

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27.06.2018 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος και Εισηγητής, Μαρία Μανδράκη και Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 31.05.2018, (ημερομηνία καταχώρησης στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 495/30.05.2018, του [...], κατοίκου [...].

Κατά της υπ' αριθ. 77863/24.05.2018 απόφασης της [...], κατ' αποδοχόν του υπ' αριθ. 2 Πρακτικού της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών αναφορικά με την υπ' αριθ. 2/2018 Διακήρυξη για την ανάθεση των εργασιών καθαριότητας για τις ανάγκες των Συνοριακών Σταθμών χωρικής αρμοδιότητας της [...] για χρονικό διάστημα ενός έτους.

Με την Προδικαστική Προσφυγή του ο προσφεύγων επιδιώκει την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτή έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας [...] και ανακηρύχθηκε η εταιρεία αυτή ως προσωρινή μειοδότης, αν και η προσφορά της είναι μη νόμιμη και παραβιάζει την εργατική νομοθεσία, ως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, η τήρηση της οποίας έχει τεθεί ως όρος επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, σύμφωνα με τις διατάξεις του διαγωνισμού, ώστε κατ' αποδοχόν της Προσφυγής του ως νόμω και ουσία βάσιμης να αναδειχθεί αυτός ως μειοδότης της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. υπ' αριθ. 2/2018 Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος, κάτω των ορίων, ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την ανάθεση των εργασιών καθαριότητας για τις ανάγκες των Συνοριακών Σταθμών χωρικής αρμοδιότητας της [...] και για χρονικό διάστημα ενός έτους, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 110.709,68 € πλέον Φ.Π.Α, η οποία Διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 05.04.2018, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 05.04.2018, όπου έλαβε Συστημικό Αριθμό: α/α 55192. Με την υπόψη προς ανάθεση διαγωνιστική διαδικασία παρέχεται η δυνατότητα για υποβολή προσφοράς για ένα ή περισσότερα ή όλα τα τμήματα του διαγωνισμού (ανά Συνοριακό Σταθμό), όπως αναλύονται στον πίνακα της παρ. 1 της Προκήρυξης και κριτήριο κατακύρωσης θα είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής για κάθε τμήμα/ Συνοριακό Σταθμό στο σύνολο των απαιτούμενων ωρών εργασίας.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 215834415958 0730 0023), ποσού 600,00 €, το οποίο και υπολογίζεται σε ποσοστό 0,5% της προϋπολογιζόμενης δαπάνης της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α. και για τα τμήματα της Διακήρυξης σχετικά για τα οποία ασκείται η παρούσα Προδικαστική Προσφυγή, ήτοι εν προκειμένω για το Τμήμα 1/ Συνοριακός Σταθμός Κακαβιάς, εκτιμώμενης αξίας χωρίς Φ.Π.Α. 31.332,26 €, ($31.332,26 \times 0,5\% = 156,661$ €) και το οποίο, κατά τις προαναφερόμενες διατάξεις, δεν δύναται να είναι μικρότερο των 600,00 € σε περίπτωση που η αξία αυτού σε ποσοστό 0,5% επί

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης υπολείπεται του ως άνω κατώτατου ποσού, ως εν προκειμένω.

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του (προμήθεια), της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 110.709,68 € χωρίς Φ.Π.Α., σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και του χρόνου δημοσίευσης της Προκήρυξης στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ (05.04.2018), σύμφωνα με τα άρθρα 120, 376 και 379 - όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν - του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των οικείων διατάξεων του Βιβλίου ΙV Ν. 4412/2016 και συνεπώς στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π.

5. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 361 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες στις 24.05.2018, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής και η Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε στις 31.05.2018, ήτοι εντός της δεκαήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας.

