της πιθανολογείται βασίμως ότι κατά τον υπολογισμό του ελαχίστου κόστους μισθοδοσίας της έλαβε υπ' όψιν τις συλλογικές συμβάσεις και τις ειδικότερες νόμιμες επιβαρύνσεις, σύμφωνα με τους οικείους όρους της Διακηρύξεως, ενώ περαιτέρω η επ' ωφελεία της διαφοροποίηση του τρόπου υπολογισμού του κόστους ανάγεται περαιτέρω στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά θεμιτό τρόπο την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακηρύξεως και να διαμορφώνουν τις τιμές τους εν όψει και της φύσεως του διαγωνισμού ως μειοδοτικού». Η εταιρία μας έχει δηλώσει στην οικονομική της προσφορά συνολικό εργοδοτικό κόστος για 24 μήνες το ποσό των 790.584,68€ (χωρίς ΦΠΑ), το οποίο σημειωτέον υπερκαλύπτει το αντίστοιχο εργοδοτικό κόστος της προσφεύγουσας εταιρείας ποσού 788.270,14€ (620.880,70€ πάσης φύσεως αποδοχές + 167.389,44€ εργοδοτικές εισφορές = 788.270,14€). Η προσφεύγουσα εταιρία δεν αμφισβητεί ότι το ανωτέρω συνυπολογισθέν κόστος είναι κατώτερο του ελάχιστου εργοδοτικού κόστους (το οποίο ουδέποτε υπολόγισε στην προσφυγή της), όπως απαιτείται να συμβαίνει κατά την πάγια νομολογία, προκειμένου μια προσφορά να κριθεί απαράδεκτη (ΣτΕ ΕΑ 791/2008, 840/2008), αλλά αμφισβητεί το ότι η εταιρία μας υπολόγισε ορθώς το επιμέρους κονδύλιο της προσφοράς της (αποδοχές αντικαταστατών), αποφεύγοντας, όμως να επισημάνει ότι τελικώς η ίδια η προσφεύγουσα υπολόγισε μικρότερο εργοδοτικό κόστος από αυτό που η εταιρία μας συμπεριέλαβε στην προσφορά της! Συγκεκριμένα: Η εταιρία μας έχει δηλώσει στην οικονομική της προσφορά ως πάσης φύσεως αποδοχές για

Αριθμός απόφασης: 478/2020

τους 24 μήνες ποσό ύψους 623.294,47€ που υπερκαλύπτει το αντίστοιχο δηλωθέν ποσό από την προσφεύγουσα εταιρία ήτοι ποσό ύψους 620.880,70€. Ομοίως, οι δηλωθείσες εργοδοτικές εισφορές της εταιρείας μας υπολογίζονται με βαρέα ένσημα, ήτοι 26,96%, σημειώνοντας ότι η αποζημίωση αδείας των αντικαταστατών εργαζομένων δεν επιβαρύνεται με εισφορές. Αναφέρουμε ότι στις 24 ημέρες αδείας ετησίως νοείται άδεια τεσσάρων εβδομάδων, δηλαδή συμπεριλαμβάνεται η προσαύξηση του Σαββάτου για τους εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης με 40 ώρες εβδομαδιαίως είτε εργάζονται 5 ημέρες X 8 ώρες, είτε 6 ημέρες X 6,66 ώρες. Προς επίρρωση των ανωτέρω είτε η εταιρία μας υπολόγιζε 4 εβδομάδες X 40 ώρες εβδομαδιαίως X 29,04€ X 0,15 X 1,2696= 884,86€ /12 μήνες = 73,74€ , είτε όπως ορθώς υπολόγισε η εταιρία μας βάσει της εργατικής νομοθεσίας ήτοι 24 ημέρες X 29,04€ X 1,2696 = 884,86€ / 12 μήνες = 73,74€, συνεπώς φαίνεται ότι το αποτέλεσμα του υπολογισμού είναι το ίδιο. Ειδικότερα: Το πρόγραμμα εργασίας στους χώρους του Νοσοκομείου όπως παρατίθεται στη σελίδα 71 της διακήρυξης έχει ως εξής:

ΑΙΓΙΝΗΤΕΙΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ-ΗΜΕΡΗΣΙΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ		
ΤΜΗΜΑ	ΩΡΑΡΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ, (7 φορές την	ΑΤΟΜΑ
Νευρολογικό τμήμα Α & Νευρολογικό τμήμα Β	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Νευρολογικό τμήμα Γ & Νευρολογικό τμήμα Δ	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πτέρυγα	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πτέρυγα	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πτέρυγα	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Εξωτερικά Ιατρεία	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Μαγειρεία	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Ξενώνας	8:00' -14:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Μικροβιολογικό Εργαστήριο	7:00' -13:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Κεντρικό κτήριο Νοσοκομείου	8:30' -13:30' (5ωρο)	1 μεταφορέας (άντρας)
Μαγειρεία & Γενική Καθαριότητα	8:00' -12:00' (4ωρο)	1 μεταφορέας (άντρας)
Ολόκληρο το κεντρικό Νοσοκομείο	14:30' - 22:30' (8ωρο)	2 (καθαρίστριες)
Ολόκληρο το κεντρικό Νοσοκομείο	22:30' - 6:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
ΤΜΗΜΑ	ΩΡΑΡΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ (5 φορές την εβδομάδα)	ΑΤΟΜΑ

Αριθμός απόφασης: 478/2020

Δημητρέσσα 10	6:30' -13:30' (7ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Διοίκηση - Υπόγεια* - Τεχνική Υπηρεσία*	6:30' -12:30' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Ειδικά Ιατρεία (....., Ισόγειο & ημιόροφος) & Βιβλιοθήκη (.....)	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
.....	8:00' -14:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Νοσοκομείο Ημέρας	8:00' -14:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
ΚΕΠ	7:00' -13:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πρόγραμμα «ΑΘΗΝΑ» (.....) & Οικονομικές Υπηρεσίες (.....) & Εγχυτήριο (.....)	9:30' -17:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Εργαστήρια	6:30' -13:30' (7ωρο)	1 (καθαρίστρια)
	ΣΥΝΟΛΟ ΑΤΟΜΩΝ:	22»

Με βάση τα παραπάνω ο υπολογισμός των ατόμων πλήρους απασχόλησης γίνεται ως εξής: • Δευτέρα – Παρασκευή : 146,5 ώρες X 5 ημέρες = 732,5 ώρες / εβδομάδα • Δευτέρα – Παρασκευή Νύχτα : 8,5 ώρες X 5 ημέρες = 42,5 ώρες / εβδομάδα • Σαββατοκύριακα – Αργίες: 92,5 ώρες X 2 ημέρες = 185 ώρες / εβδομάδα • Σαββατοκύριακα – Αργίες Νύχτα: 8,5 ώρες X 2 ημέρες = 17 ώρες / εβδομάδα Άρα συνολικές απαιτούνται 977 ώρες εργασίες εβδομαδιαίως, οι οποίες μπορούν να παρασχεθούν από 24,425 άτομα πλήρους απασχόλησης (977 ώρες / 40 ώρες πλήρους απασχόλησης ανά άτομο εβδομαδιαίως) Επίσης, υφίσταται κόστος προσαυξήσεων για Κυριακές, Αργίες, Σάββατα, Νυκτερινά, υπολογιζόμενο σε ανθρωποώρες, ως εξής: • Επιπλέον Κόστος Νυκτερινών : 42,5 ώρες + 17 ώρες= 59,40 ώρες / 40 ώρες πλήρους απασχόλησης = 1,4875 άτομα πλήρους απασχόλησης. • Επιπλέον Κόστος Κυριακών – Αργιών : 101 ώρες + 13 ώρες (εβδομαδιαία αναλογία ωρών αργιών) = 114 ώρες / 40 ώρες πλήρους απασχόλησης = 2,85 άτομα πλήρους απασχόλησης. Με την οικονομική προσφορά της εταιρείας μας κατατέθηκε ο ακόλουθος πίνακας υπολογισμού και ανάλυσης του συνολικού κόστους καθαρισμού :

Α/Α ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΚΟΣΤΟΥΣ			
	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΙΝΙΑΙΑ ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ	ΔΑΠΑΝΗ ΓΙΑ 2 ΕΤΗ (ΜΗΝΙΑΙΑ X 24 ΜΗΝΕΣ)
1.Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές – στρίες και επόπτες) με	24,425	755,04	18441,852	442604,448

Αριθμός απόφασης: 478/2020

πλήρη απασχόληση				
2. Εισφορές ΙΚΑ Εργοδότη	24,425	203,425	4971,953	119326,872
3. Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)	24,425	39,95	975,77875	23418,69
4. Κόστος δώρων Πάσχα – Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)	24,425	128,02	3126,8885	75045,324
5. Επιπλέον κόστος Κυριακών - Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) θωρης απασχόλησης	2,85	917,26	2614,191	62740,584
6. Επιπλέον κόστος Νυχτερινών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) θωρης απασχόλησης	1,4875	305,76	454,818	10915,632
7. Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια	24,425	96,44	2355,547	56533,128
8. Κόστος αναλώσιμων υλικών (σάκοι απορριμμάτων , απορρυπαντικά Κλπ			150	3.600,00Ε
9. Κόστος διοικητικής υποστήριξης , εγγυητικών επιστολών , ασφάλειας και υγιεινής (ΜΑΠ),η ετήσια εργοδοτική εισφορά για τον Ειδικό Λογαριασμό Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.) παρακράτηση φόρου 8% , λοιπά έξοδα			3160	75.840,00Ε
				ΣΥΝΟΛΙΚΟ
				ΚΕΡΔΟΣ
10		Εργολαβικό κέρδος	30	720,00 €
11		Νόμιμες κρατήσεις επί της αξίας τιμολογίου	50	1.200,00 €
				ΣΥΝΟΛΙΚΟ
				ΤΙΜΗΜΑ ΓΙΑ ΤΟ
				ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ
12		ΣΥΝΟΛΑ ΚΑΘΑΡΩΝ ΑΞΙΩΝ (άνευ ΦΠΑ)		871944,68
13		ΣΥΝΟΛΑ ΑΞΙΩΝ (με Φ.Π.Α.)		1081211,40

Στον ανωτέρω πίνακα φαίνονται προδήλως οι εξής υπολογισμοί : □ Στις στήλες 1,2,3,4 και 7 φαίνεται το βασικό εργοδοτικό κόστος που καλύπτεται για τα άτομα που έχουμε υπολογίσει ώστε να καλύπτονται όλες οι εβδομαδιαίες ώρες, είτε ημερήσιες, είτε νυχτερινές, είτε Κυριακές είτε Αργίες. □ Στις στήλες 5 και 6 καλύπτεται εξ ολοκλήρου το επιπλέον κόστος για τις απαιτούμενες ώρες εργασίες για Κυριακές – Αργίες και Νυχτερινά βάσει των προσαυξήσεων 75%

