

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

4ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στην έδρα της στις 2 Ιουλίου 2018 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.05.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ/...../25.05.2018 της εταιρίας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου με την επωνυμία «ΚΕΝΤΡΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΝΟΙΑΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΑΤΤΙΚΗΣ / ΚΚΠΠΑ» (εφεξής η αναθέτουσα αρχή) και κατά

Της από 08.06.2018 παρεμβαίνουσας εταιρίας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η αιτούσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αριθμ. 17/9.05.2018 (Θέμα 28ο) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, εκδοθείσα επί του διεθνή ανοιχτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την «Ανάδειξη αναδόχου καθαριότητας των χώρων και κτιριακών εγκαταστάσεων, των παραρτημάτων, των δομών και περιβαλλόντων χώρων αυτών, του ΚΚΠΠΑ», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €671.278,97 € άνευ ΦΠΑ 24% (Διακήρυξη 5/2017), κατά το μέρος που ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο την ανταγωνίστριά της και ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία, παρά το ότι η επίμαχη δημόσια σύμβαση υπηρεσιών καθαριότητας έπρεπε να ανατεθεί σε αυτή ως έχουσα υποβάλλει τη μοναδική νόμιμη και πλέον συμφέρουσα Οικονομική Προσφορά.

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης Απόφασης και την απόρριψη της κρινόμενης Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε με την ανάγνωση της Έκθεσης του Εισηγητή Ιωάννη Κίτσου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει, πως έχει δεσμευθεί, εξοφληθεί και προσκομιστεί το αναλογούν υπ' αριθμ. ηλεκτρονικό/e-παράβολο ποσού τριών χιλιάδων τριακοσίων πενήντα έξι ευρώ και σαράντα λεπτών (€3.356,40) υπέρ Ελληνικού Δημοσίου σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (ΦΕΚ Α' 64) [εφεξής ο Κανονισμός].

2. Επειδή, δυνάμει της Διακήρυξης 5/2017 (αριθμ. πρωτ. ΟΙΚ. 8337/28.11.2017) και των αποτελούντων αναπόσπαστο μέρος αυτής ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΩΝ Α'-ΣΤ' (βλ. σελ. 40 παρ. 24.13.) [εφεξής η Διακήρυξη], το «ΚΚΠΠΑ» προκήρυξε, σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 ΒΙΒΛΙΟ Ι (άρθρα 1-221), διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό, υπό Α/Α ΕΣΗΔΗΣ, Διαγωνισμό για την «Ανάδειξη αναδόχου καθαριότητας για τους χώρους και της κτιριακές εγκαταστάσεις, των παραρτημάτων, των δομών και των περιβαλλόντων χώρων αυτών, του "ΚΕΝΤΡΟΥ"», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €832.385,92 € με ΦΠΑ 24% [συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος 3μηνης μονομερούς παράτασης της αντίστοιχης δημόσιας σύμβασης, καθώς και του δικαιώματος προαίρεσης μέχρι του ποσού €46.878,91 με ΦΠΑ 24%, για χρονικό διάστημα 12 μηνών, πλέον της δυνατότητας 3μηνης μονομερούς παράτασης της προκηρυσσόμενης σύμβασης] [βλ. τον Πίνακα προϋπολογισμού στις σελ. 3 παρ. 2 και 49 παρ. Α.2.17.-Α.2.18. της

Διακήρυξης], ενώ κριτήριο κατακύρωσης επιλέχθηκε η πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει της τιμής, δηλαδή η μειοδοσία εκ των υποψηφίων παρόχων [βλ. άρθρο 9ο «ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΑΝΑΘΕΣΗΣ-ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» σελ. 21-22 ομοίως]. Ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 30.11.2017 και ημερομηνία λήξης αυτών η 28.12.2017, ενώ ως ημερομηνία διενέργειας του κρίσιμου δημόσιου Διαγωνισμού ορίσθηκε η 04.01.2018 (βλ. σελ. 4 παρ. 5, 7-8), αφού προηγουμένως η αναθέτουσα αρχή προέβη σε διευκρινίσεις για συγκεκριμένους όρους της Διακήρυξης, κυρίως επί των Τεχνικών Προδιαγραφών, με τα υπ' αρ. πρωτ. ΟΙΚ. 8585/7.12.2017 και 8843/19.12.2017 έγγραφα της.

3. Επειδή, επί του Α' Σταδίου Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής & Τεχνικών Προσφορών του κρίσιμου Διαγωνισμού, από τα Πρακτικό 1 – 04.01.2018 & 2 – 22.02.2018 της ορισθείσας, δυνάμει της 8^{ης} / 45^{ης} Συν. / 15.11.2017 Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του «ΚΚΠΠΑ», 5μελούς Επιτροπής Διενέργειας προκύπτει πως συμμετείχαν η προσφεύγουσα «.....» καταθέτοντας την Προσφορά με ηλεκτρονικό αριθμ., η παρεμβαίνουσα «.....» την Προσφορά και η εταιρεία με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» την Προσφορά Μετά την αποσφράγιση των αντίστοιχων Φακέλων στις 04.01.2018 από τα στοιχεία που συναποτελούν τον ηλεκτρονικό διοικητικό φάκελο της υπόθεσης προκύπτει πως υποβλήθηκαν εκατέρωθεν αιτήματα από τις προσφέρουσες εταιρίες περί αποχαρκτηρισμού εμπιστευτικών εγγράφων που περιλαμβάνονταν στις Τεχνικές Προσφορές τους, περαιτέρω η Επιτροπή Διαγωνισμού απηύθυνε έγγραφες προσκλήσεις προς τις προσφέρουσες για παροχή διευκρινίσεων ως προς το περιεχόμενο των τελευταίων. Μεταγενέστερα, από την Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του «ΚΚΠΠΑ» που έλαβε κατά την υπ' αριθμ. 10/07.03.2018 Συνεδρίασή του (Θέμα 12ο) προκύπτει πως, κατά ομόφωνη επικύρωση των αντίστοιχων Πρακτικών 1 & 2 Αξιολόγησης Δικαιολογητικών

Αριθμός απόφασης: 572/2018

Συμμετοχής & Τεχνικών Προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού, έγιναν δεκτές και οι 3 Προσφορές για τους λόγους που εξόχως αναλυτικά παρατίθενται στο κείμενό της (βλ. σελ. 1-9). Η Απόφαση αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά, μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, στις 08.03.2018 σε όλες τις προσφέρουσες εταιρίες δυνάμει του υπ' αρ. πρωτ. ΟΙΚ. 1794/08.03.2018 εγγράφου της αναθέτουσας αρχής. Στο επόμενο Β' Στάδιο της Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών, μετά την ακολουθούμενη αποσφράγιση των αντίστοιχων Φακέλων στις 28.03.2018 (βλ. τη με αριθμ. πρωτ. ΟΙΚ. 2291/23.03.2018 αντίστοιχη Πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, όπως αναρτήθηκε ηλεκτρονικά στο ΕΣΗΔΗΣ στις 23.03.2018), από το ακολουθούμενο Πρακτικό 3/28.03.2018 της Επιτροπής Διαγωνισμού αποδεικνύεται πως, με βάση το μειοδοτικό κριτήριο ανάθεσης που επιλέχθηκε, κατά σειρά οικονομικής αξιολόγησης κατατάχθηκαν (άνευ ΦΠΑ 24%): Α) με συνολική δαπάνη €473.613,30 η Προσφορά της 3ης προσφέρουσας· Β) €476.255,88 της παρεμβαίνουσας· Γ) €493.420,08 της προσφεύγουσας [δηλαδή η διαφορά μεταξύ των 2 τελευταίων Προσφορών ανήλθε σε €17.164,20, βλ. σκέψη 23]. Επί του διαγωνιστικού Σταδίου αυτού, η αναθέτουσα αρχή προέβη, ομοίως, σε αποστολή έγγραφων προσκλήσεων προς παροχή διευκρινίσεων επί των υποβληθέντων Οικονομικών Προσφορών των ως άνω εταιριών, ειδικώς δε ως ασχολήθηκε με την Οικονομική Προσφορά της παρεμβαίνουσας, καθώς από τα ηλεκτρονικά έγγραφα του διοικητικού φακέλου προκύπτει πως η «.....» με τις από 11.04.2018 (σελ. 1-9) και 20.04.2018 Επιστολές της (σελ. 1-3) παρέιχε (αρχικές και συμπληρωματικές) διευκρινίσεις επί του υπ' αριθμ. πρωτ. ΟΙΚ. 2540/03.04.2018 διευκρινιστικού ερωτήματος της αναθέτουσας αρχής όσον αφορά το ποσό που αυτή είχε υπολογίσει για το «Κόστος ειδών ατομικής υγιεινής για τις ανάγκες ασθενών, επισκεπτών και προσωπικού ΚΚΠΠΑ (χαρτί υγείας, χειροπετσέτες, κρεμοσάπουνο)» και το οποίο ανερχόταν σε €1.344 για 12 μήνες. Ακολουθώντας, από το Πρακτικό 4/04.05.2018 της ίδιας ως άνω Επιτροπής αποδεικνύεται πως εισηγήθηκε για τη μεν «.....» την απόρριψη της Οικονομικής Προσφοράς της λόγω σοβαρότατων και επί ποινή αποκλεισμού πλημμελειών,

την αποδοχή δε των οικονομικών προσφορών της προσφεύγουσας «.....» και της παρεμβαίνουσας «.....», την οποία ανέδειξε, δεδομένης της χαμηλότερης τιμής που υπέβαλε ύψους €476.255,88 € (άνευ ΦΠΑ 24%), προσωρινή ανάδοχο –με την Εισήγηση όμως αυτή διαφώνησαν 2 εκ των 5 μελών της Επιτροπής Διαγωνισμού τα οποία πρότειναν (σελ. 8-9): «Την ανάδειξη ως προσωρινού μειοδότη της εταιρείας “.....” καθώς είναι η μόνη εταιρεία που έχει προϋπολογίσει ένα εύλογο κόστος για τα υλικά ... Παρέχοντας έτσι ασφάλεια για τη σωστή εκτέλεση της σύμβασης με υλικά εντός των προδιαγραφών που θα συμβάλλουν στη διαφύλαξη της υγείας των ασθενών/προστατευομένων». Τέλος, τα ανωτέρω Πρακτικά 3/28.03.2018 και 4/04.05.2018 επικυρώθηκαν ομόφωνα από το Διοικητικό Συμβούλιο του «ΚΚΠΠΑ» με την Απόφασή του που ελήφθη κατά τη Συνεδρίαση της 17ης/09.05.2018 (Θέμα 28ο), κοινοποιηθείσα ηλεκτρονικά, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, στις 15.05.2018, δυνάμει του υπ’ αριθμ. πρωτ. ΟΙΚ. 3300/15.05.2018 εγγράφου της.

