

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 22 Ιανουαρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος, Μιχαήλ Σειραδάκης-Εισηγητής και Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 18.12.2017 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ)- Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/379/19.12.2017 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) ΙΙΙ/63/19.12.2017 της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στην Καλλιθέα Αττικής, οδός....., Τ.Κ. 17672, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της υπ' αριθμ. 584/07.12.2017 Απόφασης της 52ης Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατ' αποδοχή του υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 5719/05.12.2017 πρακτικού της επιτροπής αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου υπηρεσιών καθαριότητας, η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 08.12.2017 και ώρα 12:18:46 μ.μ., οπότε και έλαβε πλήρη γνώση της η προσφεύγουσα και

Του παρεμβαίνοντοςπου εδρεύει στη Σταυρούπολη Θεσσαλονίκης, οδός....., αρ.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της και να ακυρωθεί, άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί η υπ' αριθμ. 584/07.12.2017 Απόφαση της 52ης Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, με την οποία κατ' αποδοχή του υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 5719/05.12.2017 πρακτικού της επιτροπής αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού αποφασίστηκε μη νόμιμα η απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας.

Με την ασκηθείσα παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα εταιρεία επικαλείται ότι η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να απορριφθεί λόγω του ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε εσφαλμένα τα στοιχεία του άρθρου 68, που επί ποινή αποκλεισμού πρέπει να εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς και συνεπώς δεν είναι ορθός ο υπολογισμός των τετραγωνικών μέτρων ανά άτομο, δεν υπολογίζονται οι ώρες εργασίας κάθε εργαζομένου ανά ημέρα, αλλά αναγράφεται το σύνολο των ωρών και τέλος δεν περιλαμβάνεται στον πίνακα υπολογισμού κόστους υπηρεσιών καθαριότητας η γραμμή «Ημέρες Εργασίας κάθε εργαζομένου για την περίοδο ενός έτους», όπως ζητείται από τη διακήρυξη και ως εκ τούτου, η προσφορά της ορθώς αποκλείστηκε από τη συνέχεια του διαγωνισμού ως απαράδεκτη, τηρουμένων των αρχών της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, όπως διεξοδικά αναλύεται στην υπό κρίση παρέμβασή της. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τον πρώτο λόγο παρέμβασης, η παρεμβαίνουσα επικαλείται ότι από τη διακήρυξη δίνεται ο αριθμός των απασχολούμενων ατόμων στο έργο, οι ημέρες και οι ώρες εργασίας και τα συνολικά τετραγωνικά μέτρα προς καθαρισμό για όλες τις δομές της αναθέτουσας, ωστόσο η προσφεύγουσα έχει υπολογίσει λιγότερα τετραγωνικά μέτρα ανά άτομο για κάθε Παράρτημα της αναθέτουσας από τα ζητούμενα στη διακήρυξη και ως εκ τούτου ορθώς αποκλείστηκε από τον διαγωνισμό. Ομοίως, με τον δεύτερο λόγο παρέμβασης υποστηρίζεται ότι αν και στον πίνακα υπολογισμού κόστους υπηρεσιών καθαριότητας, ζητούνται «Ωρες εργασίας εργαζομένου για κάθε ημέρα καθαριότητας», εντούτοις η προσφεύγουσα δεν αναφέρει αναλυτικά χ άτομα επί ψ ώρες και τις ημέρες απασχόλησης (π.χ. Δευτέρα-Παρασκευή), παρά μόνο αναφέρει το σύνολο των ωρών καθαριότητας ανά ημέρα εργασίας όλων των εργαζομένων και όχι εκάστου εργαζομένου, όπως απαιτεί η διακήρυξη, γεγονός που καθιστά τα υποβληθέντα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 μη σύμφωνα με τις προβλέψεις της διακήρυξης και την προσφορά της απορριπτέα. Τέλος, με τον τρίτο και τελευταίο λόγο παρέμβασης, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι στον πίνακα υπολογισμού κόστους υπηρεσιών καθαριότητας, ενώ ζητούνται «Ωρες εργασίας εργαζομένου για την περίοδο ενός έτους», η προσφεύγουσα υπέβαλε