Αριθμός απόφασης: 478/2020

και 25% αντίστοιχα, □ με αναγωγή σε εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης (ήτοι 40 ώρες εβδομαδιαίως). Συνεπώς, όπως φαίνεται στον πίνακα υπολογισμού ανάλυσης κόστους, ο υπολογισμός μας συμπεριλαμβάνει προδήλως και το επιπλέον κόστος Κυριακών – Αργιών και Νυχτερινών για τις μικτές αποδοχές, τις εργοδοτικές εισφορές, το επίδομα αδείας, τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα και την αντικατάσταση εργαζομένων σε κανονική άδεια. Εξάλλου οι ελάχιστες ώρες εργασίας με βάση τη διακήρυξη είναι συγκεκριμένες για όλους, η εταιρία μας τις τηρεί και συνεπώς η προσφορά μας ουδεμία απόκλιση έχει από τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Μάλιστα για την ανάλυση του υπολογισμού των ανωτέρω παρατέθηκε αυτοτελής ανάλυση του πώς εξάγονται και υπολογίζονται τα ανωτέρω, με παράθεση αναλυτικών μαθηματικών υπολογισμών, στηριζόμενων στην εργατική νομοθεσία (ΣΤΕ ΕΑ 632/2010), ο οποίος έχει ως εξής:

ΠΙΝΑΚΑΣ ΤΡΟΠΟΥ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΚΟΣΤΟΥΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ

A/A ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΝΑΛΥΣΗ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΜΗΝΙΑΙΑΣ ΔΑΠΑΝΗΣ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ
1 Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές - στρίες και επόπτες) με πλήρη απασχόληση	Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο 29,04€ βλ. άρθρο 1 του Ν.4046/12 και Ν.4093/2012) με τις 26 ημέρες πληρωμής (βλ. Τόμος 63/2007, ΔΕΝ Τεύχος 1501, σελ.1261-1262)	755,04 26 ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑΧ 29,04€
2 Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη	Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος κατ' άτομο 755,04€ με 26,96% εργοδοτικές εισφορές (σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 97 του Ν.4387/2016 και σύμφωνα με τη εγκύκλιο του ΙΚΑ 22/2016	203,56 755,04 X 26,96% ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ
3 Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και Εισφορών ΙΚΑ του Εργοδότη	Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο 29,04€ με τις 13 αναλογούμενες ημέρες επιδόματος το έτος (άρθρο 3 του Α.Ν. 539/45 και άρθρο 3 παρ.16 Ν.4504/66) και προσθέτουμε 26,96% εισφορές εργοδότη. Τέλος το διαιρούμε με τους 12 μήνες για να το κάνουμε ανάγωγη στο μηνά	39,95 [13ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ(ΑΝΑ ΜΗΝΑ) X 29,04 X1,2696%]/ 12 μήνες Α.Ν.539/45 και Ν.4504/66
4 Κόστος δώρων Πάσχα-Χριστουγέννων περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη	Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο 29,04€ με το 40 που αντιστοιχεί στις αναλογούσες ημέρες δώρων για το έτος και διαιρούμε στους 12 μήνες για να κάνουμε ανάγωγη στο μηνά και στο γινόμενο προσθέτουμε το 4,167% προσαύξηση δώρων (βλ. άρθρο 1 παρ.3α & 3β & άρθρο 3 παρ.1 & 2α,β,γ της Υ.Α.19040/1981), και προσθέτουμε το 26,96% εισφορές Εργοδότη	128,02 [40 ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΔΩΡΑ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΑ-ΠΑΣΧΑ X1,04166 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ X 29,04 X 1,2696] / 12 μήνες

Αριθμός απόφασης: 478/2020

5 Επιπλέον κόστος Κυριακών-Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη	Πολλαπλασιάζουμε τις ΣΥΝΟΛΙΚΕΣ ΜΕΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ ΑΤΟΜΟΥ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΤΩΝ ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ(26,96%) με 75% προσαύξηση ΚΥΡΙΑΚΩΝ-ΑΡΓΙΩΝ (βλ. άρθρο 2 του Ν.Δ. 3755/1957),	917,26	ΣΥΝΟΛΙΚΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ ΑΤΟΜΟΥ (755,04+203,56+39,95 +128,02+96,44) X 75%
6 Επιπλέον κόστος Κόστος Νυχτερινών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ	Πολλαπλασιάζουμε τις ΣΥΝΟΛΙΚΕΣ ΜΕΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ ΑΤΟΜΟΥ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΩΝ ΚΑΙ ΤΩΝ ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ(26,96%) με 25% προσαύξηση ΝΥΧΤΕΡΙΝΩΝ (βλ. άρθρο 2 του Κ.Υ.25825/1951).	305,76	ΣΥΝΟΛΙΚΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ ΑΤΟΜΟΥ (755,04+203,56+39,95 +128,02+96,44) X 25%
7 Κόστος Αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια	1.ΜΕΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ: πολλαπλασιάζουμε τις 2,042 αναλογούσες ημέρες το μήνα (βλ. άρθρο 1 &2 του Ν.3302/2004) με το ημερομίσθιο 29,04€ (βλ. άρθρο 3 παρ.1 του Α.Ν. 539/1945), στο γινόμενο προσθέτουμε 26,96% εισφορές εργοδότη. 2.ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ: πολλαπλασιάζουμε τις 2,042 αναλογούσες ημέρες το μήνα (2,042*2/25) και πολλαπλασιάζουμε αυτή την τιμή με το ημερομίσθιο 29,04€ (βλ. άρθρο 1 παρ.4 του Ν.1346/1983 και άρθρο 1 του Ν.3302/2004) στο γινόμενο προσθέτουμε και το 26,96% εισφορές εργοδότη. 3.ΜΗ ΛΗΦΘΕΙΣΑ ΑΔΕΙΑ: πολλαπλασιάζουμε τις 2,042 αναλογούσες ημέρες το μήνα (2,042*2/25) και πολλαπλασιάζουμε αυτή την τιμή με το ημερομίσθιο 29,04€ (βλ. άρθρο 1 παρ.4 του Ν.1346/1983 και άρθρο 1 του Ν.3302/2004). 4.ΔΩΡΑ: πολλαπλασιάζουμε με το 0,27 αναλογούσες ημέρες δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, στο γινόμενο προσθέτουμε 4,167% αναλογία του επιδόματος αδείας (βλ. άρθρο 1 παρ. 3α και 4 της Υ.Α. 19040/1981) προσθέτουμε 26,96 % εισφορές εργοδότη, από το άθροισμα των παραπάνω υπολογισμών δημιουργείται το συνολικό κόστος αντικαταστατών κατά άτομο.	96,44	{[(2,042 ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ X 29,04 X 1,2696)+{(0,27 ΑΝΑΛΟΓΙΑ ΔΩΡΩΝ ΤΟΝ ΜΗΝΑ] X 29,04 X 1,04166 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ X 1,2696] +[2,042X (2/25) ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ X 29,04 X 1,2696] + [2,042 X(2/25) ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ X 29,04]} *ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ ΔΕΝ ΕΧΕΙ ΕΙΣΦΟΡΕΣ

Το γεγονός ότι η εταιρία μας ακολούθησε διαφορετική μεθοδολογία υπολογισμού του εργοδοτικού κόστους σε σχέση με αυτήν της προσφεύγουσας, τούτο δεν καθιστά την προσφορά μας παράνομη (ΣτΕ ΕΑ 272/2008), ιδίως μάλιστα όταν αυτή, όπως προκύπτει, είναι ακριβότερη από την προσφορά της προσφεύγουσας! Σε κάθε περίπτωση επισημαίνεται ότι αλυσιτελώς η προσφεύγουσα αμφισβητεί την ανάλυση της οικονομικής προσφοράς, εφόσον αυτή είναι ακριβότερη της δικής της, στο μέτρο που ουδόλως προβάλλεται ότι η προσφορά μας είναι κατώτερη του ελάχιστου εργοδοτικού κόστους. Και τούτο διότι με την απόφαση του ΔΕφΘεσσαλονίκης 67/2017 (σε συμβ.) έχει κριθεί ότι: «οικονομική προσφορά που δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος κατά παράβαση της κείμενης εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη, όπως

Αριθμός απόφασης: 478/2020

απαράδεκτη είναι και οικονομική προσφορά η οποία περιλαμβάνει εργατικό κόστος που δεν αναλύεται επαρκώς. Εξάλλου, επαρκής θεωρείται ότι είναι η ανάλυση που καθιστά ευχερή τη διάγνωση του τρόπου εξαγωγής του σχετικού ποσού και τον έλεγχο των στοιχείων που λήφθηκαν υπόψη για τον προσδιορισμό του. Ενόψει αυτών και ελλείψει ρητής αντίθετης πρόβλεψης στη διακήρυξη ή στον νόμο, συνάγεται ότι στην περίπτωση που το προϋπολογιζόμενο ποσό εργατικού κόστους υπερβαίνει το προαναφερόμενο ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, τυχόν επιμέρους σφάλματα ή παραλείψεις κατά τον σχετικό υπολογισμό, τα οποία προκύπτουν από υποβληθείσα επαρκή (κατά την προαναφερόμενη έννοια) ανάλυση, δεν καθιστούν απαράδεκτη την οικονομική προσφορά, εφόσον αυτά δεν κρίνονται ουσιώδη. Χαρακτηρίζονται δε ουσιώδη τα σφάλματα και οι παραλείψεις στην περίπτωση που η διαμόρφωση της τιμής του εργατικού κόστους σε ύψος ανώτερο της τιμής του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους οφείλεται ακριβώς σε αυτά, τα οποία, αν δεν είχαν εμφιλοχωρήσει, θα είχαν ως αποτέλεσμα το προϋπολογιζόμενο εργατικό κόστος να υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Περαιτέρω, πλημμέλειες της ανάλυσης του εργατικού κόστους που χαρακτηρίζονται ουσιώδεις και καθιστούν απορριπτέα την οικονομική προσφορά δεν αποκλείεται να χαρακτηριστούν και σφάλματα και παραλείψεις που ναι μεν δεν συνεπάγονται τη μεταβολή της σχέσης του δηλωθέντος εργατικού κόστους με το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, συνεπάγονται, όμως, τη μεταβολή στη σειρά κατάταξης των διαγωνιζομένων». Επομένως, υπό οποιαδήποτε εκδοχή, αναπόδεικτα, αορίστως και αλυσιτελώς προβάλλονται ο λόγος της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής σε βάρος της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας μας.....»

15. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται 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

Αριθμός απόφασης: 478/2020

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 συμβάσεις4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2 : (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρ. 53.... 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ` της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις. Ειδικά, κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ` της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α` 115).»

16. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ιε) .. τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής... »

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης..... Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να μην αναθέσουν τη σύμβαση στον προσφέροντα που υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά όταν έχουν διαπιστώσει ότι η προσφορά δεν τηρεί τις ισχύουσες υποχρεώσεις, όπως αυτές προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 ».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά : α) Η οποία

Αριθμός απόφασης: 478/2020

..... υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης»

19. Επειδή στο άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» του ν. 3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88' Α), ορίζεται ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων....3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής.....6. (5). Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης

Αριθμός απόφασης: 478/2020

ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι.....»

20. Επειδή σύμφωνα με την υποπαράγραφο ΙΑ.11 « ΝΕΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗΣ ΝΟΜΙΜΟΥ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΜΙΣΘΟΥ ΚΑΙ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟΥ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ (ΔΙΑΤΑΞΗ ΠΛΑΙΣΙΟ), ΚΑΤΩΤΑΤΟΣ ΝΟΜΙΜΟΣ ΜΙΣΘΟΣ ΚΑΙ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ» του ν. 4093/2012, ορίζεται ότι: « 1. Με την παρούσα διάταξη θεσπίζεται νέο σύστημα καθορισμού νόμιμου κατώτατου μισθού υπαλλήλων και ημερομισθίου εργατοτεχνιτών, το οποίο τίθεται σε ισχύ την 1.4.2013. Εντός του πρώτου τριμήνου του 2013 θεσπίζεται με πράξη υπουργικού συμβουλίου η διαδικασία διαμόρφωσης νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους εργαζόμενους ιδιωτικού δικαίου όλης της χώρας, λαμβάνοντας υπόψη την κατάσταση και τις προοπτικές της ελληνικής οικονομίας, της αγοράς εργασίας (ιδίως ως προς τα ποσοστά ανεργίας και απασχόλησης) και τη διαβούλευση της κυβέρνησης με εκπροσώπους κοινωνικών εταίρων, εξειδικευμένους επιστημονικούς, ερευνητικούς και λοιπούς φορείς. Κατά το Α` τρίμηνο του 2014 το σύστημα αυτό αξιολογείται ως προς την απλότητα και αποτελεσματικότητα της εφαρμογής, τη μείωση της ανεργίας, την αύξηση της απασχόλησης και τη βελτίωση της ανταγωνιστικότητας. 2.α. Το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 8 του ν. 1876/1990 αντικαθίσταται ως εξής: «Οι εθνικές γενικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας καθορίζουν τους ελάχιστους μη μισθολογικούς όρους εργασίας, που ισχύουν για τους εργαζόμενους όλης της χώρας. Βασικοί μισθοί, βασικά ημερομίσθια, κάθε είδους προσαυξήσεις αυτών και γενικά κάθε άλλος μισθολογικός όρος, ισχύουν μόνο για τους εργαζόμενους που απασχολούνται από εργοδότες των συμβαλλομένων εργοδοτικών οργανώσεων και δεν επιτρέπεται να υπολείπονται του νόμιμου νομοθετημένου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου.».....3. Μέχρι τη λήξη της περιόδου οικονομικής προσαρμογής που προβλέπουν τα Μνημόνια που προσαρτώνται στο ν. 4046/2012 και οι επακολουθούσες τροποποιήσεις αυτών καθορίζεται ο νόμιμος κατώτατος μισθός υπαλλήλων και το ημερομίσθιο εργατοτεχνιτών ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 478/2020

(α) Για τους υπάλληλους άνω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 586,08 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες άνω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 26,18 ευρώ.

(β) Για τους υπάλληλους κάτω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 510,95 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες κάτω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 22,83 ευρώ.

(γ)ii) Ο κατά τα άνω κατώτατος μισθός των υπαλλήλων κάτω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 10% για μία τριετία προϋπηρεσίας και για προϋπηρεσία 3 ετών και άνω και το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών κάτω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 5% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως δύο τριετίες και συνολικά 10% για προϋπηρεσία 6 και άνω ετών. iii) [...]. δ) Οι ως άνω προσαυξήσεις προϋπηρεσίας καταβάλλονται σε εργαζόμενο με προϋπηρεσία σε οποιονδήποτε εργοδότη και με οποιαδήποτε ειδικότητα, για μεν τους εργατοτεχνίτες μετά τη συμπλήρωση του 18ου έτους της ηλικίας τους, για δε τους υπαλλήλους μετά τη συμπλήρωση του 19ου έτους της ηλικίας τους και ισχύουν για την συμπληρωθείσα υπηρεσία την 14.2.2012. ε) Πέραν της μηνιαίας τακτικής προσαύξησης λόγω προϋπηρεσίας καμία άλλη προσαύξηση δεν περιλαμβάνεται στο νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο. στ) Έως ότου η ανεργία διαμορφωθεί σε ποσοστό κάτω του 10% αναστέλλεται η προσαύξηση του νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου για προϋπηρεσία, που συμπληρώνεται μετά την 14.2.2012. ζ) Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης κατώτερο από το νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο. 4. Κάθε αναφορά της ισχύουσας νομοθεσίας γενικά στον ελάχιστο μισθό ή στο ελάχιστο ημερομίσθιο της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) νοείται ο νόμιμος νομοθετημένος κατώτατος μισθός και κατώτατο ημερομίσθιο. »

21. Επειδή σύμφωνα με την απόφαση με αριθ. 4241/127 της 30-1-2019 της Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ Β 173, 2019) καθορίσθηκε το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη στο ποσόν των 29,04 ευρώ, χωρίς ηλικιακή διάκριση, με ισχύ από 1-2-2019, έναντι του νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου ποσού 22,83

Αριθμός απόφασης: 478/2020

ευρώ που ίσχυε κατά τον χρόνο της κατάθεσης των προσφορών. Περαιτέρω, σύμφωνα με το υπ' αριθ. .../...../2019 έγγραφο της Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με τον τίτλο «Οδηγίες για την εφαρμογή του κατώτατου μισθού και του κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» : « ... Ο ως άνω νόμιμος κατώτατος μισθός και το ως άνω νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο ισχύουν από 1 Φεβρουαρίου 2019 για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση....2. Από την έναρξη ισχύος του νέου νόμιμου κατώτατου μισθού και του νέου νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου, οποιαδήποτε αναφορά της κείμενης νομοθεσίας στον κατώτατο μισθό και στο κατώτατο ημερομίσθιο, κατά το μέρος που αφορά/εισάγει ηλικιακή διάκριση, θεωρείται κατηργημένη....4. Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης κατώτερο από τον κατά τα ανωτέρω νόμιμο κατώτατο μισθό και νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο.6. Κάθε αναφορά της ισχύουσας νομοθεσίας γενικά στον ελάχιστο μισθό ή στο ελάχιστο ημερομίσθιο της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) νοείται ως αναφορά στον νόμιμο κατώτατο μισθό και το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο που καθορίζεται κατά τα ανωτέρω....Οποιοσδήποτε όρος ατομικής ή συλλογικής συμφωνίας υπολείπεται αυτών είναι αυτοδικαίως άκυρος και στους παραβάτες εργοδότες επιβάλλονται οι κυρώσεις των άρθρων 24 και 28 του ν. 3996/2011 (Α' 170), όπως ισχύει....»

22. Επειδή σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 «Για τους όρους αμοιβής εργασίας των Εργαζομένων στις Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών όλης της χώρας», που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (ΦΕΚ Β 1643/5.11.2004), καθιερώθηκε το 5νθήμερο –χωρίς μείωση μισθών αποδοχών- για τις αναφερόμενες εκεί κατηγορίες των εργαζομένων. Ειδικότερα, σύμφωνα με άρθ. 1 «Πεδίο ισχύος» : « 1. Στην παρούσα υπάγονται οι εργαζόμενοι με σχέση εξαρτημένης εργασίας που απασχολούνται σε επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών που δραστηριοποιούνται στους χώρους ...: φυλάξεως επιχειρήσεων, και που έχουν τις παρακάτω ειδικότητες: ... δ. Προσωπικό φύλαξης (φύλακες, νυκτοφύλακες, θυρωροί)...». Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 4 «Εβδομάδα 5 ημερών» : «

Αριθμός απόφασης: 478/2020

Καθιερώνεται για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, δώρου ημερησίας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας....». Σύμφωνα δε με το άρθ. 5 «Εφαρμογή θεσμικών όρων Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.» : «Οι θεσμικοί όροι της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. όπως ισχύει αποτελούν μέρος της παρούσας και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή.»

23. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 3 παρ. 3 «Χρονικά Όρια Εργασίας» της ΕΓΣΣΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975: «3. Ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας, ισχύοντα ή συμβατικώς εφαρμοζόμενα, ελάσσονα των 45 ωρών, δεν θίγονται διά της παρούσης Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας. Η εφαρμογή όμως εις τας περιπτώσεις ταύτας, συστήματος εβδομαδιαίας εργασίας πέντε (5) ημερών, διέπεται υπό των διατάξεων της παρούσης.» Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΣΕ : « 1. Προκειμένου των επί μισθώ αμειβομένων μισθωτών, δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των, τα 6/25 του συμπεφωνημένου ή νόμιμου μισθού διαιρούνται δια του αριθμού 40. Δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των επί ημερομισθίω αμειβομένων μισθωτών, το ποσόν των 6 πλήρων (συμπεφωνημένων ή νομίμων) ημερομισθίων, διαιρείται ομοίως δια του αριθμού 40....»

24. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 38 «Μερική απασχόληση» του ν. 1892/1990 (ΦΕΚ-101 Α') όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει με το άρθ. 2 του ν. 3846/2010 «Για τον εκσυγχρονισμό και την ανάπτυξη και άλλες διατάξεις», ορίζονται τα εξής: «1. Κατά την κατάρτιση της σύμβασης εργασίας ή κατά τη διάρκειά της ο εργοδότης και ο μισθωτός μπορούν με έγγραφη ατομική σύμβαση να συμφωνήσουν, ημερήσια ή εβδομαδιαία ή δεκαπενθήμερη ή μηνιαία εργασία, για ορισμένο ή αόριστο χρόνο, η οποία θα είναι μικρότερης διάρκειας από την κανονική (μερική απασχόληση). 2. Για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου νοείται ως: α) «εργαζόμενος μερικής απασχόλησης», κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, του οποίου οι ώρες εργασίας, υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, δεκαπενθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση, β) «συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση», κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές

Αριθμός απόφασης: 478/2020

συνθήκες. Όταν στην επιχείρηση δεν υπάρχει συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση, η σύγκριση γίνεται με αναφορά στη συλλογική ρύθμιση στην οποία θα υπαγόταν ο εργαζόμενος αν είχε προσληφθεί με πλήρη απασχόληση. Οι εργαζόμενοι με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης δεν επιτρέπεται να αντιμετωπίζονται δυσμενώς σε σχέση με τους συγκρίσιμους εργαζόμενους με κανονική απασχόληση, εκτός εάν συντρέχουν αντικειμενικοί λόγοι οι οποίοι τη δικαιολογούν, όπως η διαφοροποίηση στο ωράριο εργασίας.7. Αν η μερική απασχόληση έχει καθοριστεί με ημερήσιο ωράριο μικρότερης διάρκειας από το κανονικό, η παροχή της συμφωνημένης εργασίας των μερικώς απασχολούμενων πρέπει να είναι συνεχόμενη και να παρέχεται μία φορά την ημέρα. ... 9. Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζομένου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. 10. Οι μερικώς απασχολούμενοι μισθωτοί έχουν δικαίωμα ετήσιας άδειας με αποδοχές και επίδομα αδείας, με βάση τις αποδοχές που θα ελάμβαναν εάν εργάζονταν κατά το χρόνο της αδείας τους, για τη διάρκεια της οποίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 2 του α.ν.539/1945, όπως ισχύει. ...17. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται για τους μερικώς απασχολούμενους όλες οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.»

