

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 11 Μαΐου 2020 με την εξής σύνθεση: Ιωάννα Θεμελή, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 2-04-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 394/03-04-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «» και τον διακριτικό τίτλο «» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην, οδός, αρ., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «.....» (εφεξής «αναθέτων φορέας»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «πρώτη παρεμβαίνουσα»), με έδρα την,, αρ., Τ.Θ., Τ.Κ., όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «δεύτερη παρεμβαίνουσα»), με έδρα τα, οδός, αρ. ..., ΤΚ, όπως νόμιμα εκπροσωπείται

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να: ακυρωθεί το υπ' αριθμ. πρωτ, 2999/19-03-2020 απόσπασμα Πρακτικών της 484/19-3-2020 συνεδρίασης του αναθέτοντος φορέα (θέμα 16ο) κατά το μέρος που αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η πρώτη παρεμβαίνουσα.

Με τις παρεμβάσεις τους η πρώτη και η δεύτερη παρεμβαίνουσα επιδιώκουν την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

Αριθμός απόφασης: 619/2020

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, το από 2-04-2020 αποδεικτικό τραπεζικής συναλλαγής της για την πληρωμή του εν λόγω παραβόλου και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης). Το ποσό του παραβόλου υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, ήτοι 76.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή ο αναθέτων φορέας με την υπ' αριθμ. Διακήρυξη διακήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την ανάληψη της σύμβασης παροχής υπηρεσιών για την «Καθαριότητα του κτιρίου Έδρας και, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει μόνο της τιμής, εκτιμώμενης αξίας 94.240,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ) στις 25-02-2020 (Α.Δ.Α.Μ.) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4. Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία που προκήρυξε η «.....», που αποτελεί αναθέτοντα φορέα του άρθρου 224 του ν. 4412/2016 καθόσον ασκεί δραστηριότητα στον τομέα των ταχυδρομικών υπηρεσιών, σύμφωνα με το άρθρο 233 του εν λόγω νόμου, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 2-04-2020 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 23.03.2020, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την

Αριθμός απόφασης: 619/2020

προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρουσα του εν θέματι διαγωνισμού της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε τέταρτη κατά σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει, καταρχήν, έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης ως βλαπτόμενη, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας, της δεύτερης παρεμβαίνουσας και της εταιρείας με την επωνυμία «» που προηγούνται άπασες σε σειρά μειοδοσίας, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Σχετικά, έχει γίνει *ad hoc* δεκτό από την νομολογία ότι εταιρεία η οποία κατατάχθηκε σε χαμηλότερες κατά σειρά μειοδοσίας θέσεις σε διαγωνισμό «*με έννομο συμφέρον ασκεί την κρινόμενη αίτηση, καθόσον, με αυτή προβάλλει αιτιάσεις, οι οποίες αναφέρονται στο περιεχόμενο των οικονομικών προσφορών των προτασόμενων αυτής, κατά σειρά κατάταξης, εταιρειών, η αποδοχή των οποίων (αιτιάσεων), θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της επίμαχης σύμβασης σε αυτή*» (ΔΕφΑθ 711/2013, ΔΕφΑθ 873/2012, ΔΕφΑθ 311/2013).

Ωστόσο, το έννομο συμφέρον αφορά κάθε νομική ή πραγματική κατάσταση που αναγνωρίζεται από το δίκαιο και από την οποία ο αιτών βάσει ενός ιδιαίτερου δεσμού αντλεί ωφέλεια, η οποία θίγεται από την προσβαλλόμενη πράξη ή παράλειψη (Γλυκερία Π. Σιούτη, *Το έννομο συμφέρον στην αίτηση ακύρωσης*, Εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα, 1998, σελ. 23). Ειδικότερα, κατά τη θεωρία και νομολογία το έννομο συμφέρον θα πρέπει να είναι και άμεσο από την άποψη ότι το προβαλλόμενο προσωπικό συμφέρον πρέπει να συνδέεται αιτιωδώς με το πρόσωπο του προσφεύγοντος, χωρίς να παρεμβάλλεται συμφέρον τρίτου, και ενεστώς, δηλαδή να είναι υπαρκτό και όχι μελλοντικό (Π. Δαγτόγλου, *Διοικητικό Δικονομικό Δίκαιο*, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2014). Πρέπει, επομένως, να υπάρχει