τα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 δεν αναφέρει το σύνολο των ημερών εργασίας κάθε εργαζομένου για την περίοδο ενός έτους, όπως ζητείται από τη διακήρυξη, αφού δεν συμπεριέλαβε καθόλου στη συγκεκριμένα σειρά στον πίνακα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Σειραδάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή το Κέντρο Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Θεσσαλίας ως Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε Ανοιχτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό, με Αριθμό Διακήρυξης 33/2017 και Αριθμό Συστήματος Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ....., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, για την «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΤΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ ΤΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΝΟΙΑΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΘΕΣΣΑΛΙΑΣ» (CPV 90910000-9), ενδεικτικού προϋπολογισμού διακοσίων εβδομήντα τεσσάρων χιλιάδων ευρώ (274.000,00 €) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 16η Οκτωβρίου 2017, ημέρα Δευτέρα και ώρα 15:00 μ.μ. και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών την 17η Οκτωβρίου 2017, ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 π.μ. Η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε απόλυτα νομότυπα και εμπρόθεσμα στις 13.10.2017 και ώρα 16:15:56 μ.μ. την υπ' αριθμ..... προσφορά της στον ανωτέρω διαγωνισμό και πλέον με την υπό κρίση προσφυγή της, η οποία κατατέθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 18.12.2017, στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. 584/07.12.2017 Απόφασης της 52ης Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατ' αποδοχή του υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 5719/05.12.2017 πρακτικού της επιτροπής αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου υπηρεσιών καθαριότητας, η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 08.12.2017 και ώρα 12:18:46 μ.μ., οπότε και έλαβε πλήρη γνώση της η προσφεύγουσα. Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε στις 18.12.2017 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την υπό κρίση προσφυγή της και την κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

2. Επειδή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. 584/07.12.2017 Απόφασης της 52ης Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατ' αποδοχή του υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 5719/05.12.2017 πρακτικού της επιτροπής αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου υπηρεσιών καθαριότητας και επικαλείται ότι η αναθέτουσα έκρινε εσφαλμένα με την προσβαλλόμενη απόφαση, δυνάμει της οποίας μη νόμιμα, αυθαίρετα αβάσιμα και με μη νόμιμη αιτιολογία απορρίφθηκε η απόλυτα νόμιμη οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας, κατά παράβαση της διακήρυξης του διαγωνισμού και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν, καθώς η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού και η αναθέτουσα αρχή δεν είχαν οιαδήποτε διακριτική ευχέρεια να απορρίψουν τη νόμιμη οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας, δεδομένου ότι η προσφορά της τελευταίας είναι απόλυτα νόμιμη και σύμφωνη με τη διακήρυξη και τη νομοθεσία που διέπει αυτήν, αλλά αντίθετα όφειλαν ενεργώντας κατά δέσμια αρμοδιότητα να προβούν στην αποδοχή της απόλυτα νόμιμης οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας.

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της και να ακυρωθεί, άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής.

4. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 (κωδικός e-παραβόλου 180735579958 0216 0057, όπως εξοφλήθηκε δυνάμει του από 18.12.2017 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας Πειραιώς), ποσού χιλίων εκατόν πέντε ευρώ (1.105,00 €), όπως προκύπτει και από την με αριθμό πρωτοκόλλου ΔΥ/19.12.2017 Βεβαίωση Ελέγχου και Δέσμευσης Ηλεκτρονικού Παραβόλου της Α.Ε.Π.Π.

6. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016.

10. Επειδή παραδεκτά και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, κατατέθηκε στις 29.12.2017 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η από 29 Δεκεμβρίου 2017 παρέμβαση τουπου εδρεύει στη Σταυρούπολη Θεσσαλονίκης, οδός, αρ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Παραδεκτά φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

11. Επειδή, στην κρινόμενη προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρεία, προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και συνεπακόλουθα θεμελιώνει βάσιμα το πως στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της υπ' αριθμ. 584/07.12.2017 Απόφασης της 52ης Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής κατ' αποδοχή του υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 5719/05.12.2017 πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου υπηρεσιών καθαριότητας.

12. Επειδή στο άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης του διαγωνισμού ορίζεται ότι: «Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού, επί

ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται 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. Σημειωτέον ότι το ελάχιστο ωρομίσθιο, χωρίς τις εργοδοτικές εισφορές, υπολογίστηκε από την αναθέτουσα αρχή σε 3,93 ευρώ (εργαζόμενος άνω των 25 ετών) και 3,42 ευρώ (εργαζόμενος κάτω των 25 ετών) και σε καμία περίπτωση δεν μπορεί στην προσφορά να αναγράφεται μικρότερο ωρομίσθιο.
- ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. Το ύψος των εργοδοτικών εισφορών υπολογίστηκε σε 27,21% επί του ωρομισθίου και σε καμία περίπτωση δεν μπορεί στην προσφορά να αναγράφεται μικρότερο ποσοστό εργοδοτικών εισφορών.
- στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.».