25. Επειδή 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, ορθά υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο

Αριθμός απόφασης: 478/2020

Χ 6 (και όχι Χ5) 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 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). Εξάλλου, όπως έχει *ad hoc* κριθεί για τον υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών μερικής απασχόλησης (ΜονΕφΠειρ 862/2014, ΑΠ 1166/2014) «στην παρ. 9 του άρθρου 38 ν. 1892/1990, (όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 του ν. 2639/1998 και συμπληρώθηκε με άρθρο 7 Ν. 2874/2000), ορίζεται ότι: "Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης, υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. Κατά δε την παρ. 2 του ίδιου άρθρου "εργαζόμενος μερικής απασχόλησης νοείται κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας του οποίου οι ώρες εργασίας υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, 15νθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση (εδάφ. α), ως τέτοιος δε νοείται κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες (εδάφ. β). Έτσι, κατ' εφαρμογή των εν λόγω διατάξεων, για την

Αριθμός απόφασης: 478/2020

εξεύρεση της ημερήσιας αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου, πολλαπλασιάζεται το ωρομίσθιο που λαμβάνει ο συγκεκριμένος εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης επί τις ώρες εργασίας του μερικώς απασχολούμενου. Περαιτέρω, με την ΥΑ 13129/2004 (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004) "Κήρυξη υποχρεωτικής της απόφασης διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας", που αφορά, μεταξύ άλλων τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, δώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρο 4). Οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ όπως ισχύει αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5) η δε ισχύς της αρχίζει από 1-1-2004 (άρθρο 8 αυτής).» Επιπλέον τα ως άνω διαλαμβάνονται επίσης και στην ιστοσελίδα του ΚΕΠΕΑ (Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων) της ΓΣΕΕ (www.kepea.gr/aarticle.php?id=294) : « Υπολογισμός Ωρομισθίου Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο)

ΠΑΡΑΔΕΙΓΜΑ 1^ο :

Για να βρούμε το ωρομίσθιο του εργάτη που παίρνει ημερομίσθιο 40 €, πολλαπλασιάζουμε τα 40 € επί 6 για να βρούμε τις εβδομαδιαίες αποδοχές, $40 \times 6 = 240$ € και στη συνέχεια το ποσό αυτό διαιρούμε με τον αριθμό 40, δηλαδή όσες είναι οι ώρες της εβδομαδιαίας εργασίας, οπότε $240 : 40 = 6$ € ωρομίσθιο. »

26. Επειδή στο Έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Υποστήριξης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης Δ/ση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης) με Αριθ. Πρωτ.: 41815/Δ.10.199/16.9.2016 με θέμα «Αναβάθμιση Πληροφοριακού Συστήματος ΕΡΓΑΝΗ», ορίζεται ότι στο πλαίσιο της Αναβάθμισης των εντύπων Ε4 και Ε3, η ορθή συμπλήρωση των

Αριθμός απόφασης: 478/2020

πεδίων «Μικτές αποδοχές», «Εβδομαδιαίες ώρες» και «Ωρομίσθιο» γίνεται σύμφωνα με τα παρακάτω:

Εργατοτεχνίτης:

«Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο»

Υπάλληλος:

«Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,166 x «Ωρομίσθιο»

Συνεπώς κατά απλό αριθμητικό υπολογισμό Ωρομίσθιο = μικτές αποδοχές ΔΙΑ (εβδομαδιαίες ώρες ΕΠΙ 4,33) (καθόσον αφορά σε εργατοτεχνίτη)

27. Επειδή στο άρθ. 2 του α.ν. 539/1945 «Περί χορηγήσεως κανονικών αδειών μετ' αποδοχών», όπως ισχύει, ορίζεται ότι «1.α. Κάθε μισθωτός από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και μέχρι τη συμπλήρωση δώδεκα (12) μηνών συνεχούς απασχόλησης, δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές κατ αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται με βάση ετήσια άδεια εικοσιτεσσάρων εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, είκοσι (20) εργάσιμων ημερών, χωρίς να υπολογίζεται σε αυτές η ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολούνται οι μισθωτοί λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας. β. Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι τη λήξη του πρώτου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το δεύτερο ημερολογιακό έτος, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική άδεια με αποδοχές, η οποία αναλογεί στο χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης α'. Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά μία (1) εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του πρώτου μέχρι τις είκοσι έξι (26) εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις είκοσι δύο (22) εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει από την 1η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια άδεια με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο. Η ετήσια άδεια με αποδοχές, καθώς και το επίδομα αδείας, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. 2. Σε περίπτωση διαλείπουσας εργασίας ή εκ περιτροπής

Αριθμός απόφασης: 478/2020

εργασίας, ο μισθωτός δικαιούται, μετά τη συμπλήρωση δωδεκάμηνης σχέσης εργασίας στην επιχείρηση, κάθε ημερολογιακόν έτος, άδεια με αποδοχές ίση με το ένα δωδέκατο της άδειας που προβλέπεται από αυτόν το νόμο ή άλλη ειδικότερη διάταξη, για κάθε μήνα απασχόλησης από την πρόσληψή του, αν ή άδεια χορηγείται για πρώτη φορά, ή από τη λήψη της άδειας του προηγούμενου έτους, μέχρι την ημέρα έναρξης της άδειας. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου ως μήνας λογίζονται 25 ημέρες απασχόλησης. Αν προκύπτει, κατά τον υπολογισμό αυτής της παραγράφου, κλάσμα χρόνου άδειας, που υπερβαίνει τη μισή ημέρα, το κλάσμα στρογγυλοποιείται σε ολόκληρη ημέρα».

28. Επειδή σύμφωνα με τον όρο 1. ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ ΚΑΙ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ της διακήρυξης : «... 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους του Νοσοκομείου και των Παραρτημάτων του για εικοσιτέσσερις (24) μήνες....Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε εικοσιτέσσερις (24) μήνες, με έναρξη ισχύος από την ημερομηνία υπογραφής της... 1.4 Θεσμικό πλαίσιο Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπονται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως: ... 22. Του Ν.3863/2010 (ΦΕΚ 115/Α/15-07-2010) «Νέο ασφαλιστικό σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις», άρθρο 68. ... 32. Της Υ.Α. 4241/127/30.01.2019 (ΦΕΚ Β`173/2019) της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με θέμα «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας».... 38. Των σε εκτέλεση των ανωτέρω νόμων εκδοθεισών κανονιστικών πράξεων, των λοιπών διατάξεων που αναφέρονται ρητά ή απορρέουν από τα οριζόμενα στα συμβατικά τεύχη της παρούσας, καθώς και του συνόλου των διατάξεων του ασφαλιστικού, εργατικού, κοινωνικού, περιβαλλοντικού και φορολογικού δικαίου που διέπει την ανάθεση και εκτέλεση της παρούσας σύμβασης, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά παραπάνω.... 1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι : α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της

Αριθμός απόφασης: 478/2020

περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, ... Επισημαίνεται επιπλέον ότι η αθέτηση της υποχρέωσης της παρούσας παραγράφου συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις. Ειδικά, κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ.2. του άρθρου 68 του ν.3863/2010 (Α'115)...» Περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 2. ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ : « ... 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις - τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες. ... 2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: ... (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. ... 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα.... στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά» θα υποβληθεί επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή .pdf, υπογεγραμμένο από τον οικονομικό φορέα σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα, με αναλυτικά στοιχεία τεκμηρίωσης της υποβληθείσας οικονομικής προσφοράς. Τονίζεται ότι κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να τηρούν τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης.... 2.4.7 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους ... 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και

Αριθμός απόφασης: 478/2020

υποβολής οικονομικών προσφορών) , ... β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ...θ) η οποία παρουσιάζει ... αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης...» Ακολουθως, στον όρο 4. ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ προβλέπεται ότι «... 4.3 Όροι εκτέλεσης της σύμβασης 4.3.1. Κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Ο Ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί τις υποχρεώσεις των περιπτώσεων α΄ έως ε΄ της παραγράφου 1 του άρθρου 68 του ν.3868/2010 (Α/115), όπως ισχύει, καθώς και της παραγράφου 3 του άνω άρθρου. Συγκεκριμένα : Ο Ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί απαρεγκλίτως, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης τα αναγραφόμενα στην προσφορά του και ειδικώς τις υποχρεώσεις του αναφορικώς με το άρθρο 68 του ν.3863/2010 (ΦΕΚ 115/Α/15-072010), ιδίως και ως προς τα εξής : Επίσης ο Ανάδοχος οφείλει να εφαρμόζει κατά γράμμα τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας... » Εν συνεχεία, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι: ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΑΙΤΟΥΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ σελ. 63 επ. της διακήρυξης ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς που θα συμμετάσχουν στην παρούσα διαγωνιστική διαδικασία υποχρεούνται να συμμορφώνονται με τις κάτωθι ελάχιστες Απαιτήσεις – Τεχνικές Προδιαγραφές : 1. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΚΑΙ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ... 3. Ο ανάδοχος υποχρεούται στην απαρέγκλιτη τήρηση της εκάστοτε ισχύουσας εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και νομοθεσίας περί πρόληψης επαγγελματικού κινδύνου (Ν.3850/2010, όπως εκάστοτε ισχύει) αναφορικά με την παροχή εργασίας του προσωπικού του, ιδίως δε ως προς την καταβολή των κατώτερων νομίμων αποδοχών, Παράβαση της υποχρέωσης αυτή δίνει το δικαίωμα στο Νοσοκομείο για μονομερή καταγγελία της συμβάσεως και κήρυξη του αναδόχου ως εκπτώτου... Η ΓΕΝΙΚΗ ΑΠΟΤΙΜΗΣΗ ΤΩΝ ΧΩΡΩΝ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΧΩΡΟΥΣ ΠΟΥ ΧΡΗΣΟΥΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΕΙΝΑΙ 13.450,30 m². Β. ΣΥΧΝΟΤΗΤΑ ΚΑΙ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ 1. Οι τοίχοι σε κανονικές