6. Επειδή, ο προσφεύγων στρέφεται κατά της υπ' αριθ. 77863/24.05.2018 απόφασης της [...], κατ' αποδοχήν του υπ' αριθ. 2 Πρακτικού της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών αναφορικά με την υπ' αριθ. 2/2018 Διακήρυξη για την ανάθεση των εργασιών καθαριότητας για τις ανάγκες των Συνοριακών Σταθμών χωρικής αρμοδιότητας της [...], με προφανές έννομο συμφέρον, άμεσο, ενεστώσ και προσωπικό, επιδιώκοντας την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που με αυτή έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας [...] και ανακηρύχθηκε η εταιρεία αυτή ως προσωρινή μειοδότη, ώστε ως δεύτερος στη σειρά μειοδότης να αναδειχθεί αυτός ως μειοδότης της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας, ισχυριζόμενος ότι έχει υποβάλλει νομίμως και

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

εμπροθέσμως την προσφορά του και εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ότι έχει υποστεί ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης και της εσωτερικής νομοθεσίας, στο βαθμό που η προσβαλλόμενη παρανόμως έκρινε ως αποδεκτή την οικονομική προσφορά της έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας και ανακήρυξε αυτήν ως προσωρινή ανάδοχο.

7. Επειδή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 84288/06.06.2018 έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή εκφέρει τις απόψεις επί του παραδεκτού και της ουσίας της εν λόγω προσφυγής.

8. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου 4412/2016 και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 του ανωτέρω νόμου ενδίκων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 367 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια ...» και η διάταξη αυτή επαναλαμβάνεται και στο άρθρο 18 του Π.Δ. 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

9. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 92 (Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής) του Ν. 4412/2016 «... 5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης και ανεξάρτητα από το είδος της διαδικασίας που επιλέγεται από την αναθέτουσα αρχή: α) η αναθέτουσα αρχή, ζητά από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν υποχρεωτικά στα έγγραφα της σύμβασης, στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις πληροφορίες/στοιχεία των σημείων α` έτος στ` της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, στην προσφορά τους να περιλαμβάνουν τις πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010»,

10. Επειδή, στο άρθρο 68 (Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών), όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει με την παρ. 1 του άρθρου 22 του Ν.4144/2013 (ΦΕΚ Α' 88/18.4.2013) ορίζεται ότι η «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

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

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».

11. Επειδή, εν προκειμένω και σύμφωνα με το άρθρο 1.7 «Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης» της Διακήρυξης ορίζεται ότι «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 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, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016». Επιπροσθέτως, στον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζεται ότι «Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης όπως ορίζεται κατωτέρω: Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ για το σύνολο των απαιτούμενων ωρών εργασίας κάθε τμήματος (Συνοριακού Σταθμού), όπως απαιτείται από την παρούσα ... Επισημαίνεται ότι στην Οικονομική προσφορά του Παρατήματος IV, θα προσδιορίζεται η συνολική προσφορά ανά Τμήμα (Συνοριακό Σταθμό) καθώς και η μηνιαία προσφορά ανά μονάδα μηνών, η οποία δεν αποτυπώνεται στο σύστημα. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης [παρ. 5 περ. α' του άρθρου 95 του ν. 4412/2016]. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α.

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο κεφάλαιο Β του Παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης. Επίσης για κάθε προσφορά ανά Συνοριακό Σταθμό : Σε ξεχωριστό κεφάλαιο της οικονομικής προσφοράς οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού (εργολάβοι) υποχρεούνται με ποινή αποκλεισμού (παρ. 1. άρθρο 68 του Ν.3863/2010 – ΦΕΚ 115/15-7-2010 τεύχος Α', όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 22 του Ν.4144/2013-ΦΕΚ 88/18-4-2013 τεύχος Α'), να συμπληρώσουν : 1. Την κατάσταση υπαλλήλων (παρ. 2 του Υποδείγματος του Παραρτήματος ΙV) στην οποία θα αναγράφονται:

- Ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθεί στους χώρους καθαριότητας των Συνοριακών Σταθμών χωρικής αρμοδιότητας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτικής Μακεδονίας.
- Οι ημέρες και οι ώρες εργασίας τους.
- Η συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.
- Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο.

[Ως ωφέλιμη συνολική επιφάνεια των καθημερινών εργασιών καθαρισμού νοείται η επιφάνεια των κύριων κτιριακών εγκαταστάσεων σε τ.μ., όπως περιγράφεται στον ΠΙΝΑΚΑ 2 «Χαρακτηριστικά των Συνοριακών Σταθμών» του Παραρτήματος ΙΙ].