13. Επειδή στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010, όπως η παρ. 1 αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ Α΄ 88/18.04.2013) ορίζεται ότι: «*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. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.».

14. Επειδή στο Παράρτημα IV της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Σύμφωνα με το Άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88 Α' /18.04.2013) όπως αυτό αντικατέστησε το Άρθρο 68 του Ν. 3863 (ΦΕΚ 115 Α') «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών»:

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. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.

Οι υποψήφιοι, θα πρέπει να κάνουν χρήση των συντελεστών-δεικτών που παρατίθενται, όπου αναγράφονται τα:

άτομα/ημέρα

ώρες/άτομο/ημέρα

ημέρες/εβδομάδα

ημέρες εργασίας ατόμου/έτος

ώρες εργασίας ατόμου/έτος

ετήσιος Προϋπολογισμός

Οι συγκεκριμένοι δείκτες του Πίνακα δεν επιδέχονται τροποποίησης ή ερμηνείας, έτσι ώστε όλοι οι υποψήφιοι να υπολογίζουν με τα ίδια δεδομένα.».

15. Επειδή στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της διακήρυξης με τίτλο «Συχνότητα και ώρες καθαρισμού ανά Παράρτημα» ορίζεται ότι: «Τα τετρ. μέτρα καθαρισμού των κτιριακών εγκαταστάσεων ανέρχονται για το:

-Παράρτημα ΑΜΕΑ Καρδίτσας: 5.000 τ.μ.

-Παράρτημα ΑΜΕΑ Τρικάλων: 4.950 τ.μ.

-Παράρτημα ΑΜΕΑ Λάρισας – δομή Αμπελώνα: 5.045 τ.μ.

-Παράρτημα ΑΜΕΑ Λάρισας – δομή Βόλου: 1.100 τ.μ.

Αριθμός Απόφασης: 53 /2018

Απαιτούμενες ώρες εργασίας και άτομα προσωπικού καθαριότητας για τον καθαρισμό όλων των κτιριακών εγκαταστάσεων των παραρτημάτων του Κ.Κ.Π.Π. Θεσσαλίας.

Καθημερινές Δευτέρα έως Παρασκευή: δέκα τέσσερα (14) άτομα και 88 ώρες

- πέντε (5) άτομα ημερησίως για 32 ώρες για το Παράρτημα Αποθεραπείας και Αποκατάστασης Παιδιών με Αναπηρίες Καρδίτσας .*
- πέντε (5) άτομα ημερησίως για 24 ώρες για το Παράρτημα ΑΜΕΑ Τρικάλων.*
- τρία (3) άτομα ημερησίως για 24 ώρες για το Παράρτημα ΑΜΕΑ Λάρισας – δομή Αμπελώννα.*
- ένα (1) άτομο ημερησίως για 8 ώρες για το Παράρτημα ΑΜΕΑ Λάρισας– δομή Βόλου.*

Σαββατοκύριακο και αργίες: οκτώ (8) άτομα και 44 ώρες

- τρία (3) άτομα για 20 ώρες για το Παράρτημα Αποθεραπείας και Αποκατάστασης Παιδιών με Αναπηρίες Καρδίτσας.*
- τρία (3) άτομα για 12 ώρες για το Παράρτημα ΑΜΕΑ Τρικάλων.*
- δυο (2) άτομα για 12 ώρες για το Παράρτημα ΑΜΕΑ Λάρισας – δομή Αμπελώννα.».*

16. Επειδή όπως προκύπτει από τις ανωτέρω διατάξεις, αλλά και το σύνολο των όσων ορίζονται στο κείμενο της διακήρυξης, η τελευταία προβλέπει και απαιτεί από τον οικονομικό φορέα στην οικονομική προσφορά του να περιλαμβάνει χωριστό υπολογισμό τετραγωνικών μέτρων/άτομο για τις καθημερινές και διαφορετικό υπολογισμό των τετραγωνικών μέτρων/άτομο για τα Σ/Κ και τις αργίες. Συγκεκριμένα, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II της διακήρυξης με τίτλο «Συχνότητα και ώρες καθαρισμού ανά Παράρτημα» αναφέρονται αναλυτικά τα άτομα που θα απασχοληθούν σε κάθε παράρτημα της αναθέτουσας και οι αντίστοιχες ώρες που θα απασχοληθούν αυτά τόσο για τις πέντε (5) εργάσιμες ημέρες τις εβδομάδας όσο και για τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες. Αντίστοιχα, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV της διακήρυξης, αναφέρονται αναλυτικοί πίνακες που πρέπει να συμπληρωθούν από τους συμμετέχοντες