Αριθμός απόφασης: 478/2020

συνθήκες πρέπει να πλένονται στις Κλινικές μία (1) φορά την εβδομάδα εκτός εάν από κάποιο ατύχημα λερωθούν, στους κοινόχρηστους χώρους μία (1) φορά το μήνα. 2. Τα ταβάνια θα καθαρίζονται κάθε δύο (2) μήνες, εκτός αν λερωθούν. 3. Οι λεκάνες, τα μπάνια, οι νιπτήρες, τα λουτρά, μετά το πλύσιμο με απορρυπαντικό, θα πρέπει να απολυμαίνονται με χλωρίνη, σύμφωνα με τις οδηγίες της Επιτροπής Λοιμώξεων, πρωί – απόγευμα και ενδιάμεσα όταν καταστεί ανάγκη. 4. Σε περίπτωση απουσίας βοηθού θαλάμου, τα έπιπλα των θαλάμων (κρεβάτια, κομοδίνα, ντουλάπες, στατό, παραβάν, καθίσματα) θα καθαρίζονται και θα απολυμαίνονται από τον ανάδοχο σε καθημερινή βάση με τα ανάλογα καθαριστικά. 5. Οι ψύκτες των διαδρόμων καθημερινά να πλένονται με απορρυπαντικά και με απολυμαντικό, σύμφωνα με τις οδηγίες των οργάνων του Νοσοκομείου. 6. Επιπλέον, θα καθαρίζονται τα περβάζια παραθύρων, υαλοπίνακες, μάρμαρα εισόδου και κλιμακοστάσια (σημείωση οι υαλοπίνακες εσωτερικοί και εξωτερικοί συν τα σώματα παραθύρων αφορούν όλο το κτηριακό συγκρότημα, θα καθαρίζονται μία (1) φορά τον μήνα και έκτακτα αν λερωθούν). Οι ανελκυστήρες θα καθαρίζονται και θα απολυμαίνονται καθημερινά. 7. Άδειασμα και πλύσιμο καλαθιών αχρήστων στα γραφεία και στους θαλάμους ασθενών και στις τρεις βάρδιες, καθαρισμός ανελκυστήρων. .. 9. Ο περίβολος του Νοσοκομείου θα σκουπίζεται όλες τις ημέρες της εβδομάδας και θα αδειάζονται όλα τα καλάθια απορριμμάτων που υπάρχουν σ' αυτόν. ...14. Οδηγίες για τον τρόπο καθαρισμού και τη χρήση των απολυμαντικών δύνανται κατά την διάρκεια της σύμβαση να τροποποιηθούν σύμφωνα με τις οδηγίες της Επιτροπής Νοσοκομειακών Λοιμώξεων του Νοσοκομείου ή άλλη αρμόδια υπηρεσία του Νοσοκομείου....ΧΩΡΟΙ ΚΑΙ ΑΙΤΟΥΜΕΝΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ Στον πίνακα που ακολουθεί, εμφανίζεται το προσωπικό καθαριότητας που πρέπει να διαθέσει στο Νοσοκομείο η εταιρεία που θα αναδειχθεί ως ανάδοχος του διαγωνισμού καθώς και οι ημέρες και ώρες απασχόλησης αυτού, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της παρούσας. Α) Στην περίπτωση κατά την οποία ορισμένα από τα Παραρτήματα μεταφερθούν σε χώρους του τριωρόφου επί της οδού Παπαδιαμαντοπούλου 21, το πρόγραμμα θα αναπροσαρμοστεί από το Τμήμα Επιστασίας του Νοσοκομείου και το προσωπικό καθαριότητας που είναι προγραμματισμένο να εξυπηρετεί τους παλιούς χώρους, θα αναλάβει την καθαριότητα των νέων χώρων, χωρίς επιπλέον οικονομική απαίτηση εκ

Αριθμός απόφασης: 478/2020

μέρους του αναδόχου. Β) Σε περίπτωση απουσίας (κανονική – αναρρωτική άδεια) της μόνιμης υπαλλήλου καθαριότητας στο,,, το κτήριο θα καλύπτεται από το προσωπικό καθαριότητας του αναδόχου που καλύπτει τους υπόλοιπους χώρους του Νοσοκομείου, καθ' υπόδειξιν του Τμήματος Επιστάσεως του Νοσοκομείου.

ΑΙΓΙΝΗΤΕΙΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ-ΗΜΕΡΗΣΙΟ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ		
ΤΜΗΜΑ	ΩΡΑΡΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ, (7 φορές την	ΑΤΟΜΑ
Νευρολογικό τμήμα Α & Νευρολογικό τμήμα Β	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Νευρολογικό τμήμα Γ& Νευρολογικό τμήμα Δ	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πτέρυγα	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πτέρυγα	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πτέρυγα	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Εξωτερικά Ιατρεία	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Μαγειρεία	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Ξενώνας	8:00' -14:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Μικροβιολογικό Εργαστήριο	7:00' -13:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Κεντρικό κτήριο Νοσοκομείου	8:30' -13:30' (5ωρο)	1 μεταφορέας (άντρας)
Μαγερεία & Γενική Καθαριότητα	8:00' -12:00' (4ωρο)	1 μεταφορέας (άντρας)
Ολόκληρο το κεντρικό Νοσοκομείο	14:30'- 22:30' (8ωρο)	2 (καθαρίστριες)
Ολόκληρο το κεντρικό Νοσοκομείο	22:30' - 6:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
ΤΜΗΜΑ	ΩΡΑΡΙΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ (5 φορές την εβδομάδα)	ΑΤΟΜΑ
Δημητρέσσα 10	6:30' -13:30' (7ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Διοίκηση - Υπόγεια* - Τεχνική Υπηρεσία*	6:30' -12:30' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Ειδικά Ιατρεία (....., Ισόγειο & ημιόροφος) & Βιβλιοθήκη (.....)	6:30' -14:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
.....	8:00' -14:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Νοσοκομείο Ημέρας	8:00' -14:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
ΚΕΠ	7:00' -13:00' (6ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Πρόγραμμα «ΑΘΗΝΑ» (.....) & Οικονομικές Υπηρεσίες (.....) & Εγχυτήριο (.....) & Εργαστήρια	9:30' -17:30' (8ωρο)	1 (καθαρίστρια)
Εργαστήρια	6:30' -13:30' (7ωρο)	1 (καθαρίστρια)

	ΣΥΝΟΛΟ ΑΤΟΜΩΝ:	22»
--	-----------------------	------------

... **ΕΚΘΕΣΗ ΣΚΟΠΙΜΟΤΗΤΑΣ** Σκοπός του προτεινόμενου έργου είναι η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας από εξειδικευμένο και έμπειρο προσωπικό, ικανό να ανταποκριθεί στις απαιτήσεις καθαριότητας ενός νοσηλευτικού ιδρύματος. Τους χώρους του Νοσοκομείου, εκτός από το ιατρικό, νοσηλευτικό και άλλο προσωπικό, επισκέπτονται καθημερινά δεκάδες ασθενείς και οι συνοδοί τους. Η Ψυχιατρική Κλινική εφημερεύει επί 24ώρου βάσεως, ενώ κατά τις ημέρες γενικών εφημεριών των δύο κλινικών, οι ανάγκες γίνονται πιο επιτακτικές. Επιπλέον, στις δύο πανεπιστημιακές κλινικές προσέρχονται καθημερινά για εκπαίδευση φοιτητές της Ψυχιατρικής και της Νευρολογίας (Αμφιθέατρο, κλινικές και εξωτερικά ιατρεία). Ειδικότερα, χώροι, όπως οι θάλαμοι ασθενών, οι τουαλέτες και τα μαγειρεία απαιτούν σχολαστικό καθάρισμα για την αποφυγή διασποράς μικροβίων και την εκδήλωση ενδονοσοκομειακών λοιμώξεων. Συνεπώς, για τη διασφάλιση της υγείας, κυρίως των ασθενών αλλά και όλων όσων εργάζονται και επισκέπτονται το Νοσοκομείο και τα παραρτήματά του, κρίνεται αναγκαία η κάλυψη όλων των χώρων του νοσοκομείου από προσωπικό καθαριότητας σε 24ωρη βάση.»

29. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

30. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση

Αριθμός απόφασης: 478/2020

προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

31. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

32. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

33. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 25 και Ψ-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 27).

34. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον 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

Αριθμός απόφασης: 478/2020

εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

35. Επειδή αδιαμφισβήτητα οι καθαρίστριες/ές εντάσσονται στην κατηγορία των εργατοτεχνιτών, και το νόμιμο κατώτατο ωρομίσθιο εργάτη ανέρχεται σε ποσόν 4,356 ευρώ στρογγυλοποιούμενο σε 4,36 ευρώ. Σύμφωνα με τον νόμο ως εκτενώς παρατίθεται στις σκέψεις 20, 21 : i) Το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη άνω των 25 ετών ορίσθηκε σε ευρώ 29,04, σύμφωνα με την υποπαρ, ΙΑ.11, άρθρ. πρώτου του ν.4093/2012, σε συνδ. με την ΥΑ 4241/127/2019 , και ii) Το ωρομίσθιο των εργατοτεχνιτών οι οποίοι –ως εργατοτεχνίτες- αμείβονται με ημερομίσθιο, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΕΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975 (σκέψη 23), εξευρίσκεται διαιρώντας το ποσόν 6 ημερομισθίων δια του αριθμού 40. Και εν προκειμένω ως εξής : 29,04 ευρώ, ΕΠΙ 6 ΔΙΑ 40 = 4,356 ευρώ στρογγυλοποιούμενο σε 4,36 ευρώ, και iii) Αντιστοίχως το ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών που εργάζονται σύμφωνα με τον νόμο επί 5 ημέρες την εβδομάδα εξευρίσκεται πολλαπλασιάζοντας το προβλεπόμενο ημερομίσθιο 29,04 ευρώ ΕΠΙ 6 (ημέρες) ΔΙΑ 5 (ημέρες) = 34,848 ευρώ