4. Επειδή, κατά της τελευταίας Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του «ΚΚΠΠΑ» κατά το μέρος που ανέδειξε ως προσωρινή ανάδοχο την παρεμβαίνουσα προσέφυγε η αιτούσα καταθέτοντας, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 25.05.2018, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού, την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της αιτούμενη την ακύρωσή της, διότι κατά την υποστηριζόμενη νομική άποψή της (σελ. 16 παρ. 24 υπό τον τίτλο «Συμπέρασμα»): «ο φορέας της αναθέτουσας αρχής του “ΚΚΠΠΑ” όλως αβάσιμα και κατά πλάνη περί τα πράγματα και το νόμο έλαβε την προσβαλλόμενη με την παρούσα Απόφαση, αναδεικνύοντας την εταιρία “.....” ως προσωρινή μειοδότη ..., καθώς αντίθετα όφειλε να απορρίψει την Οικονομική Προσφορά της ... ως καταφανώς ζημιογόνου ενόψει λανθασμένου υπολογισμού του εργασιακού κόστους και ειδικότερα του κόστους των αντικαταστατών των εργαζομένων σε κανονική άδεια, που υπολείπεται του νομίμου λόγω μη συνυπολογισμού για τις αποδοχές

των αντικαταστατών της αναλογίας κόστους αποδοχών και επιδόματος αδείας, καθώς επίσης λόγω παραβίασης αδιάσπικτου όρου της Διακήρυξης περί του τρόπου αναγραφής των τιμών Οικονομικής Προσφοράς». Από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού διοικητικού φακέλου προκύπτει πως τις νομικές αιτιάσεις της αυτές, αρχικά, είχε περιληπτικά υποβάλει προς την αναθέτουσα αρχή δυνάμει του υπ' αριθμ. πρωτ. 4565/04.05.2018 εγγράφου της υπό τον τίτλο του Υπομνήματος.

5. Επειδή, συγκεκριμένα: Α) Κατά το πρώτο σκέλος των προβαλλόμενων λόγων ακύρωσης (σελ. 8-13 της Προσφυγής υπό Α.) αιτιάται η προσφεύγουσα πως η ανταγωνίστριά της παρεμβαίνουσα και ήδη ανακηρυχθείσα ως προσωρινή ανάδοχος έχει προβεί σε εσφαλμένο και κατώτερο του νομίμου υπολογισμού του «κόστους αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια», απορρίπτοντας τη νομική ερμηνεία περί εφαρμογής του άρθρου 1 Ν. 3302/2004 (ΦΕΚ Α' 267) όπως υιοθετήθηκε από την αναθέτουσα αρχή, διότι η ανωτέρω νομοθεσία αφενός «αφορά κατ' αρχήν σε μισθωτούς υπαλλήλους και όχι σε εργατοτεχνίτες, που είναι οι εργαζόμενοι των υπηρεσιών καθαρισμού», αφετέρου «καθόλου δε συνέχεται και δε συνιστά τη βάση για τον υπολογισμό του κόστους που αντιστοιχεί στο κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια». Τουναντίον, για τον ορθό υπολογισμό του κρίσιμου κόστους εφαρμοστέα βάση συνιστούν οι λεγόμενες «τακτικές / συνήθειες αποδοχές», σύμφωνα με τον Ν. 1082/1980 (ΦΕΚ Α' 250), ως ισχύει και την Υ.Α. 190/1981 άρθρο 3 παρ. 2 (ΦΕΚ Β' 742/1981), όπως έχουν ερμηνευθεί με βάση την ισχύουσα νομολογία του Αρείου Πάγου –παρατίθενται οι αποφάσεις ΑΠ (Β2 Πολιτικό Τμήμα) 52/2017 και (Β1 Πολιτικό Τμήμα) 40/2017. Τέλος, σύμφωνα με την υποστηριζόμενη Άποψη της προσφεύγουσας (σελ. 12-13 παρ. 18): «Ως εκ τούτου, δια της λογικής προκύπτει ότι το επίμαχο εν λόγω κόστος σε ετήσια βάση ισούται με το συνολικό εργατικό κόστος ενός μήνα, το οποίο και, για την κατάστρωση της Οικονομικής Προσφοράς, επιμερίζεται μηνιαία κατ' άτομο. Επομένως, για την εξαγωγή του επίμαχου εν λόγω κόστους μηνιαία κατ' άτομο, διαιρούμε το μηνιαίο εργατικό κόστος ενός ατόμου δια των 12 μηνών. Στο δε εν

λόγω εργατικό κόστος περιλαμβάνονται τόσο οι ως άνω αναφερόμενες, λεγόμενες “τακτικές / συνήθεις αποδοχές”, καθώς επίσης τα επιδόματα/δώρα Πάσχα-Χριστουγέννων, οι αποδοχές αδείας και το επίδομα αδείας, τα οποία και εξευρίσκονται στη βάση αυτών (των “τακτικών αποδοχών”). Δεδομένου ότι το συνολικό μηνιαίο εργατικό κόστος ενός ατόμου αποτιμάται στο ποσό των €1.032,32 –με κατώτατο ημερομίσθιο για τους εργατοτεχνίτες άνω των 25 ετών €26,18 βάσει Άρθρου Πρώτου παρ. ΙΑ, υποπαράγραφο ΙΑ 11., περ. 3, Ν. 4093/2012 (ΦΕΚ Α΄ 222), ως ισχύει– το κόστος αντικατάστασης αδείας, σύμφωνα με τους ανωτέρω αναφερόμενους υπολογισμούς, ανέρχεται στο ποσό των €86,02 (= €1.032,32 / 12) και όχι στο εσφαλμένο, χαμηλότερο και μη νόμιμο ποσό ύψους €79,41, που έχει υπολογίσει η “.....”. Ειδικότερα, συνάγεται πως δεν έχει συνυπολογιστεί η αναλογία κόστους αποδοχών αδείας και επιδόματος αδείας ως προς τους αντικαταστάτες εργαζόμενους. Επομένως, η Οικονομική Προσφορά της αναδειχθείσας ως προσωρινής μειοδότης είναι μη νόμιμη, ήτοι χαμηλότερη του νομίμου ως προς το υπολογισθέν εργατικό κόστος και ως εκ τούτου ζημιόγona για την αναθέτουσα αρχή του “ΚΚΠΠΑ”». Β) Κατά το δεύτερο σκέλος τους (σελ. 13-16 υπό Β), πως κατά παράβαση του άρθρου 8 «ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ-ΝΟΜΙΣΜΑ» (σελ. 21 της Διακήρυξης), παρ. Α.2.1. του άρθρου Α2 του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α΄ της Διακήρυξης (σελ. 45), αλλά και του άρθρου Α.2.9. του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α΄ (σελ. 49 ομοίως) στο οποίο γίνεται ρητή παραπομπή στο άρθρο 68 παρ. 1 δ) Ν. 3863/2010 (όπως ισχύει), η παρεμβαίνουσα έχει υπολογίσει το ημερομίσθιο και το ωρομίσθιο των εργαζομένων, παραθέτοντας τα κόστη αυτά στην “ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ” με 3 και αντίστοιχα 5 δεκαδικά ψηφία, ήτοι ποσού €24,505 και €3,67575. Κατά την άποψή της (σελ. 14-15 υπό 21-22): «Το δε, δεν συνιστά μία τυπική παράβαση όρου της Διακήρυξης, που εξάλλου συνιστά αυτοτελώς παράβαση νόμου..., αλλά επιπρόσθετα, ασκεί επιρροή στους περαιτέρω υπολογισμούς του εργατικού κόστους. Πιο συγκεκριμένα, το οικονομικό μέγεθος που αντιστοιχεί στο ημερομίσθιο, που ως αναφέρθηκε έχει υπολογιστεί από την εν λόγω εταιρία στο ποσό των €24,505, συνιστά και τη βάση για τον υπολογισμό των μικτών

αποδοχών προσωπικού κατ' άτομο μηνιαία (υπ' αρ. 1 της "ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ" της εταιρίας "....."), εξάγοντας το οικονομικό αποτέλεσμα ύψους €637,13 (= 26 X €24,505)», έτσι ώστε ο υπολογισμός αυτός να είναι: «... πρόδηλα εσφαλμένος και μη νόμιμος, παρασύροντας προς τα κάτω το συνολικό εργατικό κόστος και ως εκ τούτου το συνολικό τίμημα Οικονομικής Προσφοράς, καθώς συμμορφούμενη η εν λόγω εταιρία προς τον επίμαχο όρο της Διακήρυξης περί αναγραφής της τιμής μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία –επομένως στρογγυλοποιώντας το εν λόγω οικονομικό μέγεθος προς τα πάνω, ήτοι στο ποσό των €24,51– αυτονόητα αυξάνεται και το οικονομικό μέγεθος που αντιστοιχεί στο κόστος των μικτών αποδοχών του προσωπικού, ήτοι στο ποσό των €637,26. Αυτό δε, συμπαρασύρει με τη σειρά του και το εργατικό κόστος κατ' άτομο, ακολούθως δε το συνολικό εργατικό κόστος σε μηνιαία και ετήσια βάση και ως εκ τούτου το συνολικό τίμημα Οικονομικής Προσφοράς».

6. Επειδή, η ως άνω Προδικαστική Προσφυγή στρέφεται κατά εκτελεστής πράξης, ήτοι της επίμαχης Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΚΚΠΠΑ, που έχει εκδοθεί επί Διαγωνισμού ο οποίος κατατείνει στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών προϋπολογισμού €671.278,97 (άνευ ΦΠΑ 24%), ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στα άρθρα 345 Ν. 4412/2016 και 1 α) Π.Δ. 39/2017 για την καθ' ύλην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, ενώ συντρέχει επιπρόσθετα η κατά χρόνο αρμοδιότητα της Αρχής όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 α) Ν. 4412/2016 αντικατασταθέν με το άρθρο 43 παρ. 4 Ν. 4487/2017 (ΦΕΚ Α' 116), δεδομένου πως η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε με την καταχώριση της αντίστοιχης Διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 260 Ν. 4412/2016, μετά τις 26.6.2017 όπως αποδεικνύεται από τον ΑΔΑΜ: 17PROC002317435 2017-11-28.

7. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα εταιρία στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης, καθώς από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά

στους προσφέροντες, όπως ομολογεί η αιτούσα, την 15.05.2018, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 25.05.2018, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

8. Επειδή, η αιτούσα, στρεφόμενη κατά της επίμαχης εκτελεστής Πράξης με την οποία ανακηρύσσεται προσωρινή ανάδοχος για τον κρίσιμο δημόσιο Διαγωνισμό υπηρεσιών η ανταγωνιστικής της και ήδη παρεμβαίνουσα, ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή της με άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον (ΣτΕ (Γ' Τμήμα) 328/2011, ΕΑ 213/2011, (Δ' Τμήμα, 7μελές) 2166/2003, (Ε' Τμήμα) 414/2002, Ολομ. 280/1996), καθώς, δραστηριοποιούμενη επιχειρηματικά στον τομέα της παροχής υπηρεσιών καθαριότητας ιδίως προς Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου, όπως μεγάλα νοσοκομεία, ιδρύματα και επιχειρήσεις, συμμετείχε στον επίμαχο δημόσιο Διαγωνισμό καταθέτοντας την Προσφορά, και πλέον μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης Πράξης υφίσταται βλάβη όπως απαιτείται από τις διατάξεις των άρθρων 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 Π.Δ. 39/2017 καθώς παρανόμως, όπως υποστηρίζει, κατατάχθηκε 2^η κατά σειρά μειοδοσίας στερούμενη την ανάθεση της επίμαχης δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών καθαριότητας.