οικονομικούς φορείς και στους οποίους ορίζονται διεξοδικά από την αναθέτουσα επιμέρους στοιχεία που οφείλει να συμπεριλαμβάνει ο συμμετέχων οικονομικός φορέας στην προσφορά του (άτομα/ημέρα, ώρες/άτομο/ημέρα, ημέρες/εβδομάδα, ημέρες εργασίας ατόμου/έτος, ώρες εργασίας ατόμου/έτος, ετήσιος Προϋπολογισμός). Κατά συνέπεια, η διακήρυξη δεν αρκείται αποκλειστικά και μόνο στον συνολικό υπολογισμό τ.μ./άτομο σε ένα και μόνο μέγεθος για το σύνολο της προσφοράς εκάστου υποψηφίου, ήτοι συνολικά για τις καθημερινές και τις αργίες όπως επικαλείται εσφαλμένα η προσφεύγουσα, αλλά απαιτεί και δίνει τη δυνατότητα, μέσω των στοιχείων της διακήρυξης, τα οποία παρέχονται στους οικονομικούς φορείς, να κάνουν οι τελευταίοι αναλυτικούς υπολογισμούς και να υποβάλλουν αναλυτικές προσφορές, αναφέροντας με απόλυτη ακρίβεια τα στοιχεία της υποβαλλόμενης προσφοράς.

17. Επειδή, σε αντίθεση με τα εκτιθέμενα στη μείζονα σκέψη της παρούσης, η προσφεύγουσα στην υποβληθείσα εκ μέρους της οικονομική προσφορά είχε συνυπολογίσει εσφαλμένα το σύνολο των ατόμων που θα απασχολούνταν και το σύνολο των τ.μ. που θα έπρεπε να καθαρίζονται σε μία πλήρη ημερολογιακή εβδομάδα (περιλαμβανομένων των καθημερινών και των Σ/Κ και των αργιών), όπως προκύπτει και από τον αναλυτικό υπολογισμό που περιλαμβάνεται στο κείμενο της προσφυγής. Όπως παραδέχεται και ομολογεί στην υπό κρίση προσφυγή της και η ίδια η προσφεύγουσα, η τελευταία έχει λάβει εσφαλμένα σαν βάση υπολογισμού της, την πλήρη οκτάωρη απασχόληση του προσωπικού της στις εγκαταστάσεις των παραρτημάτων της αναθέτουσας, αν και η ίδια η διακήρυξη ορίζει στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II τις ακριβείς ώρες που απαιτούνται σε ημερήσια και εβδομαδιαία βάση για κάθε παράρτημα και οι οποίες δεν υπολογίζονται στη βάση της οκτάωρης καθημερινής απασχόλησης. Με τον τρόπο όμως αυτό υπολογισμού, η προσφεύγουσα καταλήγει σε εσφαλμένα συμπεράσματα, τόσο ως προς τον απαιτούμενο αριθμό των ατόμων που θα απασχοληθούν στις εγκαταστάσεις της αναθέτουσας όσο και στις ώρες που θα χρειαστούν τα εν λόγω άτομα για να καλύψουν τα αντίστοιχα τετραγωνικά κάθε εγκατάστασης. Συγκεκριμένα, η ίδια η διακήρυξη του διαγωνισμού απαιτεί για το Παράρτημα Αποθεραπείας και Αποκατάστασης