Αριθμός απόφασης: 478/2020

στρογγυλοποιούμενο σε 34,85 ευρώ, ήτοι ανάγοντας σε 5ήμερη εβδομάδα εργασίας το προβλεπόμενο για 6ήμερη εβδομάδα εργασίας νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο. Ο νόμιμος τούτος τρόπος εξεύρευσης του ωρομισθίου και ημερομισθίου, προκύπτει από το γεγονός ότι οι καθαρίστριες/-ες απασχολούνται επί 5νθήμερο εβδομαδιαίως και με νόμιμο ημερήσιο ωράριο 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (σκέψη 25). Συγκεκριμένα : Αφ' ενός μεν το άρθρ. 3 παρ. 3 της ΕΓΣΕΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975 (σκέψη 23), και ισχύει κατά πάντα χρόνο προβλέπει ρητά, τόσο ότι ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας κάτω των 45 ωρών δεν θίγονται από τις διατάξεις της ΕΓΣΕΕ (δηλαδή ισχύουν κατά πάντα χρόνο), όσο και ότι και στις περιπτώσεις αυτές το σύστημα της 5ήμερης εβδομαδιαίας εργασίας διέπεται από τις διατάξεις της ΕΓΣΕΕ (και συνεπώς από τις διατάξεις νόμιμου υπολογισμού του ωρομισθίου). Και αφ' ετέρου επειδή το σύστημα 5ήμερης εργασίας των καθαριστριών/ών εισήχθη με την Δ.Α. 39/2004 που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (σκέψη 25) χωρίς μείωση αποδοχών. Δηλαδή, εν προκειμένω η 5ήμερη εβδομαδιαία απασχόληση δεν προέκυψε με την κατάργηση ενός ημερομισθίου, ούτε με μείωση αποδοχών, όπως εξάλλου τούτο συνέβη και με άλλες κατηγορίες εργαζομένων. Προσφυώς, το ανώτατο ακυρωτικό διευκρίνισε ότι « *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*» (σκέψη 25, ΑΠ 1215/2004). Σε απόλυτη εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, η παγία αταλάντευτη νομολογία των Δικαστηρίων, κατά πάντα χρόνο, και μάλιστα μετά την καθιέρωση του 5ημέρου ως άνω, ρητά έκρινε ότι το ωρομίσθιο και το ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών 5ήμερης εβδομαδιαίας απασχόλησης 40 ωρών, εξευρίσκεται με την μέθοδο του πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου τους ΕΠΙ 6 ημέρες –και όχι ΕΠΙ 5 ημέρες- και την διαίρεση του ποσού αυτού ΔΙΑ των ωρών (εφόσον ζητούμενο είναι το ωρομίσθιο) ή ΔΙΑ των ημερών (εφόσον ζητούμενο είναι το ημερομίσθιο) της εβδομαδιαίας απασχόλησης. Και, εν προκειμένω, υπολογίζεται ως εξής : 29,04 ευρώ το προβλεπόμενο ημερομίσθιο ΕΠΙ 6 ημέρες την εβδομάδα ΔΙΑ 40 ώρες

Αριθμός απόφασης: 478/2020

εβδομαδιαίως = 4,36 ευρώ, το ωρομίσθιο. Και το κατώτατο ημερομίσθιο 5ήμερης εβδομάδας εξευρίσκεται ως εξής: 29,04 ευρώ προβλεπόμενο ημερομίσθιο 6ήμερης εβδομάδας ΕΠΙ 6 ημέρες την εβδομάδα ΔΙΑ 5 ημέρες την εβδομάδα = 34,85 ευρώ το ημερομίσθιο. Σε απόλυτη εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, και την παγία νομολογία των Δικαστηρίων, και η Διοίκηση, και ιδία το Υπουργείο Εργασίας στο με Αριθ. Πρωτ.: 41815/Δ.10.199/16.9.2016 έγγραφό της σχετικά με το Πληροφοριακό Σύστημα ΕΡΓΑΝΗ (σκέψη 26), και στα οικεία έντυπα Ε4 και Ε3 τα οποία υποβάλλονται από όλους τους εργοδότες της χώρας καθόρισε ως εξής τις μικτές αποδοχές του εργατοτεχνίτη «Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο». Και εν προκειμένω : Μικτές αποδοχές εργατοτεχνίτη ευρώ 755,04 (δηλαδή, 29,04 ευρώ το ημερομίσθιο ΕΠΙ 26 ημέρες εργασίας τον μήνα ή άλλως [29,04 ευρώ το ημερομίσθιο ΕΠΙ 6 ημέρες ΔΙΑ 5 ημέρες για την εξεύρεση του ημερομισθίου επί 5ήμερης εβδομαδιαίας απασχόλησης] ΕΠΙ 5 ημερομίσθια την εβδομάδα 5ήμερης εργασίας ΕΠΙ 4,33 εβδομάδες τον μήνα) = 754,46 ευρώ. Και ωρομίσθιο = 755,04 ευρώ ΔΙΑ (40 ώρες ΕΠΙ 4,33) = 4,36 ευρώ το νόμιμο ωρομίσθιο. Ή 754,46 ευρώ ΔΙΑ (40 ώρες ΕΠΙ 4,33) = 4,36 ευρώ το νόμιμο ωρομίσθιο Επομένως, σε κάθε περίπτωση, εφόσον το ζητούμενο στον παραπάνω τύπο της Διοίκησης είναι το ωρομίσθιο, τότε ισχύει Ωρομίσθιο = Μικτές αποδοχές ΔΙΑ (εβδομαδιαίες ώρες ΕΠΙ 4,33). Δηλαδή, εν προκειμένω, υπολογίζεται το ωρομίσθιο ίσο με 755,04 ευρώ (δηλαδή, 29,04 ευρώ το ημερομίσθιο ΕΠΙ 26 ημέρες εργασίας τον μήνα) ΔΙΑ (40 (ώρες την εβδομάδα) ΕΠΙ 4,33) = 755,04 ευρώ ΔΙΑ 173,20 ώρες = 4,36 ευρώ την ώρα (ωρομίσθιο). Το δε ημερομίσθιο υπολογίζεται 29,04 ευρώ νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο για 6ήμερη εβδομάδα απασχόλησης ΕΠΙ 6 ημέρες την εβδομάδα ΔΙΑ 5 ημέρες νόμιμης 5ήμερης απασχόλησης = 34,85 ευρώ. Περαιτέρω, σε εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, και την παγία νομολογία των Δικαστηρίων, και η Διοίκηση, και εν προκειμένω η Γενική Διεύθυνση Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, Γενική Διεύθυνση Εργασίας, Διεύθυνση Αμοιβής Εργασίας (Δ3), για την εξεύρεση του ωρομισθίου των εργατοτεχνιτών, ανάγεται το νόμιμο ημερομίσθιο σε 6 ημέρες εβδομαδιαίας εργασίας, προκειμένου εν συνεχεία το ποσόν τούτο που αποτελεί την νόμιμη εβδομαδιαία αμοιβή να διαιρεθεί δια των 40 ωρών νόμιμης εβδομαδιαίας

Αριθμός απόφασης: 478/2020

απασχόλησης. Περαιτέρω σε εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, την παγία νομολογία των Δικαστηρίων, των κανονισμών της Διοίκησης, και η ΓΣΕΕ (σκέψη 32 στο τέλος) καθόρισε «Υπολογισμός Ωρομισθίου Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο) . Και εν προκειμένω, υπολογίζεται ως ωρομίσθιο = 29,04 ευρώ νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο ΕΠΙ 6 ΔΙΑ 40 ώρες εβδομαδιαίας απασχόλησης = 4,36 ευρώ. Το δε ημερομίσθιο υπολογίζεται 29,04 ευρώ νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο για 6ήμερη εβδομάδα απασχόλησης ΕΠΙ 6 ημέρες την εβδομάδα ΔΙΑ 5 ημέρες νόμιμης 5ήμερης απασχόλησης = 34,85 ευρώ. Επιπλέον, άπαντα τα ως άνω δεν διαφοροποιούνται σε σχέση με το ωρομίσθιο του μερικώς απασχολούμενου, δηλαδή, δεν διαφοροποιούνται εν προκειμένω αναλόγως της περίπτωσης αν ο απασχολούμενος στις βάρδιες των 7, 6, 5 και 4 ωρών τυγχάνει εργαζόμενος πλήρους ή μερικής απασχόλησης (βλ. βάρδιες στην σελ. 70 της διακήρυξης σκέψη 27). Και τούτο ιδία επειδή το ωρομίσθιο του εργαζόμενου πλήρους απασχόλησης όχι μόνο δεν διαφοροποιείται σύμφωνα με τον νόμο σε σχέση με το ωρομίσθιο του εργαζόμενου μερικής απασχόλησης, αλλά μάλιστα το αντίθετο, δηλαδή, απαγορεύεται να διαφοροποιείται επί το δυσμενέστερο (σκέψη 24). Όμως, στον υπολογισμό εργατικού κόστους αντικαταστατών της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου, αναφέρεται ευθέως ως ημερομίσθιο των αντικαταστατών το ποσόν των 29,04 ευρώ ήτοι το προβλεπόμενο ημερομίσθιο 6ήμερης εβδομάδας εργασίας, χωρίς αναγωγή του κατώτατου ημερομισθίου των 29,04 ευρώ σε 5 ημέρες, όπως ο νόμος ορίζει, αλλά με την εσφαλμένη παραδοχή ότι ημερομίσθιο = 29,04 ευρώ, το οποίο όμως προβλέπεται για 6ήμερη εβδομαδιαία απασχόληση και όχι για 5ήμερη νόμιμη απασχόληση ως εν προκειμένω ισχύει για το προσωπικό καθαρισμού. Ενώ αντίθετα ως εκτενώς παραπάνω αναφέρεται όφειλε να ληφθεί υπ' όψιν ως βάση υπολογισμού του κόστους αντικαταστατών, ημερομίσθιο ποσού ποσόν των 34,85 ευρώ, το οποίο είναι το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο των εργατών που εργάζονται 5 ημέρες την εβδομάδα επί 40 ώρες, ως εν προκειμένω το προσωπικό καθαρισμού. Στην προσφορά της