9. Επειδή, με έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτά παρεμβαίνει η εταιρία «.....», η οποία έχει ήδη αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος του επίμαχου Διαγωνισμού, καταθέτοντας αρχικά, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την από 08.06.2018 Παρέμβασή της εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 7 Κανονισμού, ήτοι εντός προθεσμίας 10 ημερών από την κοινοποίηση σε αυτή της Προδικαστικής Προσφυγής της αιτούσας η οποία έγινε από τον αναθέτοντα φορέα την 29.05.2018, υποστηρίζοντας πως είναι: Α) Αβάσιμοι, αυθαίρετοι, αόριστοι και μη νόμιμοι οι υπολογισμοί της προσφεύγουσας περί δήθεν εσφαλμένου και μη νόμιμου υπολογισμού του κόστους αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια όπως αυτό δηλώθηκε στην Οικονομική της Προσφορά (σελ. 5-7 υπό Β.1.

της Παρέμβασης), τονίζοντας πως η ακολουθούμενη μεθοδολογία υπολογισμού εκπορεύεται από την υποχρεωτική εφαρμογή του Ν. 3302/2004 ο οποίος ρυθμίζει ειδικώς το ζήτημα. Β) Αβάσιμη, μη νόμιμη και αναληθής η αιτίαση της προσφεύγουσας περι δήθεν απόκλισης της Οικονομικής της Προσφοράς από τη Διακήρυξη, ενώ, αντιφατικά, ακόμη και η ίδια η προσφεύγουσα συνομολογεί στον αριθμ. 21 της Προσφυγής της ότι στην Προσφορά της (η παρεμβαίνουσα) ανέγραψε την τελική προσφερόμενη τιμή της σε δύο δεκαδικά ψηφία (σελ. 7-13 υπό Β.2. ομοίως).

10. Επειδή, σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016: Α) άρθρο 88 «Ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές» Ν. 4412/2016, με το οποίο μεταφέρθηκε στο ελληνικό δίκαιο το άρθρο 69 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (L 94): « 1. Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο 10 ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής. 2. Οι εξηγήσεις που αναφέρονται στην παρ. 1 μπορεί να αφορούν ιδίως: α) τα οικονομικά χαρακτηριστικά της μεθόδου κατασκευής, της διαδικασίας παρασκευής ή των παρεχόμενων υπηρεσιών, β) τις επιλεγείσες τεχνικές λύσεις ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων για την παροχή των προϊόντων ή την παροχή των υπηρεσιών ή την εκτέλεση του έργου, γ) την πρωτοτυπία του έργου, των αγαθών ή των υπηρεσιών που προτείνονται από τον προσφέροντα, δ) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 89, ε) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις του άρθρου 131, στ) το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 89. 3. Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παράγραφο 2. Οι

αναθέτουσες αρχές απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 18. 4. ... 5. ... 6.». Β) άρθρο 91 «Λόγοι απόρριψης προσφορών»: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102. δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης. ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, “υπό τους όρους της περίπτωσης γ της παρ. 4 του άρθρου 73” [όπως αντικαταστάθηκε], και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. στ) Προσφορά υπό αίρεση. “ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περ. α΄ και β΄ της παρ. 2 του άρθρου 95” [όπως αντικαταστάθηκε]. η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους. 2. ...».

11. Επειδή, σύμφωνα με τον Ν. 3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις» (ΦΕΚ Α΄ 115) άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» παρ. 1 (όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 22 Ν. 4144/2013 ΦΕΚ Α΄ 88): «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (ΝΠΔΔ), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΟΤΑ), 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: ... δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων... 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».

12. Επειδή, σύμφωνα με τον Ν. 3302/2004 «Ρύθμιση ετήσιας άδειας εργαζομένων και άλλες διατάξεις (ΦΕΚ Α΄ 267) άρθρο 1 «Ετήσια άδεια με αποδοχές» ορίζεται από τον εργατικό νομοθέτη: «1. Η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 2 του Α.Ν. 539/1945 (ΦΕΚ 229 Α'), όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 3227/2004 (ΦΕΚ Α΄ 31), αντικαθίσταται ως εξής: "1.α. Κάθε μισθωτός από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και μέχρι τη συμπλήρωση 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 24 εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα 5νθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, 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 1ου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το 2ο 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 εδ. β' της περ. α'. Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά 1 εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του 1ου μέχρι τις 26 εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις 22 εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα 5ήνθημερης 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». Περαιτέρω, σύμφωνα με την Αιτιολογική Έκθεση του Ν.: «Με τη διάταξη του άρθρου αυτού αντικαθίσταται η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 2 του Ν. 539/1945 (ΦΕΚ Α' 229) "περί χορηγήσεως κατ' έτος εις τους μισθωτούς αδειών μετ' αποδοχών" όπως αυτή είχε αντικατασταθεί με τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 3227/2004 (ΦΕΚ Α' 31) και επαναφέρεται το "ημερολογιακό έτος" ως βάση χορήγησης της ετήσιας κανονικής άδειας των μισθωτών, προκειμένου να αρθούν τα προβλήματα τα οποία έχουν δημιουργηθεί τόσο στις επιχειρήσεις όσο και στους εργαζομένους από την τελευταία αυτή διάταξη, με την οποία αντί του "ημερολογιακού έτους" εισήχθη το "εργασιακό έτος" ως βάση χορήγησης της άδειας αυτής. Παράλληλα η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 2 του Ν. 539/1945 (ΦΕΚ Α' 229) διαμορφώνεται σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν. 3144/2003 (ΦΕΚ Α' 111), με το οποίο καταργήθηκε ο βασικός χρόνος των 12 τουλάχιστον μηνών συνεχούς απασχόλησης ως προϋπόθεση για τη γένεση του δικαιώματος λήψεως της ετήσιας κανονικής άδειας» (βλ. σχετικώς και την υπ'

αριθμ. πρωτ. οικ. 3392/01.03.05 Εγκύκλιο επί του άρθρου 1 του Ν. 3302/2004 (σχετικά με την Ετήσια άδεια εργασίας) εκ της Γενικής Διεύθυνσης Εργασίας).

13. Επειδή, σύμφωνα με την Υ.Α. 190/1981 (ΦΕΚ Β' 742) άρθρο 3 παρ. 2: «Τακτικές αποδοχές για την εφαρμογή των διατάξεων της παρούσης θεωρούνται ο μισθός ή το ημερομίσθιο, καθώς και κάθε άλλη παροχή (είτε σε χρήμα, είτε σε είδος, όπως τροφή, κατοικία κ.λ.π.) εφόσον καταβάλλεται από τον εργοδότη σαν συμβατικό ή νόμιμο αντάλλαγμα της παρεχομένης από τον μισθωτό εργασίας τακτικά κάθε μήνα, ή κατ' επανάληψη περιοδικά, κατά ορισμένα χρονικά διαστήματα του χρόνου. Σαν τακτικές αποδοχές προσδιορίζονται ενδεικτικά εκείνες που έχουν κριθεί από την Νομολογία όπως :

(α) Η προσαύξηση της νομίμου και τακτικής εργασίας κατά τις Κυριακές ή αργίες και τις νυκτερινές ώρες, εφόσον δίνεται στον μισθωτό σταθερά και μόνιμα σαν τακτικό αντάλλαγμα για την παροχή εργασίας, κατά τις ανωτέρω ημέρες και ώρες τακτικά κάθε μήνα ή κατά επανάληψη περιοδικά κατά ορισμένα διαστήματα του χρόνου. (β) Η αμοιβή που καταβάλλεται από τον εργοδότη στο μισθωτό για την νόμιμη υπερωριακή εργασία, εφόσον ή εργασία αυτή χωρίς να απαγορεύεται από τον νόμο, παρέχεται τακτικά. (γ) Το επίδομα αδείας και λοιπές τακτικές παροχές. Επίσης η συμπληρωματική αμοιβή η οποία χορηγείται για υπερεργασία, δηλαδή για εργασία μέχρι συμπληρώσεως των 48 ωρών την εβδομάδα και η οποία πραγματοποιείται βάσει των διατάξεων των άρθρων 3, 4, και 6 της από 26.2.75 Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. και της υπ' αριθμ. 6/79 αποφάσεως του Δ.Δ.Δ.Δ. Αθηνών που κατακυρώθηκε με τον Ν. 1082/1980, υπολογίζεται στα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα, αν κατά τα κρίσιμα χρονικά διαστήματα ή ανωτέρω υπερεργασία πραγματοποιείται τακτικά. Σαν τακτική υπερεργασία θεωρείται όχι μόνο η συνεχής αλλά και εκείνη η οποία εμφανίζει ορισμένη συχνότητα επαναλήψεως από την φύση της και σύμφωνα με το πρόγραμμα του εργοδότη. Η ανωτέρω αμοιβή (υπερωρίας και υπεργασίας) υπολογίζεται βάσει του ποσού ίσου με τον μέσο όρο των αμοιβών τούτων, τις οποίες έλαβε κάθε μισθωτός κατά τις χρονικές περιόδους, του άρθρου 1 της παρούσας ή μέχρι λύσεως της σχέσεως εργασίας χρονικό διάστημα».

14. Επειδή, σύμφωνα με τον Ν. 2842/2000 «Λήψη συμπληρωματικών μέτρων για την εφαρμογή των Κανονισμών (ΕΚ) 1103/97/974198 και 2866198 του Συμβουλίου, όπως ισχύουν σχετικά με την εισαγωγή του Ευρώ» (ΦΕΚ Α΄ 207) άρθρο 2 «Μετατροπές και στρογγυλοποιήσεις» παρ. 3: «Χρηματικά ποσά σε ενδιάμεσους υπολογισμούς, τα οποία δεν πρόκειται να καταβληθούν ή να καταλογισθούν και εκφράζονται σε ευρώ και δραχμές, κατά τις ενδιάμεσες μετατροπές, στρογγυλοποιούνται τουλάχιστον στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο, χωρίς να αποκλείεται συμβατικά μεγαλύτερος βαθμός ακριβείας».