2. Να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο (παρ. 3 του Υποδείγματος του παραρτήματος ΙV) τα ακόλουθα στοιχεία συμπληρώνοντας στον αντίστοιχο πίνακα : α) το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων, β) το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, γ) το εύλογο ποσοστό

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, των αναλωσίμων, του εργολαβικού κέρδους και των νομίμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. 3. Να επισυνάπτουν τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι». Επιπροσθέτως και σύμφωνα με το Παράρτημα II της Διακήρυξης ορίζεται ότι «παροχή υπηρεσιών καθαριότητας από τον ανάδοχο ή τους αναδόχους θα γίνεται με τους εξής όρους: 1. Ο ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει τις υπηρεσίες κάθε ημέρα, συμπεριλαμβανομένων και των αργιών, σύμφωνα με τις απαιτούμενες ώρες και τις βάρδιες που ορίζονται στην παρούσα, με ιδιαίτερη βαρύτητα στην επιμελή καθαριότητα των εσωτερικών και εξωτερικών WC), καθώς και στον καθαρισμό των εξωτερικών χώρων από διάφορα πεταμένα αντικείμενα, σύμφωνα με το Δελτίο Περιγραφής Εργασιών Καθαρισμού ανά Συνοριακό Σταθμό, λαμβάνοντας υπόψη τα χαρακτηριστικά του κάθε Συνοριακού Σταθμού. 2. Ο ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει όλα τα αναγκαία εργαλεία, σκεύη και υλικά καθαρισμού και συσκευασίας, τα οποία απαραίτητα θα έχουν τις απαιτούμενες άδειες των Υγειονομικών και λοιπών αρχών. 3. Μισθός, επιδόματα αδείας, δώρα Χριστουγέννων, δώρα Πάσχα κ.λ.π., εργοδοτικές εισφορές, βαρύνουν τον ανάδοχο. 4. Ο ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί απαρέγκλιτα τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας και ιδιαίτερα αυτές που αφορούν νόμιμες αμοιβές, οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπόμενων από την ισχύουσα νομοθεσία. Ο ανάδοχος υποχρεούται να ασφαλίσει με δικές του δαπάνες το προσωπικό για κάθε είδους ατύχημα. 5. Κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος πρέπει να 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. 6. Ο ανάδοχος υποχρεούται να εφαρμόζει τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου ...».

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

12. Επειδή, και κατά την πάγια νομολογία (ΔΕφΑθ. 325/2015, ΔΕφΘεσ. 226/2014, ΔΕφΑθ. 289/2014, ΕΑ ΣΤΕ 155/2013, 297/2009, 1255/2009) οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς.

13. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της Προσφυγής του ότι η ανακηρυχθείσα ως προσωρινή ανάδοχος, εταιρεία [...], στην οικονομική της προσφορά και όπως αυτή διαμόρφωσε το μισθολογικό της κόστος, δεν καλύπτεται ο όρος περί τήρησης της εργατικής νομοθεσίας αναφορικά με τα κατώτατα όρια αμοιβής του απασχολούμενου προσωπικού. Και τούτο διότι «δεν υπολόγισε ορθά το μισθολογικό κόστος εφόσον αναφέρει ότι θα εργάζονται δύο άτομα ως προσωπικό επί 365 μέρες κατ' έτος, πράγμα αδύνατο να συμβαίνει εφόσον οι ανωτέρω εργαζόμενοι λαμβάνουν ρεπώ και άδειες ..., η ανωτέρω προσφορά υπολείπεται όσον αφορά τα ποσά των Δώρων Πάσχα και Χριστουγέννων και των Επιδομάτων Αδείας ...».