Αριθμός απόφασης: 478/2020

παρεμβαίνουσας εμπεριέχεται επίσης ως ωρομίσθιο το ποσόν των ευρώ 3,63, ποσόν το οποίο, παρότι δεν αναφέρεται ρητά, όμως προκύπτει αριθμητικά από τον υπολογισμό αυτόν τούτο του εργατικού κόστους αντικαταστατών της παρεμβαίνουσας. Το ποσόν όμως τούτο ωρομισθίου, ύψους 3,63 ευρώ καταφανώς προκύπτει από μη νόμιμο υπολογισμό, και ιδία χωρίς αναγωγή του κατώτατου ημερομισθίου των 29,04 ευρώ σε 6 ημέρες, όπως ο νόμος ορίζει, αλλά με τον απλό αλλά εσφαλμένο υπολογισμό ωρομίσθιο = ημερομίσθιο ΔΙΑ 8 ώρες εργασίας την ημέρα, και εν προκειμένω εσφαλμένα 29,04 ευρώ ΔΙΑ 8 = 3,36 ευρώ. Όμως αντίθετα, κατά τον νόμο το ωρομίσθιο και το ημερομίσθιο δεν υπολογίζονται με αυτόν τον τρόπο, δηλαδή, δεν συστοιχίζονται μόνο με το προβλεπόμενο κατώτατο ημερομίσθιο 6ήμερης εβδομαδιαίας απασχόλησης ούτε μόνο με το νόμιμο ημερήσιο 8ωρο, αλλά συναρτώνται επί πλέον και με την εβδομαδιαία 40ωρη απασχόληση και το πλασματικό 6^ο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών, οι οποίοι εργάζονται μεν επί 5ήμερο την εβδομάδα, αλλά όμως δεν στερούνται του 6^{ου} ημερομισθίου, με την καθιέρωση της 5ήμερης εβδομάδας. Ακριβώς για τον λόγο αυτό, κατά τον νόμιμο υπολογισμό του ωρομισθίου προς εξεύρεση του νομίμου ημερομισθίου των εργατών που εργάζονται κατά νόμον επί 5 ημέρες την εβδομάδα και επί 40 ώρες την εβδομάδα -ως οι καθαρίστριες- πολλαπλασιάζεται το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο ΕΠΙ 6 –και όχι ΕΠΙ 5 ως εσφαλμένα υπολαμβάνει η παρεμβαίνουσα- και κατόπιν τούτου, στην συνεχεία γίνεται η αναγωγή σε εβδομαδιαίο νόμιμο χρόνο εργασίας (40 ώρες) και σε ημερήσιο νόμιμο χρόνο εργασίας (8 ώρες). Αντιστοίχως, προς εξεύρεση του νομίμου ημερομισθίου δεν πολλαπλασιάζεται το προβλεπόμενο ημερομίσθιο επί 5 ημέρες την εβδομάδα αλλά επί 6 ημέρες την εβδομάδα και κατόπιν διαιρείται δια των 5 ημερών την εβδομάδα προκειμένου να αναχθεί σε 5ήμερη εβδομάδα εργασίας. Ως προκύπτει από τα στοιχεία της διαδικασίας όπως βρίσκονται αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε ανάλυση της οικονομικής της προσφοράς -ως απαιτείται- που περιέχεται στο ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο *ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ*. Στο σημείο 7 της ανάλυσης με τον τίτλο *Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια*, εμφανίζεται ότι η παρεμβαίνουσα βάσισε την προσφορά της στην εσφαλμένη παραδοχή ότι το

Αριθμός απόφασης: 478/2020

ημερομίσθιο των 2,042 ημερών που θα εργαστούν οι αντικαταστάτες - αναλογικά κατά μήνα- ισούται με 29,04 ευρώ. Ωστόσο όμως, κατά νόμον το ημερομίσθιο των αντικαταστατών ισούται με 34,88 ευρώ, ήτοι 29,04 ευρώ το προβλεπόμενο ημερομίσθιο ΕΠΙ 6 ημέρες την εβδομάδα ΔΙΑ 5 ημέρες την εβδομάδα εφόσον εν προκειμένω ισχύει η νόμιμη 5ήμερη εβδομάδα εργασίας = 34,85 ευρώ νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο. Συνεπώς, όπως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή, το κόστος αντικαταστατών υπολείπεται του νόμιμου κατώτατου προβλεπόμενου ελάχιστου κόστους αντικαταστατών διότι η βάση του υπολογισμού και πολλαπλασιαστής στους αριθμητικούς υπολογισμούς επί των οποίων στηρίζεται η προσφορά είναι το ποσόν των 29,04 ευρώ το οποίο υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου των ευρώ 34,85 ευρώ, με αποτέλεσμα -κατά μαθηματική αναγκαιότητα- το επίμαχο κονδύλιο της προσφοράς να υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου τόσον ως προς τον υπολογισμό των εργατικού όσο και ως προς τον υπολογισμό των κοινωνικοασφαλιστικού εργοδοτικού κόστους. Εφόσον δε το υπολειπόμενο κάτω του ελάχιστου νομίμου ποσόν ημερομισθίου των 29,04 ευρώ αντικατασταθεί με το νόμιμο ελάχιστο ποσόν των 34,85 ευρώ, τότε το επίμαχο κονδύλιο κόστους αντικαταστατών ανέρχεται στο ποσόν των 115,74 ευρώ μηνιαίο κόστος αντικαταστατών κατ' άτομο αντί των 96,44 ευρώ που αναφέρεται στην προσφορά της παρεμβαίνουσας. Ήτοι αναλυτικά $\{[(2,042 \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ} \times 34,85 \times 1,2696) + \{[0,27 \text{ ΑΝΑΛΟΓΙΑ ΔΩΡΩΝ ΤΟΝ ΜΗΝΑ}] \times 34,85 \times 1,04166 \text{ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ} \times 1,2696\} + [2,042 \times (2/25) \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ} \times 34,85 \times 1,2696] + [2,042 \times (2/25) \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ} \times 34,85]\} = 115,7363$ ευρώ. Γίνεται μνεία ότι στην προσφυγή αναφέρεται ότι το ορθό ποσόν είναι 111,69, και τούτο διότι στον παραπάνω πίνακα υπολογισμού έχει αντικατασταθεί το εσφαλμένο ποσόν των 29,04 ευρώ με το επίσης εσφαλμένο ποσόν των 34,88 ευρώ αλλά μόνον ως προς το πρώτο υποκονδύλιο ήτοι μόνον ως προς τα ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ και όχι και ως προς τα δώρα και λοιπά υποκονδύλια όπου εσφαλμένα η προσφεύγουσα στον υπολογισμό της διατήρησε το υπολειπόμενο ποσόν των 29,04 ευρώ (βλ. υπολογισμός προσφυγής $\{[(2,042 \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ} \times 34,88 \times 1,2696) + \{[0,27 \text{ ΑΝΑΛΟΓΙΑ ΔΩΡΩΝ ΤΟΝ ΜΗΝΑ}] \times 29,04 \times 1,04166 \text{ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ} \times 1,2696\} + [2,042 \times (2/25) \text{ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ} \times 29,04 \times 1,2696] +$

[2,042 X (2/25) ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ X 29,04)] =111,69 σκέψη 12, βλ. και αρχείο οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας με τον τίτλο ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ κονδύλιο 7 με υπολογισμό επί τη βάση του υπολειπομένου ημερομισθίου 29,04 ευρώ, ο οποίος αποδίδει 96,44 ευρώ). Συναφώς ούτε η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της ούτε η παρεμβαίνουσα αναφέρουν οτιδήποτε επί του μόνου λόγου της προσφυγής ήτοι επί της μη νομιμότητας του ποσού ημερομισθίου των 29,04 ευρώ, και του προκύπτοντος ωρομισθίου των 3,63 ευρώ του κόστους αντικαταστατών στην προσφορά της παρεμβαίνουσας, δυναμένου να συναχθεί εκ του λόγου αυτού και τεκμήριο ομολογίας της πραγματικής και νομικής βάσης της προσφυγής, σύμφωνα με το άρθ. 365 παρ. 2 του ν. 4412/2016. Για τους λόγους αυτούς είναι βάσιμος ο μόνος λόγος της προσφυγής και πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας και την ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο της προμήθειας, ενώ έπρεπε να απορρίψει την προσφορά δεδομένου ότι το κονδύλιο του κόστους αντικαταστατών δεν έχει υπολογιστεί σύμφωνα με την κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, υπολείπεται του νομίμου ελαχίστου κόστους αντικαταστατών (βλ. εκτενώς παραπάνω και σκέψεις 20 έως 27), προσκρούει στα άρθ. 18, 53, 71, 91 του ν. 4412/2016, στο άρθ. 68 του ν. 3863/2010 (σκέψεις έως 19), στους όρους 1.4, 1.7, 2.4.4, 2.4.7, 4.3, ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι: ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΑΙΤΟΥΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ 1. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΚΑΙ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ παρ. 3 (σκέψη 29) και στις αρχές της νομιμότητας, διαφάνειας και ισότητας που διέπουν την διαδικασία του διαγωνισμού (σκέψεις 29 έως 34 εκτενώς).

36. Επειδή είναι απορριπτέοι ως αλυσιτελείς όλοι οι ισχυρισμοί της παρέμβασης, ότι έχουν παρατεθεί στην επίμαχη οικονομική προσφορά αναλυτικά όλοι οι υπολογισμοί εργατικού κόστους, δεδομένου ότι, εν προκειμένω, τούτο ούτε αμφισβητείται ούτε συσχετίζεται με τον μόνο λόγο της προσφυγής. Επίσης, είναι απορριπτέοι ως αλυσιτελείς όλοι οι ισχυρισμοί της παρέμβασης με τους οποίους αιτιολογούνται τα λοιπά -μη αμφισβητούμενα- κονδύλια της οικονομικής προσφοράς, αλλά και ο τρόπος υπολογισμού του επίμαχου κονδυλίου του κόστους αντικαταστατών. Και τούτο ιδία δεδομένου ότι εν προκειμένω, αμφισβητείται μόνον ένα κονδύλιο ήτοι το κόστος

Αριθμός απόφασης: 478/2020

αντικαταστατών και τούτο πάλι όχι εν γένει ως προς τον τρόπο υπολογισμού του (προσαυξησεις και κοινωνικοασφαλιστικά), αλλά ειδικά ως προς το βασικό ποσόν υπολογισμού ήτοι το ημερομίσθιο των 29,04 ευρώ, επί της νομιμότητας του οποίου δεν φέρεται ισχυρισμός με την παρέμβαση. Περαιτέρω είναι απορριπτέος ως αλυσιτελής αόριστος αντιφατικός και ανεπίδεκτος εκτίμησης ο ισχυρισμός -με παράθεση λογαριασμών- ότι ορθά υπολογίστηκε στην προσφορά ποσόν ευρώ 73,74 ευρώ ως ποσόν αναφοράς υπολογισμού του κόστους αντικαταστατών, δεδομένου ότι το φερόμενο ως αιτιολογούμενο ποσόν των 73,74 δεν περιέχεται στην οικονομική προσφορά η οποία ρητώς βασίζεται σε ποσόν αναφοράς 96,44 ευρώ ως μηνιαία δαπάνη κόστους αντικαταστατών κατ' άτομο (βλ. ηλεκτρονικά αρχεία της προσφοράς με τον τίτλο *ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ* και *ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΟΣΤΟΥΣ* σημεία 7 σε αμφότερα). Περαιτέρω, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι και οι ισχυρισμοί της παρέμβασης, ότι το εργατικό κόστος που περιέλαβε στην προσφορά της η παρεμβαίνουσα είναι μεγαλύτερο του εργατικού κόστους της προσφοράς της προσφεύγουσας. Ο ισχυρισμός είναι απορριπτέος ως αόριστος καθόσον η παρεμβαίνουσα ούτε ισχυρίζεται ούτε αποδεικνύει ότι το συγκεκριμένο αμφισβητούμενο με την προσφυγή κονδύλιο κόστους αντικαταστατών έχει υπολογιστεί στην προσφορά της προσφεύγουσας κάτω του νομίμου ελαχίστου, ώστε -εφόσον τούτο ήταν αληθές- να μπορούσε ενδεχομένως να ελεγχθεί το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας να αμφισβητεί το αντίστοιχο κονδύλιο της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Ομοίως είναι απορριπτέος ως αόριστος αναπόδεικτος και περαιτέρω αβάσιμος ο ισχυρισμός της παρέμβασης ότι η παρεμβαίνουσα βάσισε τον υπολογισμό του κόστους αντικαταστατών σε διαφορετική μεθοδολογία από αυτήν της προσφεύγουσας. Ο ισχυρισμός είναι απορριπτέος 1) ως αόριστος καθόσον η παρεμβαίνουσα ούτε ισχυρίζεται ούτε αποδεικνύει επί τη βάση συγκεκριμένων αιτιάσεων (λογαριασμών) ότι η ακολουθούμενη από την ίδια μέθοδος κατάστρωσης του επίμαχου κόστους αντικαταστατών καταλήγει συγκεκριμένα σε διαμόρφωση κόστους αντικαταστατών εντός του ελαχίστου νομίμου προβλεπομένου. Ήτοι η παρεμβαίνουσα ούτε ισχυρίζεται ούτε αποδεικνύει ότι παρότι έλαβε υπόψιν ως μέγεθος αναφοράς το -υπολειπόμενο κάτω του ελαχίστου νομίμου- ποσόν ημερομισθίου των 29,04 ευρώ όμως εν τέλει η προσφορά της κατέληξε σε νόμιμο ποσόν κόστους αντικαταστατών,