15. Επειδή, σύμφωνα με τη Διακήρυξη που διέπει τον κρίσιμο δημόσιο Διαγωνισμό υπηρεσιών αποτελώντας το κανονιστικό πλαίσιο αυτού και δεσμεύοντας τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣΤΕ ΕΑ: 16-17/2011, 348/2010 και 613/2009), οριζόταν: Α) Στο άρθρο 8 «ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ – ΝΟΜΙΣΜΑ» παρ. 8.1. (σελ. 21): «Το τίμημα της προσφοράς κάθε υποψήφιου ανάδοχου θα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις οδηγίες του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α΄ για την παροχή της Υπηρεσίας σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β΄. Η αναγραφή της τιμής σε Ευρώ (€) μπορεί να γίνεται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία. Δεν γίνονται δεκτές προσφορές μόνο για μέρος του Έργου. Στην τιμή θα περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, εκτός από τον αναλογούντα ΦΠΑ για την παρεχόμενη υπηρεσία στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπονται από την παρούσα διακήρυξη. Ο ΦΠΑ βαρύνει το “ΚΚΠΠΑ”». Β) Στο άρθρο 24 «ΛΟΙΠΕΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΚΑΙ ΤΕΛΙΚΕΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ» παρ. 24.13. (σελ. 40): «Κατά τα λοιπά, ο διαγωνισμός θα διενεργηθεί και η προμήθεια θα υλοποιηθεί σύμφωνα με τα παρακάτω ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ που επισυνάπτονται στην παρούσα και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος αυτής: «ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ – ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄, ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β΄, ΣΧΕΔΙΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ – ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Γ΄, ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ ΕΠΙΣΤΟΛΗΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ΄, ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ ΕΠΙΣΤΟΛΗΣ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ – ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ε΄, ΠΙΝΑΚΑΣ

ΕΠΙΦΑΝΕΙΩΝ-ΑΤΟΜΩΝ-ΗΜΕΡΩΝ-ΩΡΩΝ-ΕΡΓΑΣΙΑΣ – ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ΄. Γ) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ «ΣΥΝΤΑΞΗ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (σελ. 45): «Α.2. Η Οικονομική Προσφορά θα πρέπει να έχει την εξής μορφή και περιεχόμενο: Α.2.1. Το τίμημα της προσφοράς κάθε υποψήφιου ανάδοχου θα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις οδηγίες του παρόντος Άρθρου για την παροχή της Υπηρεσίας σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β΄. Δεν γίνονται δεκτές προσφορές μόνο για μέρος του Έργου. Η αναγραφή της τιμής σε Ευρώ (€) μπορεί να γίνεται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία. Στην τιμή θα περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, εκτός από τον αναλογούντα ΦΠΑ για την παρεχόμενη υπηρεσία στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπονται από την παρούσα Διακήρυξη. Ο ΦΠΑ βαρύνει το “ΚΚΠΠΑ”. Δ) ΠΙΝΑΚΑΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΠΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΟΝΤΑΙ ΣΕ 12 ΜΗΝΟ (ΕΝΤΥΠΟ 1 ΟΙΚ. ΠΡΟΣ.) (σελ. 45-46): [επισυνάπτεται το αντίστοιχο έντυπο Πίνακα] Α.2.3 «Ο παραπάνω πίνακας συμπληρώνεται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή του) από τους υποψήφιους αναδόχους, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς προσκομίζοντας στο Φάκελο Οικονομικής Προσφοράς επικυρωμένα φωτοαντίγραφα της προαναφερόμενης Νομοθεσίας. Η τιμή για καθένα από τα πεδία του παραπάνω πίνακα θα είναι μια και μοναδική και θα αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια ο τρόπος-μέθοδος υπολογισμού-προσδιορισμού αυτής της τιμής». Ε) Α.2.6. «Ακόμη ο υποψήφιος ανάδοχος πρέπει επιπροσθέτως να αναλύσει την Προσφορά του όπως φαίνεται και στον παρακάτω πίνακα για όποια παραρτήματα ή δομές απαιτείται (Έντυπο 2 Οικονομικής Προσφοράς) (σελ. 47): «ΕΝΤΥΠΟ 2 ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» [παρατίθεται ο Πίνακας]. ΣΤ) Α.2.7. (σελ. 47-48): «Στην προσφορά επί ποινή απόρριψης θα υπάρχει: i. ... ii. ... iii. Ανάλυση από την οποία θα πρέπει να προκύπτει πως υπολογίζονται: ... Το “Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια” που αναφέρεται στο ανωτέρω Πίνακα». Ζ) Α.2.9. (σελ. 48): «Εκτός των προαναφερομένων και βάση του Ν.3863/2010 άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών», παράγραφος 1, 2 και 4 (ΦΕΚ

115/A/15-7-2010), οι συμμετέχουσες εταιρείες υποχρεούνται Επί Ποινή Απόρριψης να αναφέρουν σε ξεχωριστό κεφάλαιο στην Οικονομική Προσφορά τους και τα κάτωθι, για κάθε προσφερόμενο Παράρτημα (Νοσοκομείο) ξεχωριστά: ... δ) «Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά της πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων». Η) Α.2.11. (σελ. 48): «Εφόσον από την Προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ή δεν δίδεται ενιαία τιμή η Προσφορά απορρίπτεται σαν απαράδεκτη». Θ) ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β΄ «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» Ι. «ΓΕΝΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» άρθρο 3 «ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΟΥ ΑΝΔΟΧΟΥ» παρ. 22 (σελ. 54): «Σε ό,τι αφορά την προβλεπόμενη δύναμη του προσωπικού διευκρινίζεται ότι θα πρέπει να υπάρχει ποσοστό ικανό πέραν του απαιτούμενου – προσφερόμενου (τουλάχιστον 1/5 των απασχολούμενων στο συγκεκριμένο έργο) ώστε ο πάροχος υπηρεσιών να καλύπτει τις δικές του ανάγκες (άδειες ασθένειας, ρεπό κ.λ.π. των απασχολούμενων του) και οι αντικαταστάτες να είναι ίδιοι σε αριθμό κάθε φορά. Για τον λόγο αυτό, κατά τον χρόνο υπογραφής της σύμβασης, θα κατατεθεί από τον υποψήφιο ανάδοχο κατάσταση προσωπικού θεωρημένη από τις αρμόδιες αρχές, από την οποία θα προκύπτει ότι ικανοποιείται η ανωτέρω απαίτηση».

16. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε 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 (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των

ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

17. Επειδή, ενόψει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας, κάθε διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνο τα αξιούμενα από την Διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για την επιχειρηματική συμμετοχή του σε αυτόν, ώστε να μην είναι καταρχήν νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου από τη σε εξέλιξη διαδικασία, για τον λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά συμμετοχής διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα (ΣτΕ 53, 18, 19/2011, 3703/2010, 1329,1616, 1619/2008).

18. Επειδή, για τον υπολογισμό του νόμιμου εργατικού κόστους ως στοιχείου της Οικονομικής Προσφοράς, αρχικά αυτό διαμορφώνεται με βάση τον αριθμό των ατόμων που η αναθέτουσα αρχή κυριαρχικά έκρινε, μέσω των Τεχνικών Προδιαγραφών που ενσωμάτωσε ως ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α΄ «Σύνταξη Τεχνικής και Οικονομικής Προσφοράς» (σελ. 41επ.) της Διακήρυξης, πως απαιτούνται για την εκτέλεση της μέλλουσας να συναφθεί δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών. Οι τιθέμενες τεχνικές προδιαγραφές, καθιστάμενες πλέον απρόσβλητες, συνιστούν ουσιώδεις και απαραίτους όρους της Διακήρυξης και μάλιστα επί ποινή αποκλεισμού, καθιστώντας αποκλειστέα κάθε αποκλίνουσα προσφορά, κατά πάγια νομολογία των Δικαστηρίων (βλ ΣτΕ ΕΑ 409/2009, ΔΕφΑΘ (Αναστ.) 350/2013, 545/2014, 446/2015, ΔΕφΑΘ (Αφ.) 24/2013, ΔΕφΑΘ (Ακυρ.) 1083/2014).

19. Επειδή, σύμφωνα με την πάγια νομολογία του ΑΠ: Α) (Β2 Πολιτικό Τμήμα) 52/2017 (Εισηγήτρια: Αρεοπαγίτης Δα. Κοκοτίνη) σκέψη 3: «... χορήγηση επιδομάτων εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα στους μισθωτούς όλης της Χώρας που απασχολούνται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, συνάγεται ότι ως “συνήθεις αποδοχές”, ταυτιζόμενες εννοιολογικά με τις “τακτικές αποδοχές”, με βάση τις οποίες υπολογίζονται οι αποδοχές και το

επίδομα αδείας, καθώς και τα επιδόματα εορτών Πάσχα και Χριστουγέννων και εξευρίσκεται το ωρομίσθιο και η προσαύξηση για την παρεχόμενη υπερωριακή εργασία, νοούνται ο συμβατικός ή ο νόμιμος μισθός ή το ημερομίσθιο, καθώς και οποιαδήποτε άλλη πρόσθετη εργοδοτική παροχή, σε χρήμα ή σε είδος, που καταβάλλεται κατά τη διάρκεια της σύμβασης εργασίας, με την προϋπόθεση ότι η παροχή αυτή δίδεται σταθερά και μόνιμα ως αντάλλαγμα της παρεχόμενης εργασίας. Έτσι, εφόσον παρέχονται τακτικά και σταθερά, περιλαμβάνονται στις τακτικές αποδοχές, μεταξύ άλλων, η αμοιβή για υπερεργασία και για νόμιμη υπερωριακή απασχόληση, οι προσαυξήσεις για την παροχή εργασίας κατά τη νύκτα, τις Κυριακές και τις αργίες, το αντίτιμο τροφής και γενικά κάθε προσαύξηση του βασικού μισθού ή ημερομισθίου (Ολ. ΑΠ 5/2011, 16/2011, ΑΠ 413/2008, 1057/2007, 146/2006)». Β) (Β1 Πολιτικό Τμήμα) 40/2017 (Εισηγητής: Αρεοπαγίτης Χρ. Κοσμίδης) σκέψη 2: «... συνάγεται ότι ως "συνήθεις αποδοχές", ταυτιζόμενες εννοιολογικά με τις "τακτικές αποδοχές", με βάση τις οποίες υπολογίζονται οι αποδοχές και το επίδομα αδείας, καθώς και τα επιδόματα εορτών Πάσχα και Χριστουγέννων και εξευρίσκεται το ωρομίσθιο και η προσαύξηση για την παρεχόμενη υπερωριακή εργασία, νοούνται ο συμβατικός ή νόμιμος μισθός ή το ημερομίσθιο, καθώς και οποιαδήποτε άλλη πρόσθετη εργοδοτική παροχή, σε χρήμα ή σε είδος, που καταβάλλεται κατά τη διάρκεια της συμβάσεως εργασίας, με την προϋπόθεση ότι η παροχή αυτή δίδεται σταθερά και μόνιμα ως αντάλλαγμα της παρεχόμενης εργασίας. Έτσι, εφόσον παρέχονται τακτικά και σταθερά, περιλαμβάνονται στις τακτικές αποδοχές, μεταξύ άλλων, η αμοιβή για υπερεργασία και για νόμιμη υπερωριακή απασχόληση, καθώς και οι προσαυξήσεις για την παροχή εργασίας κατά τη νύκτα, τις Κυριακές και τις αργίες και γενικά κάθε προσαύξηση του βασικού μισθού ή του ημερομισθίου (ΟΛΑΠ 5/2011). Δεν συμπεριλαμβάνονται όμως σ' αυτές το επίδομα αδείας, διότι αυτό υπολογίζεται με βάση τις αποδοχές αδείας (ΑΠ 1334/2014)». Σημειώνεται πως στις 2 ανωτέρω Αποφάσεις, οι οποίες ακολουθούν την πάγια νομολογία του ανωτάτου πολιτικού Δικαστηρίου, ανεξαρτήτως πως εμπεριέχουν κρίση επί προδήλως διαφορετικού νομικού και πραγματικού ιστορικού καθώς δεν εκδόθηκαν επί υποθέσεων δημοσίων

διαγωνισμών, διόλου δεν ετέθη προς δικαστική κρίση η εφαρμογή του κρίσιμου Ν. 3302/2014 (βλ. σκέψη 12).