Αριθμός απόφασης: 619/2020

συρροή των κάτωθι : α) η προσβαλλόμενη πράξη να έχει προκαλέσει βλάβη, υλική ή ηθική, και β) να υφίσταται αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και της προβαλλόμενης βλάβης (ΣΤΕ 7μ. 1898/2016), ήτοι μια ειδική έννομη σχέση του προσφεύγοντα με την προσβαλλόμενη πράξη (Σπ. Βλαχόπουλος, *Όψεις της δικαστικής προστασίας ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας – το παράδειγμα του ν. 2522/1997 για τα δημόσια έργα*, 1998, σελ 199, Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, 2017, σελ. 745 επ.) και δεν αρκεί το γενικό δημόσιο ενδιαφέρον του κάθε πολίτη για την σύνομη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων (ΣΤΕ 4391/2011 7μ., 2446/1992 7μ.). Επίσης, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι και ενεστώς, ήτοι η βλάβη που προκαλείται στον ενδιαφερόμενο να έχει ήδη επέλθει ή να είναι βέβαιο ότι θα επέλθει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής (ΣΤΕ 1442/97 ΔΔικ 1997/1136) και να υφίσταται σωρευτικά τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και κατά την άσκηση της προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, 2239/2003, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «*Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846-7). Δεν νομιμοποιείται επομένως όποιος θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του σε μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα, τα οποία δεν αποτελούν αναγκαία συνέπεια της ακύρωσης της πράξης (ΣΤΕ 1425/93 ΔΔικ 1994/831). Σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως προβολής του από την αναθέτουσα αρχή, το έννομο συμφέρον ελέγχεται αυτεπαγγέλτως από την αρμόδια κατά περίπτωση σύνθεση εξέτασης της προσφυγής ως και από τον δικαστή (βλ. ΣΤΕ 2080/2016, 5/2006, 3078/2005, 1461/2003, κα). Εξετάζεται, δε, η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος με βάση τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και τα στοιχεία του φακέλου που προσκομίστηκαν (ΣΤΕ 928/2004) υπό την έννοια ότι δεν δύναται το αρμόδιο όργανο να συμπληρώσει τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος καθόσον το βάρος απόδειξης για την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος φέρει ο τελευταίος (ΣΤΕ 4524/2009, 3900/2006) και μόνο προαποδεικτικώς (ΣΤΕ 1898/2016, 7μελής). Πέραν των ανωτέρω, οι προβαλλόμενοι από τον προσφεύγοντα λόγοι ακύρωσης περί υπάρξεως πλημμελειών, όσο σοβαρές και εάν είναι οι πλημμέλειες αυτές, και όσο

Αριθμός απόφασης: 619/2020

κατάφωρη η παράβαση νόμου, δεν μπορούν να θεμελιώσουν έννομο συμφέρον για τον προσφεύγοντα, αφού άλλωστε η εξέτασή τους ανάγεται στο βάσιμο της αιτήσεως και όχι στο παραδεκτό αυτής (Δημήτριος Θ. Πυργάκης, *Το έννομο συμφέρον στη δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017).

Επομένως, βάσει των προεκτεθέντων, και δεδομένου ότι το κριτήριο ανάθεσης του υπό κρίση διαγωνισμού είναι η πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά βάσει τιμής, εφόσον η προσφεύγουσα έχει καταταγεί τέταρτη κατά σειρά μειοδοσίας, οι αιτιάσεις της κατά της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου προβάλλονται με' εννόμου συμφέροντος, εφόσον κριθούν βάσιμοι οι ισχυρισμοί περί απόρριψης της προσφοράς του δεύτερου και του τρίτου κατά σειρά μειοδοσία, ήτοι της δεύτερης παρεμβαίνουσας και της εταιρείας με την επωνυμία «». Για το λόγο αυτό, πρέπει, εν προκειμένω, να προηγηθεί η εξέταση των λόγων της προσφυγής που βάλλουν κατά της προσφοράς της τρίτης σε σειρά κατάταξης εταιρείας, και στην περίπτωση που αυτοί κριθούν βάσιμοι, οι αιτιάσεις κατά της δεύτερης παρεμβαίνουσας.