14. Επειδή, από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας [...] για το τμήμα αυτό του διαγωνισμού, έγγραφο με τίτλο «Οικονομική Προσφορά Κακαβιάς» προκύπτει ότι η υπόψη εταιρεία αναφέρει όλα τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη και το Νόμο στοιχεία, ήτοι τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθεί στους χώρους καθαριότητας των Συνοριακών Σταθμών χωρικής αρμοδιότητας της [...], τις ημέρες και τις ώρες εργασίας τους, τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι και τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο και άνα ώρα, ώστε να καλύπτεται το σύνολο της επιφάνειας του Συνοριακού Σταθμού Κακαβιάς και η οποία ανέρχεται σε 1301,10 τ.μ.

15. Επειδή, επιπροσθέτως, η υπόψη οικονομική προσφορά της εταιρείας [...] για το τμήμα 1 του διαγωνισμού, Συνοριακός Σταθμός Κακαβιάς, έχει συνταχθεί σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Παρατήματος IV της Διακήρυξης (βλ. σκέψη ...) με το οποίο και είναι απολύτως σύμφωνη.

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

16. Επειδή, περαιτέρω, η εταιρεία [...] και προσωρινή ανάδοχος, δηλώνει στην ερώτηση της οικονομικής της προσφοράς (ως το ανωτέρω Υπόδειγμα ορίζει) για τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο και ανά ώρα ότι για το διάστημα των επτά μηνών και για ημέρες εργασίας από Δευτέρα έως Κυριακή και για ωράριο 8 ωρών (08:00 – 12:00 και 14:00 – 18:00) τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανέρχονται σε 162,6375, ενώ για το διάστημα των πέντε μηνών και για ημέρες εργασίας από Δευτέρα έως Κυριακή και για ωράριο 12 ωρών (07:00 – 13:00 και 15:00 – 21:00) τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανέρχονται σε και 108,425 ανά άτομο και ανά ώρα. Από την ανάλυση αυτή της οικονομικής προσφοράς της προσωρινής μειοδότης δεν προκύπτει ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί απασχόλησης δύο ατόμων ανά βάρδια ταυτόχρονα επτά μέρες την εβδομάδα κατά το ωράριο λειτουργίας του Συνοριακού Σταθμού που αναφέρεται στην υπό κρίση Διακήρυξη. Και τούτο διότι από την ανωτέρω απάντηση της οικονομικής της προσφοράς εναργώς προκύπτει ότι δύναται να απασχολεί ένα μόνο άτομο ανά βάρδια για τον καθαρισμό, ως αποδεικνύεται από τον πολλαπλασιασμό των δηλωθέντων τετραγωνικών μέτρων καθαρισμού ανά άτομο και ανά ώρα και για το σύνολο των ωρών της βάρδιας, ήτοι 162,6375 τα δηλωθέντα τετραγωνικά μέτρα επί 8 ώρες επί 1 άτομο για τους οριζόμενους επτά μήνες ισούται με το σύνολο της επιφάνειας καθαρισμού του Συνοριακού Σταθμού Κακαβιάς, ήτοι 1301,10 τ.μ. (162,6375 X 8 ώρες X 1 άτομο = 1301,10 τ.μ.) Ομοίως και για το διάστημα των 5 μηνών, όπου δηλώνονται βάρδιες δώδεκα ωρών κατά τα ανωτέρω (07:00 – 13:00 και 15:00 – 21:00) και προκύπτει από τον πολλαπλασιασμό των δηλωθέντων τετραγωνικών μέτρων καθαρισμού, 108,425, επί 12 ώρες που είναι το σύνολο των ωρών της βάρδιας επί 1 άτομο ότι ισούται με το σύνολο της επιφάνειας καθαρισμού του Συνοριακού Σταθμού Κακαβιάς, ήτοι 1301,10 τ.μ. (108,425 τετραγωνικά μέτρα X 12 ώρες X 1 άτομο = 1301,10 τ.μ.).