20. Επειδή, στη διάταξη του άρθρου 88 Ν. 4412/2016, ο διοικητικός νομοθέτης κάνει λόγο όχι απλά για χαμηλή προσφορά αλλά για ασυνήθιστα χαμηλή, συγκριτικά με το διαγωνιστικό αντικείμενο όπως ζητείται κοστολογημένο από την αναθέτουσα αρχή, ενώ για τη χρησιμοποίηση του όρου «φαίνονται» δεν υπάρχει αμφιβολία πως μαρτυρά πως ο Ν. 4412/2016 αρκείται απλά στην ύπαρξη ενδείξεων-τεκμηρίων. Περαιτέρω, το αντικείμενο και το εύρος των υποχρεωτικών εξηγήσεων που καλείται να παραθέσει ο ελεγχόμενος προσφέρων παρατίθενται ενδεικτικά, ουχί αποκλειστικά, από την ίδια τη διάταξη. Εκ της εκκίνησης της διοικητικής διαδικασίας του άρθρου 88 Ν. 4412/2016 δημιουργείται, λοιπόν, μία παράλληλη σχέση μεταξύ αναθέτοντος φορέα και προσφέροντος ο οποίος, πλέον, καλείται να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό ύψος της προσφοράς του καταθέτοντας συγκεκριμένα στοιχεία σε απάντηση. Θεσπίζεται, έτσι, όπως παρατηρείται (Α. ΠΑΠΑΝΑΓΙΩΤΟΥ – Χ. ΖΑΧΟΥ, «Προσέγγιση του Ν. 4412/2016 υπό το πρίσμα των σημαντικότερων αλλαγών που εισήγαγε προσαρμόζοντας την Κοινοτική Οδηγία 2014/24/ΕΕ», ΘΠΔΔ 4-5/2018, σελ. 148), ο υποκειμενικός έλεγχος της αναθέτουσας αρχής για τον εντοπισμό των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών, ήτοι εκείνων που είναι κάτω του κοστολογικού ορίου, και η υποχρέωση αντικειμενικής αιτιολόγησης εκ μέρους των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων. Συνεπώς, από την ανωτέρω ανάλυση προκύπτει ότι η εκκίνηση της διοικητικής διαδικασίας του άρθρου 88 Ν. 4412/2016 αρχικά αποτελεί διαγωνιστική πρωτοβουλία του αναθέτοντος φορέα. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση, η αιτούσα ακολούθησε την υποχρεωτική, εκ του Ν. 4412/2016 άρθρα 345επ., διοικητική διαδικασία με την κατάθεση αντίστοιχης Προσφυγής, ώστε πρέπει να εξεταστεί από το παρόν Κλιμάκιο εάν αποδεικνύονται οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας ήτοι πως η Προσφορά της παρεμβαίνουσας ήταν ασυνήθιστα χαμηλή. Γενικώς, παρατηρείται πως το τιθέμενο νομικό ζήτημα συνέχεται με την εφαρμογή, κατά τα τελευταία χρόνια της οικονομικής κρίσης,

του μειοδοτικού κριτηρίου ανάθεσης στις ελληνικές δημόσιες συμβάσεις όπου αναδείχθηκε η «πρόδηλα ούτως ή άλλως στρεβλότητά του» (Ι. ΚΙΤΣΟΣ, «Προσυμβατικός έλεγχος νομιμότητας προμήθειας καυσίμου για τα μαχητικά αεροσκάφη με κριτήριο ανάθεσης τη χαμηλότερη τιμή. Αίτηση ανάκλησης ενώπιον του Τμήματος του ΕλΣυν, το οποίο επιδεικνύοντας δικαστική ευελιξία υπεισήλθε σε όλως οριακό έλεγχο νομιμότητας», ΘΠΔΔ 4-5/2018, σελ. 456 με αναφορά στη νομολογία περί του «εύλογου διοικητικού κόστους» υποσ. 10).

21. Επειδή, η νομική αντιμετώπιση των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών στους δημόσιους διαγωνισμούς έχει χαρακτηριστικά αναδειχθεί μέσα από τις αποφάσεις του ανωτάτου δημοσιονομικού Δικαστηρίου σύμφωνα με την πάγια νομολογία του οποίου: Α) ΕΣ (VI Τμήμα) Πράξη 240/2007 σκέψη III: «... υφίσταται δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής να αιτείται την αιτιολόγηση κάθε προσφοράς που κρίνεται από αυτήν ως ασυνήθιστα χαμηλή. Τέτοια προσφορά αυτονόητα είναι η μηδενική οικονομική προσφορά [για το εργολαβικό κέρδος] σε κατηγορία που από τη διακήρυξη του διαγωνισμού προβλέπεται ως συγκρίσιμη για την ανάδειξη του αναδόχου. Κατά την περίπτωση αυτή, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να ζητήσει τη σχετική οικονομική αιτιολόγηση της μηδενικής προσφοράς, χωρίς ωστόσο να δικαιούται να κρίνει ως απορριπτέα ευθύς εξαρχής την προσφορά αυτή. Εάν όμως, ο διαγωνιζόμενος που υπέβαλε τη μηδενική προσφορά δεν καταφέρει να αιτιολογήσει το μηδενικό της ύψος, υποβάλλοντας στην κρίση της αναθέτουσας αρχής οικονομικά στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει με σαφήνεια και ακρίβεια η δυνατότητα της εταιρείας να ανταποκριθεί στις υποχρεώσεις της, κατά τρόπο που να διασφαλίζει την ποιοτικά αναμενόμενη, ποσοτικά επαρκή και χρονικά έγκαιρη παροχή των υπηρεσιών, αποδεικνύοντας συγχρόνως ότι από τη συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό κομίζεται ένα κάποιο –έστω μικρό, αλλά διακριτά υπαρκτό – όφελος για αυτήν, ώστε να δικαιολογείται, κατά τη λογική του μέσου συνετού ανθρώπου, η συμμετοχή της στη συγκεκριμένη εμπορική δραστηριότητα, η οποία θα πρέπει να στοχεύει εξ ορισμού σε κάποιο οικονομικό κέρδος, τότε, η προσφορά της εταιρείας αυτής είναι απορριπτέα. Β)

ΕΣ (VI Τμήμα) Πράξη 257/2007 σκέψη II: «... απαγορεύουν τη ρύθμιση και τη διοικητική πρακτική ενός κράτους μέλους, οι οποίες παρέχουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει ως ασυνήθιστα χαμηλές τις προσφορές που περιλαμβάνουν ποσοστό έκπτωσης μεγαλύτερο του κατωφλίου ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, λαμβάνοντας αποκλειστικά υπόψη τις δικαιολογήσεις των προτεινόμενων τιμών (...) χωρίς να παρέχεται η δυνατότητα (...) [στους διαγωνιζόμενους] να προβάλλουν την άποψή τους, μετά από το άνοιγμα των φακέλων, ως προς τα στοιχεία των προτεινόμενων τιμών, τα οποία έδωσαν λαβή σε υπόνοιες», δοθέντος ότι «αποτελεί πάγια νομολογία ότι το κοινοτικό δίκαιο απαγορεύει τον αυτόματο αποκλεισμό [automatic exclusion] από τους διαγωνισμούς για τη σύναψη συμβάσεων δημοσίων έργων ορισμένων προσφορών που καθορίζονται βάσει μαθηματικού κριτηρίου», ενώ αντιθέτως «δεν απαγορεύει, καταρχήν, να χρησιμοποιείται το μαθηματικό κριτήριο, όπως είναι το κατώφλι ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς (...), εφόσον πάντως το αποτέλεσμα στο οποίο καταλήγει η εφαρμογή του κριτηρίου αυτού δεν έχει άκαμπτο χαρακτήρα και εφόσον τηρείται η απαίτηση για έλεγχο των προσφορών αυτών, κατόπιν ακροάσεως των ενδιαφερόμενων υποψηφίων ...» (βλ. ΔΕΚ αποφάσεις της 27.11.2001, IMPRESA LOMBARDINI SPA, IMPRESA ING. MANTOVANI SPA / ANAS – ENTE NAZIONALE PER LE STRADE, ειδικά σκέψεις ΕΕΕυρΔ 2002:102 επ.). Στο πλαίσιο αυτό, η διακήρυξη του διαγωνισμού, ... , δε δύναται να προβλέπει ότι αποκλείονται αυτόματα από τον σχετικό διαγωνισμό οι προσφορές που καθορίζονται βάσει μαθηματικού κριτηρίου ως ασυνήθιστα χαμηλές, αντί να υποχρεώνει την αναθέτουσα αρχή να ακολουθεί την ως άνω διαδικασία ακρόασης του διαγωνιζόμενου που προσφέρει την ασυνήθιστα χαμηλή αυτή προσφορά, τέτοιος δε όρος της διακήρυξης είναι ανίσχυρος». Γ) ΕΣ (Τμήμα Μείζονος Συνθέσεως) 3876/2014 σκέψη II: «Από τις διατάξεις των άρθρων 46, 48 και 55 του ΠΔ 59/2007 “Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ ‘περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων στους τομείς του ύδατος, της ενέργειας, των μεταφορών και των ταχυδρομικών υπηρεσιών’, όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε” (ΦΕΚ Α’ 63), συνάγεται

ότι δεν απαγορεύεται, καταρχήν, η χρησιμοποίηση ενός μαθηματικού κριτηρίου (κατωφλίου) για τον προσδιορισμό των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών, εφόσον, πάντως, η εφαρμογή του κατωφλίου αυτού δεν οδηγεί σε αυτόματη απόρριψη των προσφορών που το υπερβαίνουν, αλλά παρέχεται η δυνατότητα ακρόασης των ενδιαφερομένων, προκειμένου να αποδείξουν τη φερεγγυότητα της προσφοράς τους (βλ. ΔΕΕ C-599/10, SAG ELV Slovensko, σκέψεις 28-29· C-285/99 και C-286/99, Lombardini και Mantovani, σκέψεις 44-55, 67-73· C-103/88, Fratelli Costanzo, σκέψεις 18-21· ΕΣ (VI Τμήμα) 19/2014, 1664, 3016/2012, 3134/2009, 257/2007, 104/2004, ΣΤΕ 4035/2008, 2181/2004 κ.ά.)». Πράγματι, η νομολογία του ΕΣ στις Πράξεις του ΣΤ΄ Κλιμακίου 104-105/2009 και 11/2010, ακολουθώντας την ευρωπαϊκή κατεύθυνση (πρβλ. άρθρο 13 α) Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), έχει χαρακτηριστικά προσδιορίσει ως ποσοστό έκπτωσης το οποίο παρέχει ενδείξεις για ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά το 50% της προϋπολογισθείσας δαπάνης της δημόσιας σύμβασης, περίπτωση η οποία δε συντρέχει στην κρινόμενη περίπτωση ασφαλώς.

22. Επειδή, σε συνέχεια των 2 προηγούμενων σκέψεων, εκ του ιστορικού της υπόθεσης και τα στοιχεία του ηλεκτρονικού διοικητικού φακέλου προκύπτει πως η αναθέτουσα αρχή ενεργοποίησε την εκ του άρθρου 88 Ν. 4412/2016 διοικητική διαδικασία ειδικώς όσον αφορά την Οικονομική Προσφορά της «.....» όπως ήδη αναφέρθηκε (σκέψη 3), καθώς η παρεμβαίνουσα με τις από 11.04.2018 (σελ. 1-9) και 20.04.2018 Επιστολές της (σελ. 1-3) παρείχε (αρχικές και συμπληρωματικές) διευκρινίσεις επί του υπ' αριθμ. πρωτ. ΟΙΚ. 2540/03.04.2018 ερωτήματος της αναθέτουσας αρχής όσον αφορά το ποσό που αυτή είχε υπολογίσει για το «Κόστος ειδών ατομικής υγιεινής για τις ανάγκες ασθενών, επισκεπτών και προσωπικού ΚΚΠΠΑ (χαρτί υγείας, χειροπετσέτες, κρεμοσάπουνο)» και το οποίο ανερχόταν σε €1.344 για 12 μήνες.

23. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΟΙΚ. 3744 & 3743/04.06.2018 έγγραφό της προσκομίζει αντίστοιχα τις Απόψεις της επί της υπό κρίσης Προσφυγής, τις οποίες συνοδεύει με εξόχως αναλυτικό Φάκελο

Αριθμός απόφασης: 572/2018

Σχετικών Εγγράφων, ήτοι κατά σειρά παράθεσης: 1. την υπ' αριθμ. 32^η / 311 Συν. / 26-7-17 Απόφαση ΔΣ περί έγκρισης προϋπολογισμού για την καθαριότητα. 2. Την υπ' αριθμ. 8^η / 45η Συν. / 15-11-17 Απόφαση ΔΣ περί έγκρισης των τευχών της Διακήρυξης του Διαγωνισμού για τις υπηρεσίες καθαριότητας. 3. Την υπ' αριθμ. 36890/1396/16-10-17 ΥΑ Ανάληψης Υποχρέωσης. 4. Την υπ' αριθμ. οικ. 8247/23-11-17 Απόφαση Ανάληψης Υποχρέωσης. 5. Την υπ' αριθμ. 5/2017 Προκήρυξη οικ.8337/28-11-17. 6. Την υπ' αριθμ. 8361/29-11-2017 Πρόσκληση της Επιτροπής για την αποσφράγιση των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών. 7. Την υπ' αριθμ. 17-501524-001 παραλαβή γνωστοποίησης. 8. Την υπ' αριθμ. 2017/S / 229-478461 δημοσίευση στην ΕΕ. 9. Τις δημοσιεύσεις στον ημερήσιο τύπο. 10. Την υπ' αριθμ. 12000/6-12-17 αίτηση διευκρινίσεων της εταιρείας «.....». 11. Τις υπ' αριθμ. οικ.8585/7-12-1 7 Διευκρινίσεις. 12. Το υπ' αριθμ. Τ. 12000/6-12-2017 Έγγραφο προς την «.....». 13. Τα υπ' αριθμ. 12212/13-12-17 ερωτήματα της εταιρείας «.....». 14. Τις υπ' αριθμ. ΟΙΚ.8843/19-12-17 Επιπρόσθετες διευκρινίσεις. 15. Το υπ' αριθμ. 1/2017 Πρακτικό της Επιτροπής. 16. Το υπ' αριθμ. 209/8-1-18 Αίτημα της εταιρείας «.....» για αποχαρακτηρισμό. 17. Την υπ' αριθμ. 205/8-1-18 Αίτηση της εταιρείας «.....» για αποχαρακτηρισμό εγγράφων. 18. Το υπ' αριθμ. ΟΙΚ.303/11-1-18 ερώτημα προς την εταιρεία «.....» σχετικά με τον χαρακτηρισμό ως εμπιστευτικών στοιχείων της προσφοράς. 19. Την υπ' αριθμ. 493/15-1-18 απάντηση της εταιρείας «.....» σχετικά με τον χαρακτηρισμό ως εμπιστευτικών στοιχείων της προσφοράς της. 20. Το υπ' αριθμ. 741/19-1-18 Υπόμνημα της εταιρείας «.....». 21. Οι υπ' αριθμ. 1118/31-1-18 Παρατηρήσεις - Υπόμνημα της εταιρείας «.....». 22. Η υπ' αριθμ. οικ.822/2-2-18 πρόσκληση προς την εταιρεία «.....» για παροχή διευκρινίσεων. 23. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 823/2-2-18 πρόσκληση προς την εταιρεία «.....» για παροχή διευκρινίσεων. 24. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ.893/6-2-18 πρόσκληση προς την εταιρεία «.....» για παροχή επιπρόσθετων διευκρινίσεων. 25. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ.894/6-2-18 πρόσκληση προς την εταιρεία «.....» για παροχή διευκρινίσεων.

26. Η υπ'αριθμ. 1491/9-2-18 Απάντηση της εταιρείας «.....». 27. Η υπ'αριθμ. 1511/12-2-18 Απάντηση της εταιρείας «.....». 28. Οι υπ' αριθμ. 1513/12-2-18 διευκρινίσεις της «.....». 29. Η υπ' αριθμ. 1625/14-2-18 Απάντηση της εταιρείας «.....» επί των επιπρόσθετων διευκρινίσεων. 30. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 1269/20-2-18 πρόσκληση της Επιτροπής για την συνέχιση της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών. 31. Το υπ' αριθμ. 2/2018 Πρακτικό της Επιτροπής. 32. Η υπ' αριθμ. 12^η / 10^{ης} Συν. / 7-3-18 απόφαση ΔΣ επί των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών. 33. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 1 794/8-3-18 κοινοποίηση της υπ' αριθμ. 12^{ης} / 10^{ης} Συν. / 7-3-18 Απόφασης ΔΣ. 34. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 1796/8-3-18 απάντηση στην εταιρεία «.....». 35. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 1795/8-3-18 απάντηση στην εταιρεία «.....». 36. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 1290/23-3-18 Πρόσκληση της Επιτροπής για την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. 37. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 1291/23-3-18 Πρόσκληση των υποψηφίων αναδοχών για την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. 38. Το υπ' αριθμ. 3/2018 Πρακτικό της Επιτροπής. 39. Το υπ' αριθμ. ΟΙΚ.2541/3-4-18 έγγραφο προς την εταιρεία «.....» με το οποίο ζητούνταν πληροφορίες επί της οικονομικής προσφοράς. 40. Το υπ' αριθμ. ΟΙΚ.2540/3-4-18 έγγραφο προς την εταιρεία «.....» με το οποίο ζητούνταν πληροφορίες επί της οικονομικής προσφοράς. 41. Το υπ' αριθμ. 3607/4-4-18 αίτημα παράτασης υποβολής διευκρινίσεων της εταιρείας «.....». 42. Η υπ' αριθμ. Τ.3607/4-4-18 έγκριση παράτασης υποβολής διευκρινίσεων της εταιρείας 3G. 43. Οι υπ' αριθμ. 3729/12-4-18 διευκρινίσεις της εταιρείας «.....» επί της οικονομικής προσφοράς της. 44. Το υπ' αριθμ ΟΙΚ.2643/13-4-18 έγγραφο του «ΚΚΠΠΑ» προς την εταιρεία «.....» σχετικά με προσκόμιση στοιχείων. 45. Το υπ' αριθμ. 3760/13-4-18 Υπόμνημα διευκρινίσεων από «.....». 46. Το υπ' αριθμ. 4103/23-4-18 έγγραφο της εταιρείας «.....» με το οποίο προσκομίζονται στοιχεία. 47. Η υπ' αριθμ. οικ.2972/13-4-18 πρόσκληση επιτροπής για την συνέχιση της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών. 48. Το υπ' αριθμ. 4565/4-5-18 υπόμνημα της εταιρείας «.....».

49. Το υπ' αριθμ. 4/2018 Πρακτικό της Επιτροπής. 50. Η υπ' αριθμ. 28^η / 17^{ης} Συν. / 9-5-18 Απόφαση ΔΣ επί των οικονομικών προσφορών. 51. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ. 3300/15-5-18 κοινοποίησης της υπ' αριθμ. 28^η / 17^{ης} Συν. / 9-5-18 Απόφαση ΔΣ. 52. Η υπ' αριθμ. 5373/29-5-18 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «.....». 53. Η υπ' αριθμ. ΟΙΚ.3607/29-5-2018 κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής στην εταιρεία «.....». Τονίζει δε η αναθέτουσα αρχή πως η αποδοχή της Προσφυγής και η ανάδειξη ως μειοδότη της προσφεύγουσας εταιρείας, θα επιβαρύνει δημοσιονομικά το «ΚΚΠΠΑ» κατά 21.283,61 € (με ΦΠΑ 24%) για την παροχή των ίδιων υπηρεσιών καθαριότητας.

24. Επειδή, αρχικά, πρέπει να διευκρινιστεί πως η πρόβλεψη από την αναθέτουσα αρχή στη Διακήρυξη «κόστους αντικατάστασης εργαζομένων σε κανονική άδεια» συνέχεται με την αδιάλειπτη παροχή της δημόσιας υπηρεσίας καθαριότητας από τον συμβατικό ανάδοχο ο οποίος οφείλει να συνυπολογίζει στην υποβληθείσα Προσφορά του τον αριθμό των (αναπληρωματικών) ατόμων οι οποίοι θα αντικαταστήσουν το (κυρίως) προσωπικό του όταν αυτό βρίσκεται σε κανονική άδεια, κοστολογώντας την αντίστοιχη δαπάνη.

25. Επειδή, όσον αφορά τον 1ο λόγο ακύρωσης της προσβαλλόμενης Απόφασης του Συμβουλίου Διοίκησης του «ΚΚΠΠΑ», από την επισκόπηση της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας, σχετικά με τον τρόπο κοστολόγησης και γενικότερα κατάστρωσής της, προκύπτει πως στο ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» αναφέρει αυτή επί λέξει τα εξής: «1) Σύμφωνα με τους επισυναπτόμενους πίνακες: “ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΒΑΡΔΙΩΝ – ΗΜΕΡΩΝ ΕΡΓΑΣΙΑΣ – ΩΡΩΝ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΝΑ ΜΟΝΑΔΑ ΤΟΥ Κ.Κ.Π.Π.Α.” και “Ανάλυση ωρών” του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΣΤ΄ της υπ' αριθμ. 5/2017 Διακήρυξης (σελ. 127-130), προκύπτουν τα συνολικά άτομα πλήρους απασχόλησης που απαιτούνται για την κάλυψη του συνολικού έργου, δηλαδή: 1.407,5 συνολικές εβδομαδιαίες ώρες εργασίας / 40 ώρες εργασίας την εβδομάδα = 35,19 άτομα πλήρους δάωρης απασχόλησης. Οι υπολογισμοί έχουν γίνει λαμβάνοντας υπόψη ότι το