Αριθμός Απόφασης: 53 /2018

Παιδιών με Αναπηρίες Καρδίτσας, να απασχοληθούν πέντε (5) άτομα τις καθημερινές από Δευτέρα έως Παρασκευή για 32 ώρες ημερησίως, ήτοι για 6,4 ώρες ανά άτομο και τρία (3) άτομα για τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα για 20 ώρες ημερησίως, ήτοι για 6,67 ώρες περίπου ανά άτομο και στο διάστημα αυτό έκαστος απασχολούμενος θα πρέπει να έχει καλύψει 1.000,00 τ.μ. τις καθημερινές, δεδομένου ότι 5.000,00 τ.μ. η συνολική επιφάνεια του παραρτήματος Καρδίτσας/5 άτομα ημερησίως = 1.000,00 τ.μ. και περίπου 1.666,67 τ.μ. τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα, δεδομένου ότι 5.000,00 τ.μ. η συνολική επιφάνεια του παραρτήματος Καρδίτσας/3 άτομα ημερησίως = 1.666,67 τ.μ. περίπου. Σε κάθε περίπτωση, με τον υπολογισμό στον οποίο προβαίνει η προσφεύγουσα, αφενός δεν καλύπτονται τα αντίστοιχα τετραγωνικά του παραρτήματος, αφού έκαστος απασχολούμενος θα πρέπει να καλύπτει ημερησίως για όλη την εβδομάδα, περιλαμβανομένων των εργάσιμων ημερών και των αργιών και των Σαββατοκύριακων, 714,29 τ.μ./άτομο, αριθμός όμως που υπολείπεται του πραγματικά απαιτούμενου των 1.000,00 τ.μ. τις καθημερινές και των 1.666,67 τ.μ. τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα, αφετέρου, ο υπολογισθείς αριθμός των εργαζομένων εβδομαδιαίως (6,2 άτομα βάσει των υπολογισμών της προσφεύγουσας και 7 άτομα σύμφωνα με την προσφορά της), υπολείπεται του αριθμού απασχολούμενων ατόμων (8) που απαιτεί η διακήρυξη εβδομαδιαίως για το συγκεκριμένο παράρτημα. Ομοίως, για το Παράρτημα Α.Μ.Ε.Α. Τρικάλων, η διακήρυξη απαιτεί να απασχοληθούν πέντε (5) άτομα τις καθημερινές από Δευτέρα έως Παρασκευή για 24 ώρες ημερησίως, ήτοι για 4,8 ώρες ανά άτομο και τρία (3) άτομα για τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα για 12 ώρες ημερησίως, ήτοι για 4 ώρες ανά άτομο και στο διάστημα αυτό έκαστος απασχολούμενος θα πρέπει να έχει καλύψει 990,00 τ.μ. τις καθημερινές, δεδομένου ότι 4.950,00 τ.μ. η συνολική επιφάνεια του παραρτήματος Τρικάλων/5 άτομα ημερησίως = 990,00 τ.μ. και 1.650,00 τ.μ. τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα, δεδομένου ότι 4.950,00 τ.μ. η συνολική επιφάνεια του παραρτήματος Τρικάλων/3 άτομα ημερησίως = 1.650,00 τ.μ. Σε κάθε περίπτωση, με τον υπολογισμό στον οποίο προβαίνει η προσφεύγουσα, αφενός δεν καλύπτονται τα αντίστοιχα τετραγωνικά του παραρτήματος, αφού

έκαστος απασχολούμενος θα πρέπει να καλύπτει ημερησίως για όλη την εβδομάδα, περιλαμβανομένων των εργάσιμων ημερών και των αργιών και των Σαββατοκύριακων, 707,14 τ.μ./άτομο, αριθμός όμως που υπολείπεται του πραγματικά απαιτούμενου των 990,00 τ.μ. τις καθημερινές και των 1.650,00 τ.μ. τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα, αφετέρου, ο υπολογισθείς αριθμός των εργαζομένων εβδομαδιαίως (6,2 άτομα βάσει των υπολογισμών της προσφεύγουσας και 7 άτομα σύμφωνα με την προσφορά της), υπολείπεται του αριθμού απασχολούμενων ατόμων (8) που απαιτεί η διακήρυξη εβδομαδιαίως για το συγκεκριμένο παράρτημα. Αντίστοιχα, για το Παράρτημα Α.Μ.Ε.Α. Λάρισας-δομή Αμπελώνα, η διακήρυξη απαιτεί να απασχοληθούν τρία (3) άτομα τις καθημερινές από Δευτέρα έως Παρασκευή για 24 ώρες ημερησίως, ήτοι για 8 ώρες ανά άτομο και δύο (2) άτομα για τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα για 12 ώρες ημερησίως, ήτοι για 6 ώρες ανά άτομο και στο διάστημα αυτό έκαστος απασχολούμενος θα πρέπει να έχει καλύψει 1.681,67 τ.μ. περίπου τις καθημερινές, δεδομένου ότι 5.045,00 τ.μ. η συνολική επιφάνεια του παραρτήματος Λάρισας-δομή Αμπελώνα /3 άτομα ημερησίως = 1.681,67 τ.μ. περίπου και 1.650,00 τ.μ. τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα, δεδομένου ότι 5.045,00 τ.μ. η συνολική επιφάνεια του παραρτήματος Λάρισας-δομή Αμπελώνα /2 άτομα ημερησίως = 2.522,50 τ.μ. Σε κάθε περίπτωση, με τον υπολογισμό στον οποίο προβαίνει η προσφεύγουσα, αφενός δεν καλύπτονται τα αντίστοιχα τετραγωνικά του παραρτήματος, αφού έκαστος απασχολούμενος θα πρέπει να καλύπτει ημερησίως για όλη την εβδομάδα, περιλαμβανομένων των εργάσιμων ημερών και των αργιών και των Σαββατοκύριακων, 1.261,25 τ.μ./άτομο, αριθμός όμως που υπολείπεται του πραγματικά απαιτούμενου των 1.681,67 τ.μ. περίπου τις καθημερινές και των 2.522,50 τ.μ. τις αργίες και τα Σαββατοκύριακα, αφετέρου, ο υπολογισθείς αριθμός των εργαζομένων εβδομαδιαίως (3,8 άτομα βάσει των υπολογισμών της προσφεύγουσας και 4 άτομα σύμφωνα με την προσφορά της), υπολείπεται του αριθμού απασχολούμενων ατόμων (5) που απαιτεί η διακήρυξη εβδομαδιαίως για το συγκεκριμένο παράρτημα.