Αριθμός απόφασης: 478/2020

ωσει να είχε θέσει ως βάση το νόμιμο ελάχιστο ποσόν ημερομισθίου 34,88 ευρώ, πράγμα το οποίο σε κάθε περίπτωση δεν ισχύει ως εκτενώς αναφέρεται στην σκέψη 35 και ii) Ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι κατά την νομολογία κάθε διαγωνιζόμενος έχει την ευχέρεια να διαφοροποιεί τον τρόπο υπολογισμού του εργατικού κόστους και να διαμορφώνει αναλόγως την προσφορά του, είναι άνευ ετέρου απορριπτέος, επειδή σε καμία περίπτωση η ευχέρεια αυτή δεν συνεπάγεται την διαμόρφωση της προσφοράς του εργατικού κόστους κάτω από τα κατώτατα επιτρεπόμενα όρια. Εν συνεχεία, είναι απορριπτέος ως αβάσιμος και ο ισχυρισμός της παρέμβασης ότι μόνον εφόσον η εν όλω οικονομική προσφορά κείται κάτω του νόμιμου εργατικού κόστους, μόνον τότε μπορεί να απορριφθεί, καθισταμένης παραδεκτής της προσφοράς που περιέχει μεν κονδύλια κάτω του ελαχίστου νόμιμου εργατικού κόστους αλλά που όμως εν συνόλω βρίσκεται εντός των ορίων του νόμιμου ελαχίστου. Και τούτο διότι ακόμη και αν ο ισχυρισμός ευσταθεί -ήτοι ακόμη και αν η εν όλω προσφορά της παρεμβαίνουσας κείται εντός του νομίμου ελαχίστου-, όμως και πάλι είναι απορριπτέα, επειδή εν προκειμένω η διακήρυξη απαιτεί επί ποινή αποκλεισμού όχι μόνο το συνολικό ποσόν της προσφοράς να μην υπολείπεται του κατώτατου νόμιμου, αλλά και επιπλέον απαιτείται η προσφορά να έχει συνταχθεί σε συμμόρφωση με το άρθ. 68 του ν. 3863/2010, το σύνολο των διατάξεων του ασφαλιστικού, εργατικού .. δικαίου που διέπει την ανάθεση και εκτέλεση της παρούσας σύμβασης, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά, ότι οι οικονομικοί φορείς τηρούν , τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της .. κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με .. το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις, ότι κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να τηρούν τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφαλίσεως (όροι 1.4, 1.7, 2.4.4 της διακήρυξης). Επιπλέον, το άρθ. 68 του ν. 3863/2010, στην υποχρεωτική εφαρμογή του οποίου παραπέμπει ευθέως η διακήρυξη προβλέπει ρητά ότι οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. Από το ρητό γράμμα του νόμου καθίσταται σαφές ότι υποχρεωτικά στη προσφορά δεν αρκεί να

Αριθμός απόφασης: 478/2020

αναφέρεται μόνο το συνολικό ποσόν των νόμιμων αποδοχών που δικαιούνται οι εργαζόμενοι αλλά και το ποσόν των *πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων*, ήτοι μισθοί, δώρα, επιδόματα αδειών, κλπ των εργαζομένων. Και τούτο μάλιστα είτε πρόκειται για τους τακτικούς εργαζόμενους είτε πρόκειται για τους αντικαταστάτες τους οι οποίοι επίσης είναι *εργαζόμενοι* που λαμβάνουν για όσο χρόνο εργασθούν *νόμιμες αποδοχές πάσης φύσεως*. Οι δύο αυτές απαιτήσεις δηλαδή ότι τόσο το συνολικό εργατικό κόστος, όσο και τα κατ' ιδίαν κονδύλια αποδοχών που λαμβάνουν οι εργαζόμενοι απαιτείται διακριτά έκαστο να μην υπολείπονται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, είναι απαιτήσεις χωριστές και διακεκριμένες η μία από την άλλη σύμφωνα με το νόμο και τη διακήρυξη. Αναφέρονται δε επίσης ρητώς, χωριστά και διακεκριμένα ως ανεξάρτητες απαιτήσεις και όροι της διακήρυξης (σκέψη 28) τις οποίες εκάστη χωριστά πρέπει να εκπληρώνει η οικονομική προσφορά επί ποινή αποκλεισμού, απορριπτομένων ως αβασίμων των αντίθετων ισχυρισμών της παρέμβασης. Περαιτέρω, είναι απορριπτέος και ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι η προσφυγή είναι αλυσιτελής, διότι η προσφορά της προσφεύγουσας *είναι ακριβότερη της δικής της, στο μέτρο που ουδόλως προβάλλεται ότι η προσφορά της είναι κατώτερη του ελάχιστου εργοδοτικού κόστους*. Ο ισχυρισμός περί αλυσιτέλειας της προσφυγής είναι αβάσιμος, διότι αν ληφθεί υπόψιν η διαφορά επί το μείζον που προστίθεται στην οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, εξαιτίας ακριβώς του αμφισβητούμενου κονδυλίου του κόστους αντικαταστατών, τότε μεταβάλλεται η σειρά μειοδοσίας, και η προσφορά της προσφεύγουσας προκύπτει ως η πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης, ήτοι τη *χαμηλότερη προσφορά*. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τις εκατέρωθεν προσφορές, η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας προσωρινής αναδόχου ανέρχεται σε ποσόν 871.944,68 ευρώ και της προσφεύγουσας, αμέσως επομένης στην σειρά κατάταξης ανέρχεται σε ποσόν 872.131,44 ευρώ, ήτοι οι δύο προσφορές διαφέρουν μεταξύ τους κατά ποσόν μόλις 186,76 ευρώ. Εφόσον όμως ληφθεί υπόψιν ότι το επικαλούμενο κόστος αντικαταστατών κατά άτομο μηνιαίως ανέρχεται σε ποσόν 111,69 τότε με απλό υπολογισμό προκύπτει ότι το επικαλούμενο συνολικό κόστος αντικαταστατών ανέρχεται σε 24,425 άτομα ΕΠΙ 111,69 ευρώ μηνιαία δαπάνη κατά άτομο = 2.728,029 ευρώ (και όχι

Αριθμός απόφασης: 478/2020

2.355,547 ως διέλαβε η παρεμβαίνουσα) και 65.472,68 ευρώ για τους 24 μήνες διάρκειας της σύμβασης (και όχι 56.533,13 ευρώ ως διέλαβε η παρεμβαίνουσα βλ. αρχείο προσφοράς με τον τίτλο ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΟΣΤΟΥΣ κονδύλιο 7). Συνεπώς κατά την προσφυγή η προσφορά της παρεμβαίνουσας θα έπρεπε να αυξηθεί κατά 8.939,55 ευρώ, ήτοι κατά ποσόν σημαντικά μεγαλύτερο της διαφοράς των 186,76 ευρώ μεταξύ των δύο προσφορών. Συνεπώς η προσφυγή δεν φέρεται αλυσιτελώς κατά της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας ενώ σε κάθε περίπτωση και κατά την νομολογία που επικαλείται η παρεμβαίνουσα, οι επικαλούμενες και προκύπτουσες εν προκειμένω (σκέψη 35) πλημμέλειες της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας είναι ουσιώδεις, και καθιστούν απορριπτέα την οικονομική προσφορά της, ακόμη και αν δεν αμφισβητείται με την προσφυγή ότι το συνολικό ποσόν της προσφοράς είναι κατώτερο του ελάχιστου νόμιμου. Και τούτο διότι εν προκειμένω η πλημμέλεια του κόστους αντικαταστατών και δη η μη λήψη ως βάση υπολογισμού το νόμιμο ημερομίσθιο των 34,85 ευρώ αλλά το υπολειπόμενο 29,04 ευρώ (σκέψη 35), θα μετέβαλε -και όντως μετέβαλε- την σειρά κατάταξης των προσφορών και ανέδειξε την παρεμβαίνουσα πρώτη μειοδότη. Συναφώς, και κατά την νομολογία που επικαλείται η παρεμβαίνουσα, έχει κριθεί *ad hoc* ότι *πλημμέλειες της ανάλυσης του εργατικού κόστους που χαρακτηρίζονται ουσιώδεις και καθιστούν απορριπτέα την οικονομική προσφορά δεν αποκλείεται να χαρακτηριστούν και σφάλματα και παραλείψεις που ναι μεν δεν συνεπάγονται τη μεταβολή της σχέσης του δηλωθέντος εργατικού κόστους με το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, συνεπάγονται, όμως, τη μεταβολή στη σειρά κατάταξης των διαγωνιζομένων* (σκέψη 14 ΔΕφΘεσσαλονίκης 67/2017 (σε συμβ.)). Συνεπώς, για τους λόγους αυτούς είναι απορριπτέα εν συνόλω η παρέμβαση.

37. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

38. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή τη προσφορά της παρεμβαίνουσας και την ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο του διαγωνισμού.

39. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

Αριθμός απόφασης: 478/2020

40. Επειδή ύστερα από τη παραπάνω σκέψη 38, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει επιστραφεί (άρθ. 363 του ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 3-4-2020 και εκδόθηκε την 23-4-2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ιωάννα Θεμελή

Η Γραμματέας

**Γεωργία Δούγκα
α/α ΕΛΕΝΗ ΜΙΣΟΚΕΦΑΛΟΥ**