Αριθμός απόφασης: 572/2018

έτος έχει 52 εβδομάδες, 255 καθημερινές, 52 Σάββατα, 52 Κυριακές και 6 Αργίες. Επίσης τονίζουμε ότι από τα συνολικά άτομα που θα εργαστούν στο έργο, τα μισά θα είναι άνω των 25 ετών και τα μισά κάτω των 25 ετών, οι αμοιβές τους υπάγονται στην Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας 2017 και η οποία έχει επισυναφθεί στην Προσφορά μας, και βάσει αυτής προκύπτει πως το ημερομίσθιο για τους άνω εργαζόμενους ανέρχεται σε: $(26,18 \text{ €} + 22,83 \text{ €}) / 2 = 24,505 \text{ €}$ και το ωρομίσθιο σε $(24,505 \text{ €} \times 6 \text{ ημερομίσθια για κάθε 5 ημέρες εργασίας}) / 40 \text{ ώρες εργασίας ανά εβδομάδα} = 3,67575 \text{ €}$. Συνεπώς βάσει των παραπάνω στοιχείων, καθώς και των ωραρίων που ορίζει η Διακήρυξη στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΣΤ', η ανάλυση των πεδίων του Πίνακα της παραγράφου Α.2 της διακήρυξης (σελ. 45-46) γίνεται ως εξής: Μικτό ημερομίσθιο: 637,13 € Μικτές αποδοχές + 53,39 € Επιπλέον κόστος Κυριακών & Αργιών = 690,52 € / 26 ημέρες ασφάλισης = 26,56 € μικτό ημερομίσθιο: 1. Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές-στριες και επόπτες) με πλήρη απασχόληση: 26 ασφαλιστικές ημέρες * 24,505 € ημερομίσθιο = 637,13 € τον μήνα ανά άτομο. 2. Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη (27,21% για εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης) : 637,13 € * 27,21% = 173,36 € τον μήνα ανά άτομο. 3. Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη): 13 ημερομίσθια * 26,56 € μικτό ημερομίσθιο = 345,28 € / 12 μήνες = 28,77 € * 27,21% εισφορές = 36,60 € τον μήνα ανά άτομο. 4. Κόστος δώρων Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) : 25 ημερομίσθια Χριστουγέννων * 26,56 € μικτό ημερομίσθιο * 1,04166 προσαύξηση δώρων = 691,66 € / 12 μήνες = 57,64 € * 27,21% εισφορές = 73,32 € τον μήνα ανά άτομο. 5. Κόστος δώρων Πάσχα (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) : 15 ημερομίσθια Πάσχα * 26,56 € μικτό ημερομίσθιο * 1,04166 προσαύξηση δώρων = 415,00 € / 12 μήνες = 34,58 € * 27,21% εισφορές = 43,99 € τον μήνα ανά άτομο. 6. Επιπλέον κόστος Κυριακών – Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) 8ωρης απασχόλησης : 58 ημέρες Κυριακών & Αργιών * 141 ημερήσιες ώρες * 3,67575 € ωρομίσθιο * 75% προσαύξηση = 22.545,21 € / 12 μήνες = 1.878,77 € / 35,19 άτομα = 53,39 € * 27,21 % εισφορές = 67,92 € τον μήνα ανά άτομο. 7. Κόστος

Αριθμός απόφασης: 572/2018

αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια : $(1 / 12)$ μήνες * $(24 / 26)$ ημέρες ασφάλισης * $(637,13 + 173,36 + 36,60 + 73,32 + 43,99 + 67,92) = 79,41$ €. Οπότε το Συνολικό Μηνιαίο και Ετήσιο Εργατικό Κόστος για όλα τα άτομα (35,19 άτομα) ανέρχεται σε : $637,13 + 173,36 + 36,60 + 73,32 + 43,99 + 67,92 + 79,41 = 1.111,73$ € * 35,19 άτομα = 39.121,77 € συνολικό μηνιαίο εργατικό κόστος * 12 μήνες = €469.461,24 συνολικό ετήσιο εργατικό κόστος.

26. Επειδή, από όσα αναλυτικά αναφέρονται στην προηγούμενη σκέψη ως στοιχεία της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας, προκύπτει πως για τη μεθοδολογία κατάστρωσης αυτής βασίστηκε, σύμφωνα με την κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία: Α) Στο ισχύον άρθρο 1 Ν. 3302/2004 (το οποίο αντικατέστησε την παρ. 1 του άρθρου 2 του Α.Ν. 539/1945, όπως είχε τροποποιηθεί με την παρ. 1 του άρθρου 13 του Ν. 3227/2004) όπου προβλέπεται από τον εργατικό νομοθέτη πως κάθε νεοπροσλαμβανόμενος εργαζόμενος σε 5ήμερη βάση δικαιούται 20 ημέρες κανονική άδεια. Στο ειδικό νομοθετικό πλαίσιο αυτό υπάγονται ανεξαιρέτως «όλοι οι μισθωτοί», ήτοι συμπεριλαμβάνονται και οι εργατοτεχνίτες, συγκεκριμένα οι εργαζόμενοι στις εταιρίες καθαρισμού υπό καθεστώς εξαρτημένης εργασίας και αμειβόμενοι με ημερομίσθιο, ερμηνεία η οποία επιβεβαιώνεται εξάλλου και από την αναφερόμενη ανωτέρω (βλ. σκέψη 12) υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 3392/01.03.05 Εγκύκλιο επί του άρθρου 1 του Ν. 3302/2004 (σχετικά με την Ετήσια άδεια εργασίας) με εφαρμογή σε εργαζομένους «οι οποίοι συνδέονται με σύμβαση ή σχέση εργασίας ορισμένου ή αορίστου χρόνου)» και χωρίς την οποιαδήποτε νομική διάκριση μεταξύ υπαλλήλων ή εργατών. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο περί του αντιθέτου ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ο οποίος εξάλλου τίθεται εκποδών από την Αιτιολογική Έκθεση της αναλυόμενης διάταξης. Ακολούθως, οι εργαζόμενοι υπό καθεστώς εργατοτεχνίτη και αμειβόμενοι με ημερομίσθιο σε 5ήμερη βάση εργάζονται 5 ημέρες εβδομαδιαίως αλλά ασφαρίζονται για 6, ώστε, πράγματι, οι 20 ημέρες κανονικής άδειας να αντιστοιχούν σε 20 ημέρες \times 6 ασφαλιστικές ημέρες / 5 ημέρες εβδομαδιαίως = 24 ασφαλιστικές ημέρες. Δηλαδή, ένας δια ημερομισθίου αμειβόμενος

Αριθμός απόφασης: 572/2018

εργατοτεχνίτης σε 5ήμερη βάση εργάζεται 22 πραγματικές ημέρες που αντιστοιχούν σε 26 ασφαλιστικές. Β) Σύμφωνα με όσα αναφέρθηκαν ανωτέρω στη σκέψη 24 ως προς τον σκοπό ενσωμάτωσης από την αναθέτουσα αρχή στη Διακήρυξη του «κόστους αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια», βεβαίως, ο αντικαταστάτης (για τις ημέρες που θα λάβει την κανονική του άδεια ο κυρίως εργαζόμενος στην επιχείρηση του ιδιώτη αναδόχου) δικαιούται όλες τις τακτικές και έκτακτες αποδοχές (όπως Μικτές Αποδοχές, Προσαυξήσεις Νυχτερινών και Κυριακών & Αργιών, Δώρο Χριστουγέννων και Πάσχα, Επίδομα Αδείας κλπ) στην αναλογία των ημερών που θα εργαστεί (κατ' αντικατάσταση του ανωτέρω). Συνεπώς, το εργατικό κόστος του αντικαταστάτη ανέρχεται σε $1/12 \times 24/26$ (το χρονικό διάστημα που θα απασχοληθεί) \times το σύνολο των αποδοχών ενός τακτικού εργαζόμενου. Γ) Στη συγκεκριμένη περίπτωση, λοιπόν, από την επισκόπηση της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαινουσας, συγκεκριμένα ως προς το «κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια», προκύπτει πως η εταιρία αυτή προχώρησε στον υπολογισμό του βασιζόμενη στις «τακτικές-συνήθειες αποδοχές» των κανονικών εργαζομένων (κατά τη νομολογιακά διαπλασθείσα έννοια όπως προσδιορίζεται ανωτέρω στη σκέψη 19), συμπεριλαμβάνοντας, μεταξύ άλλων, και το κόστος αποδοχών αδείας και επιδόματος αδείας. Επί λέξει υπολόγισε τα εξής: €637,13 Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές-στρίες και επόπτες) με πλήρη απασχόληση μηνιαίως κατά άτομο + €173,36 Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη + €36,60 Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) μηνιαίως κατά άτομο + €73,32 Κόστος δώρου Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) μηνιαίως κατά άτομο + €43,99 Κόστος δώρου Πάσχα (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) μηνιαίως κατά άτομο + €67,92 Επιπλέον κόστος Κυριακών & Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) δωρης απασχόλησης = €1.032,32 / 12 μήνες \times 24 ασφαλιστικά ημερομίσθια που θα απαιτηθούν για τον αντικαταστάτη κανονικής αδείας / 26 ασφαλιστικά ημερομίσθια που αντιστοιχούν σε ένα μήνα απασχόλησης κανονικού εργαζομένου στο έργο = €79,41 Κόστος Αντικαταστατών Εργαζομένων σε

Κανονική Αδεία μηνιαίως κατά άτομο. Δ) Αντιθέτως, σύμφωνα με τους υπολογισμούς της προσφεύγουσας, το κόστος αυτό έπρεπε να ανέλθει σε €86,02. Λαμβανομένου υπόψη όλων των ανωτέρω, κατά την κρίση του Κλιμακίου, η επίμαχη διαφορά συνδέεται με την εσφαλμένη βάση υπολογισμού της Οικονομικής Προσφοράς της προσφεύγουσας, η οποία –ανεξαρτήτως πως θεώρησε πως δεν τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 1 Ν. 3302/2004– εξέλαβε πως ο αντικαταστάτης (του ευρισκόμενου σε κανονική άδεια κυρίως εργαζομένου της επιχείρησης) αυτονόητα πρέπει να δουλέψει 1 ολόκληρο μήνα τον χρόνο, δηλαδή αυξημένα υπολόγισε 22 ημέρες κανονικής αδειας / 26 ασφαλιστικά ημερομίσθια, ενώ κατ' ορθή εκτίμηση ο αντικαταστάτης εργαζομένου σε κανονική άδεια θα δουλέψει μόνο τις ημέρες της νόμιμης κανονικής αδειας σε ετήσια βάση, δηλαδή για 20 πραγματικές ημέρες / 24 ασφαλιστικά ημερομίσθια. Ε) Περαιτέρω, όπως ορθά διατείνεται η παρεμβαίνουσα, αναφέρθηκε ανωτέρω στη σκέψη 5 –όπου έγινε παράθεση του συλλογισμού της προσφεύγουσας όπως αναπτύσσεται στην παρ. 18, σελ. 12-13 της Προσφυγής της– «λέξη προς λέξη» το «λογικό συμπέρασμα» ως προς τη μεθοδολογία υπολογισμού του κόστους αντικατάστασης εργαζομένων σε κανονική άδεια [: ήτοι στο συμπέρασμα ότι το εν λόγω κόστος δήθεν προκύπτει από τη διαίρεση του μηνιαίου εργατικού κόστους ενός ατόμου διά 12 μήνες] το οποίο όμως δε βασίζεται σε καμία ισχύουσα διάταξη εκ της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, παρά μόνο ασαφώς, ήτοι άνευ νομικής απόδειξης, αναφέρει η προσφεύγουσα πως: «...Ως εκ τούτου, δια της λογικής προκύπτει ότι το επίμαχο εν λόγω κόστος σε ετήσια βάση ισούται με το συνολικό εργατικό κόστος ενός μήνα...». Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο 1ος λόγος ακύρωσης.