17. Επειδή από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας [...] και προσωρινής μειοδότης είναι σύμφωνη με τη Διακήρυξη και το Νόμο και ουδεμία παραβίαση της εργατικής νομοθεσίας προκύπτει και

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

κατ' ακολουθίαν ο πρώτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να απορριθφεί ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

18. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τον δεύτερο και τρίτο λόγο της Προσφυγής του ότι η ανακηρυχθείσα ως προσωρινή ανάδοχος, εταιρεία [...] δεν υπολόγισε στην οικονομική της προσφορά την εισφορά υπέρ του ειδικού λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, η οποία ανέρχεται σε 20 € κατ' άτομο, ήτοι 40 € ετησίως, το κόστος αντικατάστασης των εργαζομένων λόγω κανονικής αδείας, το οποίο για εργάτες άνω των 25 ετών και για μερική απασχόληση ανέρχεται σε 352,88 €, ήτοι και για δύο άτομα μαζί με το συντελεστή εργοδοτικής εισφοράς (27,21%) ανέρχεται συνολικά στο ποσό των 900,79 € ετησίως, καθώς επίσης δηλώνει ότι θα απασχολεί δύο εργαζόμενους επί επτά ημέρες την εβδομάδα κατά παράβαση του νόμου περί εργασίας την 6^η και 7^η ημέρα και χωρίς να υπολογίζει την προσαύξηση 30% για εργασία την ημέρα του Σαββάτου και 75% για εργασία την ημέρα της Κυριακής και των αργιών.

19. Επειδή, στον όρο 2.4.4 της Διακήρυξης και στο Παράρτημα IV ζητείται αναφορά του μισθολογικού κόστους και όχι περαιτέρω ανάλυση αυτού, τεκμαίρεται ότι οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό δεν είναι υποχρεωμένοι να αναφέρουν ειδικότερη ανάλυση των εργοδοτικών κρατήσεων, ούτε να αναλύσουν ειδικότερα το εργατικό κόστος που προκύπτει από την αντικατάσταση των εργαζομένων, ρεπό, άδειες κτλ, τα οποία και έχουν υπολογίσει και ενσωματώσει στο συνολικό μισθολογικό κόστος, ως απαιτείται από τη Διακήρυξη. Επέκεινα, οι ανωτέρω υπολογισμοί του προσφεύγοντος του δευτέρου λόγου της Προσφυγής του ερείδονται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, ήτοι της ταυτόχρονης απασχόλησης δύο ατόμων ανά βάρδια, προϋπόθεσης που δεν είναι βάσιμη ως αναδείχθηκε ανωτέρω και κατά την εξέταση του πρώτου λόγου της Προσφυγής. Επιπλέον, δεν είναι γνωστή η ηλικία των απασχολουμένων της υπόψη εταιρείας, προσωρινής αναδόχου, ώστε να είναι βάσιμοι οι υπολογισμοί που γίνονται από τον προσφεύγοντα αναφορικά με απασχόληση εργαζομένων άνω των 25 ετών.

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

20. Επειδή, επιπροσθέτως δεν είναι γνωστό από την κατατεθείσα οικονομική προσφορά, ούτε όμως και απαιτείτο από τη Διακήρυξη, πόσες ώρες ακριβώς απασχολείται ο κάθε εργαζόμενος. Αντίθετα η Διακήρυξη απαιτεί μόνον τη δήλωση των συνολικών ωρών του υποψηφίου αναδόχου και την παροχή της υπηρεσίας ως αυτή προκηρύσσεται. Εν προκειμένω και σύμφωνα με τις ελάχιστες απαιτήσεις που προκύπτουν από τη Διακήρυξη και τη νομοθεσία, για εργαζομένους κάτω των 25 ετών η συνολική κατώτατη ωριαία επιβάρυνση είναι 5,811, ως η αναθέτουσα αρχή επικαλείται και αποδεικνύει με τις απόψεις της. Η οικονομική προσφορά της προσωρινής μειοδότης εταιρείας [...] ανέρχεται σε 6,75 € (23.851,01 το οποίο δηλώνει ως μισθολογικό κόστος διά 3532 που είναι το σύνολο των απαιτούμενων από τη Διακήρυξη ωρών = 6,75 €), το οποίο και υπερβαίνει την ελάχιστη κατώτατη ωριαία επιβάρυνση (6,75>5,811).

21. Επειδή, τούτων δοθέντων, προκύπτει ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας [...] είναι σύμφωνη με την κείμενη εργατική νομοθεσία και ο δεύτερος και τρίτος λόγος της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθούν ως νόμω και ουσία αβάσιμοι.

22. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τον τέταρτο λόγο της Προσφυγής του ότι η ανακηρυχθείσα ως προσωρινή ανάδοχος, εταιρεία [...] δεν διευκρινίζει στην οικονομική της προσφορά σε ποια ΕΓΣΣΕ αναφέρεται και αν επισύναψε την ορθή ΕΓΣΣΕ του 2018, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης.

23. Επειδή, η εταιρεία [...] υπέβαλε την ΕΓΣΣΕ του 2018, όπως προκύπτει από το έγγραφο με τίτλο «ΠΚ6-2018 ΕΓΣΣΕ», η προσφορά του είναι σύμφωνη με τα οριζόμενα από τη Διακήρυξη και ως εκ τούτου και ο τέταρτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτός ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

24. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τον πέμπτο λόγο της Προσφυγής του ότι η ανακηρυχθείσα ως προσωρινή ανάδοχος, εταιρεία [...] δεν διευκρινίζει στην οικονομική της προσφορά τον ακριβή αριθμό των ημερών που

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

πρέπει να συμπληρωθούν για τις ημέρες εργασίας των επτά μηνών ή των πέντε μηνών, σύμφωνα με τη σελ. 64 της Διακήρυξης, ήτοι δεν αναφέρει 212 ημέρες και 153 ημέρες αντίστοιχα.

25. Επειδή, στη Διακήρυξη (σελ. 64) αναφέρεται «*Οι ημέρες εργασίας θα συμπληρωθούν συνολικά για τους επτά μήνες ή για τους πέντε μήνες αντίστοιχα*» και η εταιρεία [...] αναφέρει στην οικονομική της προσφορά ως ημέρες εργασίας «*Δευτέρα έως Κυριακή*» για τους προαναφερόμενους μήνες, προκύπτοντας έτσι ο ακριβής αριθμός των ημερών εργασίας, ήτοι 7 ημέρες την εβδομάδα επί 7 μήνες ή 5 μήνες αντίστοιχα, δοθείσης και της 7ήμερης λειτουργίας του Συνοριακού Σταθμού Κακαβιάς. Επιπροσθέτως, και από τη Διακήρυξη δεν προκύπτει η υποχρέωση ρητής αναφοράς του συνόλου των ημερών, ως ο προσφεύγων αβάσιμα ισχυρίζεται. Κατ' ακολουθίαν και ο πέμπτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

26. Επειδή, ο προσφεύγων ισχυρίζεται με τον έκτο λόγο της Προσφυγής του ότι δεν ελέγχθηκε η ηλεκτρονική υπογραφή της εταιρείας [...], αφού δεν προκύπτει ούτε αναφέρεται η ώρα υποβολής της οικονομικής προσφοράς της.

27. Επειδή, από τη θεώρηση του εγγράφου της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας [...], προκύπτει ότι υφίσταται νομίμως η απαιτούμενη προηγμένη ψηφιακή υπογραφή, η οποία φέρει ημερομηνία και η ώρα υπογραφής και η οποία είναι αναγνώσιμη σε μορφή αρχείων τύπου .pdf. Συνεπώς και ο έκτος λόγος της Προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως νόμω και ουσία αβάσιμος.

28. Επειδή, τούτων δοθέντων, θα πρέπει να γίνει δεκτό ότι παραδεκτώς έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας [...] ως πληρούσα τους όρους του Νόμου και της Διακήρυξης και ανακηρύχθηκε αυτή ως προσωρινή μειοδότη του εν λόγω διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: 552 /2018

29. Επειδή, κατ'ακολουθίαν η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή θα πρέπει να απορριφθεί ως νόμω και ουσία αβάσιμη.

30. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 215834415958 0730 0023), ποσού 600,00 €, θα πρέπει να καταπέσει, σύμφωνα με το άρθρο 363 παρ. 5 του Ν.4412/2016 και το άρθρο 5 παρ. 5 του Π.Δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου, ποσού 600,00 €.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 27 Ιουνίου 2018 και εκδόθηκε στις 16 Ιουλίου 2018.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Γεωργία Παν. Ντεμερούκα