18. Επειδή ενόψει των ανωτέρω, συνάγεται ότι η κατάτμηση, στην οποία προβαίνει η αναθέτουσα και ο διαχωρισμός που γίνεται στην προσβαλλόμενη πράξη, κατά τον υπολογισμό των απαιτούμενων ατόμων ανά τ.μ. για τις καθημερινές και τις αργίες είναι καθ' όλα νόμιμος, αφού τέτοιος χωριστός υπολογισμός προκύπτει ότι ήταν ζητούμενο από την ίδια τη διακήρυξη του διαγωνισμού, με τις διατάξεις της οποίας δεν συμμορφώθηκε η προσφεύγουσα και η προσφορά που υπέβαλε ήταν εσφαλμένη. Ως εκ τούτου οι περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, κρίνονται στο σύνολό τους απορριπτέοι, ενώ αντίστοιχα, γίνονται δεκτοί στο σύνολό τους ο πρώτος και ο δεύτερος λόγος της ασκηθείσας παρέμβασης.

19. Επειδή περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα με τον τρίτο λόγο παρέμβασης προβάλλει ότι η προσφεύγουσα απέτυχε επιπλέον να συμμορφωθεί με την επί ποινή αποκλεισμού υποχρέωσή της, να αναφέρει στον συνημμένο με την προσφορά της, πίνακα υπολογισμού κόστους υπηρεσιών καθαριότητας, τις «*Ημέρες εργασίας κάθε εργαζόμενου για την περίοδο ενός έτους*» και ως εκ τούτου η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί.

20. Επειδή εξάλλου, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (ΕΑ ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην

οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο διαγωνισμό. Η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού. Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Περαιτέρω, η ρητή παραπομπή της διακήρυξης σε συγκεκριμένες νομοθετικές και κανονιστικές διατάξεις τις καθιστά τμήμα του νομικού πλαισίου που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία, το οποίο δεσμεύει, κατά τα ανωτέρω, τόσο τη Διοίκηση όσο και τους υποψηφίους αναδόχους που συμμετέχουν σε αυτήν (ΕΣ 1434/2017). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαϊκού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο κοινοτικό (ενωσιακό πλέον) δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

21. Επειδή ενόψει των όσων εκτέθηκαν ανωτέρω, κατά την κρίση του Κλιμακίου, η αναθέτουσα με την προσβαλλόμενη πράξη, ορθά απέρριψε την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας, καθώς η τελευταία

δεν ανταποκρίνεται στους όρους της διακήρυξης και δεν πληροί τα ζητούμενα από αυτήν επί ποινή αποκλεισμού στοιχεία.

22. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

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

24. Επειδή, πρέπει να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την ασκηθείσα παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 22 Ιανουαρίου 2018 και εκδόθηκε στις 23 Ιανουαρίου 2018 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
Μιχαήλ. Χ. Οικονόμου

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
Μελπομένη Τσιαλαφούτα