27. Επειδή, όσον αφορά τον 2ο λόγο ακύρωσης, από τις ανωτέρω αναφερόμενες διατάξεις της Διακήρυξης (βλ. σκέψη 15) προκύπτει, κατά τη γραμματική ερμηνεία τους, πως οι προσφέροντες όφειλαν επί ποινή απόρριψης να υποβάλουν τελικώς την Οικονομική Προσφορά τους (για τη διεκδίκηση της ανάθεσης της επίμαχης δημόσιας σύμβασης) με μία και μοναδική τιμή, ενώ, δυνητικώς ήτοι όχι υποχρεωτικά, η αναγραφή της τιμής αυτής μπορούσε να

γίνει μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία, ώστε η Αναθέτουσα Αρχή να έχει τη δυνατότητα να συγκρίνει όμοιες υποβληθείσες τιμές και να προβεί στην κατακύρωση του υπό ανάθεση έργου. Ορθά λοιπόν αντ-αιτιάται η παρεμβαίνουσα πως όλοι οι ενδιαμέσοι υπολογισμοί –ήτοι αυτοί που προηγούνται της τελικής «μίας και μοναδικής τιμής» της Οικονομικής Προσφοράς κάθε υποψηφίου– μπορούσαν μεν να στρογγυλοποιηθούν τουλάχιστον στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο χωρίς να αποκλείεται όμως συμβατικά μεγαλύτερος βαθμός ακριβείας ώστε να επιτρέπεται ρητά η στρογγυλοποίηση των ενδιάμεσων αυτών υπολογισμών ακόμη και στο τρίτο, τέταρτο, πέμπτο, έκτο κλπ. δεκαδικό ψηφίο. Περαιτέρω, λοιπόν, δεδομένου πως η Διακήρυξη δεν απαίτησε (βλ. ανωτέρω σκέψη 17) επί ποινή αποκλεισμού την έκφραση ποσών με ακρίβεια δύο δεκαδικών ψηφίων κατά την κατάρτιση των Οικονομικών Προσφορών, και πολύ περισσότερο εφόσον επρόκειτο για «ενδιάμεσο υπολογισμό», τότε η επιλογή συγκεκριμένου υποψηφίου να προσδιορίσει την Οικονομική Προσφορά του με μεγαλύτερη ακρίβεια από τα δύο δεκαδικά ψηφία, καθόλου δεν παραβιάζει το κανονιστικό πλαίσιο της Διακήρυξης (ΣτΕ (Δ΄ Τμήμα) 3439/2014 σκέψεις 7-8). Πράγματι, από την επισκόπηση της Οικονομικής Προσφοράς της παρεμβαίνουσας και συγκεκριμένα από τον αντίστοιχο ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο «ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» (αποτελούμενο από σελ. 1-18), τον οποίο ενσωματώνει εκ νέου στο σώμα της Παρέμβασής της (βλ. σελ. 11), προκύπτει πως τα Πεδία υπ' αριθμ.: 1 [: Μικτές αποδοχές προσωπικού (Καθαριστές-στρίες και επόπτες) με πλήρη απασχόληση], 2 [Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη], 3 [Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)], 4 [Κόστος δώρων Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)], 5 [Κόστος δώρων Πάσχα (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)], 6 [Επιπλέον κόστος Κυριακών-Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) δωρης απασχόλησης], 7 Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια], 8 [Κόστος αναλωσίμων υλικών (σάκοι απορριμμάτων, απορρυπαντικά, χαρτιά υγείας, χειροπετσέτες, κρεμοσάπουνο, κλπ)], 9 [Κόστος ειδών ατομικής υγιεινής για τις ανάγκες ασθενών, επισκεπτών και προσωπικού Κ.Κ.Π.Π.Α. (Χαρτί Υγείας, Χειροπετσέτες, Κρεμοσάπουνο)], 10

[Κόστος εργαλείων και μηχανημάτων καθαρισμού (αποσβέσεις, βλάβες, συντήρηση)], 11 [Κόστος διοικητικής υποστήριξης, εγγυητικών επιστολών, ασφάλειας & υγιεινής (ΜΑΠ), λοιπά έξοδα] και 12 [ΛΟΙΠΑ ΕΞΟΔΑ (Επιβάρυνση για το σύνολο των απασχολούμενων υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων σύμφωνα με το Ν. 3996/2011, δηλαδή 51 πραγματικά άτομα * 20,00 € = 1.020,00 €)], είναι πλήρως συμπληρωμένα κατά τη Διακήρυξη, από τα οποία προκύπτει ξεκάθαρα τόσο το τελικό προσφερόμενο τίμημα της Οικονομικής Προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, ήτοι €476.255,78 € πλέον Φ.Π.Α. 24%) όσο και τα τελικά ποσά που αντιστοιχούν στα επιμέρους κόστη του παραπάνω Πίνακα, τα οποία έχουν όλα στρογγυλοποιηθεί στα δύο δεκαδικά ψηφία, παραδοχή η οποία προκύπτει εξάλλου δια συνομολόγησης από την ίδια την προσφεύγουσα στη σκέψη 21 της Προσφυγής της (σελ. 14).

28. Επειδή, ακόμη και εάν γίνει δεκτή η ερμηνεία των όρων της Διακήρυξης όπως υποστηρίζεται από την παρεμβαίνουσα –quod non– τότε και στην περίπτωση αυτή πρέπει να απορριφθεί η Προσφυγή της ως αλυσιτελής, δεδομένου ότι ακόμη και εάν καταστεί δεκτή στην ουσία της δεν είναι ικανή να καταστήσει προσωρινή ανάδοχο την προσφεύγουσα, η Προσφορά της οποίας και στην περίπτωση αυτή, κατά σειρά μειοδοσίας κατατάσσεται ομοίως 2η. Διότι, όπως ορθά επισημαίνει η αναθέτουσα αρχή στις υπ' αριθμ. 3743/04.06.2018 Απόψεις της, η διαφορά που δημιουργείται στη προσφερόμενη οικονομική τιμή της εταιρείας «.....» από την στρογγυλοποίηση του ποσού (όπως υποστηρίζεται από την προσφεύγουσα) δε μεταβάλλει το αποτέλεσμα του επίμαχου δημόσιου Διαγωνισμού. Συγκεκριμένα, αυτό αποδεικνύεται από τις παρακάτω αριθμητικές στρογγυλοποιήσεις (βλ. σελ. 5-6 των Απόψεων): Συγκεκριμένα : 1. Ημερομίσθιο για 50% άνω των 25 ετών και 50 % κάτω των 25 ετών: $(26,18 \text{ €} + 22,83 \text{ €}) / 2 = 24,505$ με στρογγυλοποίηση 24,51 €. 2. Ωρομίσθιο: $24,51 * 6$ ημερομίσθια για κάθε 5 μέρες εργασίας / 40 ώρες εργασίας ανά εβδομάδα = 3,6765 € με στρογγυλοποίηση 3,68 € 3. Μικτές αποδοχές: $24,51 * 26$ ασφαλιστικές ημέρες = 637,26€ τον μήνα ανά άτομο 4. Μικτό ημερομίσθιο: 637,26 € + 53,45 € κόστος

Αριθμός απόφασης: 572/2018

Κυριακών-αργιών (για υπολογισμό βλέπε παρακάτω) = 690,71 € / 26 ασφαλιστικές ημέρες = 26,565769€ με στρογγυλοποίηση 26,57€. 5. Επιπλέον κόστος Κυριακών-Αργιών: 58 Κυριακές & αργίες * 141 ημερήσιες ώρες * 3,68€ ωρομίσθιο * 75% προσαύξηση = 22.571,28€ / 12 μήνες = 1.880,94 / 35,19 άτομα = 53,45098€ με στρογγυλοποίηση 53,45€ * 27,21% εισφορές = 69,993745€ με στρογγυλοποίηση 69,99€. 6. Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη (27,21% για εργαζομένους πλήρους απασχόλησης) : 637,26 € * 27,21% = 173,398 € με στρογγυλοποίηση 173,40€ τον μήνα ανά άτομο. 7. Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη): 13 ημερομίσθια * 26,57 € μικτό ημερομίσθιο = 345,41 € / 12 μήνες = 28,778416 €, με στρογγυλοποίηση 28,78€ * 27,21% εισφορές = 36,6110 € με στρογγυλοποίηση 36,61€ τον μήνα ανά άτομο. 8. Κόστος δώρων Χριστουγέννων περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη): 25 ημερομίσθια Χριστουγέννων * 26,57 € μικτό ημερομίσθιο * 1,04166 προσαύξηση δώρων = 691,922655 €, με στρογγυλοποίηση 691,92 / 12 μήνες = 57,66 € * 27,21% εισφορές = 73,349286 με στρογγυλοποίηση 73,35 € τον μήνα ανά άτομο. 9. Κόστος δώρων Πάσχα (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη): 15 ημερομίσθια Πάσχα * 26,57 € μικτό ημερομίσθιο * 1,04166 προσαύξηση δώρων = 415,153593 € με στρογγυλοποίηση 415,15€ / 12 μήνες = 34,5958 € με στρογγυλοποίηση 34,60 * 27,21% εισφορές = 44,01466 € με στρογγυλοποίηση 44,02 τον μήνα ανά άτομο. 10. Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια: (1 / 12) μήνες * (24 / 26) ημέρες ασφάλισης * (637,26 + 173,40 + 36,61 + 73,35 + 44,02 + 67,99) = 79,43307 € με στρογγυλοποίηση 79,43€. 11. Οπότε το Συνολικό Μηνιαίο Εργατικό Κόστος για όλα τα άτομα (35,19 άτομα) ανέρχεται σε: 637,26 μικτές αποδοχές + 173,40 εισφορές ΙΚΑ + 36,61 κόστος επιδ. αδείας + 73,35 κόστος δώρων Χριστ. + 44,02 κόστος δώρων Πάσχα + 69,99 κόστος Κυριακών-αργιών + 79,43 κόστος αντικαταστατών = 1.114,06€ * 35,19 άτομα = 39.203,77€ συνολικό μηνιαίο εργατικό κόστος. 12. Συνεπώς το συνολικό ανά μήνα και 12μηνο ποσό χωρίς ΦΠΑ προκύπτει ως εξής: 39.203,77€ + Κόστος αναλωσίμων υλικών 105,00 + Κόστος ειδών ατομικής υγιεινής για τις ανάγκες ασθενών, επισκεπτών και προσωπικού Κ.Κ.Π.Π.Α. 112,00 + Κόστος εργαλείων

και μηχανημάτων καθαρισμού 25,00 + Κόστος διοικητικής υποστήριξης, εγγυητικών επιστολών, ασφάλειας & υγιεινής (ΜΑΠ), λοιπά έξοδα 141,99 + λοιπά έξοδα 85,00 + εργολαβικό κέρδος 39,95 + νόμιμες κρατήσεις 57,27 = 39.769,98€ χωρίς ΦΠΑ * 12 μήνες = 477.239,76€ χωρίς ΦΠΑ. Συνεπώς, ακόμη και εάν γίνουν δεκτές οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας και γίνει ο εκ νέου υπολογισμός, δια στρογγυλοποίησης, όλων των αναφερόμενων αριθμητικών μεγεθών, παραμένει η προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα διότι υπέβαλε τη χαμηλότερη τιμή. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο 2ος λόγος ακύρωσης.

29. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη και να γίνει δεκτή η Παρέμβαση.

30. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρα 363 παρ. 5 Ν. 4412/2016 και 5 παρ. 5 Κανονισμού).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος Παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 572/2018

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Ιουλίου και εκδόθηκε στις 23 Ιουλίου (ΣΤΕ ΕΑ 27/2017, ΔΕφΠατρ Ν39/2017).

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Ιωάννης Κίτσος

Ιωάννα Κακλαμάνη