7. Επειδή στις 6-04-2020 ο αναθέτων φορέας προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους ενδιαφερόμενους τρίτους δια μέσω της «Επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8.Επειδή με την με αρ. 520/2020 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε ο αναθέτων φορέας να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

9. Επειδή στις 16-04-2020 ο αναθέτων φορέας απέστειλε τις απόψεις του στην ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. β της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, επί της υπό εξέταση προσφυγής, τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στην προσφεύγουσα.

10. Επειδή η πρώτη παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 9-04-2020 και με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 448/2020 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 6-04-2020 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του

Αριθμός απόφασης: 619/2020

άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και με προφανές έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης, καθώς η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της και την ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου.

11. Επειδή η δεύτερη παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 15-04-2020 και με αριθμό ΓΑΚ ΠΑΡ 480/2020 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 9-04-2020 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και με έννομο συμφέρον αιτείται τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης καθώς έχει κριθεί αποδεκτή η προσφορά της και έχει αναδειχθεί δεύτερη στη σειρά κατάταξης. Ειδικότερα, η δεύτερη παρεμβαίνουσα θεμελιώνει προσωπικό, άμεσο, ήτοι συνεπαγόμενο ευθέως ευμενή μεταβολή στη θιγείσα από την πληττόμενη πράξη νομική ή πραγματική κατάσταση του παρεμβαίνοντος (πρβλ. αποφ. Τμ. Μείζονος Σύνοσης 2826, 1652/2011) και ενεστώς έννομο συμφέρον, τόσο κατά το χρόνο άσκησης της παρέμβασης όσο και κατά τον χρόνο εξέτασης αυτής (πρβλ. ΣΤΕ Ολ. 2153,2154,3050, 3768/2015), καθόσον, εφόσον γίνει δεκτή η υπό εξέταση προσφυγή, η προσφορά της θα απορριφθεί και θα αποκλειστεί από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, και επομένως, η απόφαση της ΑΕΠΠ θα είναι βλαπτική για αυτήν. Επομένως, το έννομο συμφέρον της δεύτερης παρεμβαίνουσας στηρίζεται επαρκώς στην ιδιότητά της ως συμμετέχουσας στη διαγωνιστική διαδικασία με αποδεκτή προσφορά, διατηρώντας την προσδοκία να της ανατεθεί η σύμβαση (ΣΤΕ 2515/2005) δοθέντος και του ότι, ως έχει κριθεί, παραδεκτώς παρεμβαίνει προσφέρων η νομιμότητα της συμμετοχής του οποίου στον διαγωνισμό αμφισβητείται (ΣΤΕ 1794/2008). Εξάλλου, υπό το προΐσχύσαν νομικό καθεστώς, έννομο συμφέρον προς παρέμβαση δεν έχει μόνο εκείνος κατά της αποδοχής του οποίου βάλλει η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων, αλλά και εκείνος που βλέπει να μειώνονται οι πιθανότητες επιτυχίας του από μια ενδεχόμενη αποδοχή της (πρβλ. Φ. ΑΡΝΑΟΥΤΟΓΛΟΥ, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του ν. 3886/2010*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2η έκδοση, παρ. 262, σελ. 153). Περαιτέρω, το εννοιολογικό περιεχόμενο του εννόμου συμφέροντος του τρίτου για την παραδεκτή άσκηση παρέμβασης παρουσιάζει διαφορές με εκείνο του

Αριθμός απόφασης: 619/2020

αιτούντος την ακύρωση της πράξης (βλ. Ε. ΠΑΥΛΙΔΟΥ, *Η συμμετοχή του τρίτου στη Διοικητική Δίκη, Παρέμβαση – Τριτανακοπή*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, σελ. 126).

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η υπό εξέταση προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

13. Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν οχτώ οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα, η πρώτη παρεμβαίνουσα, η δεύτερη παρεμβαίνουσα και η εταιρεία με την επωνυμία « » , οι οποίες υπέβαλαν τις με αριθμ. συστήματος,, και προσφορές τους αντίστοιχα. Σύμφωνα με το Πρακτικό αξιολόγησης φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και «Οικονομική Προσφορά», η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών όλων των διαγωνιζομένων και την ανάδειξη της πρώτης παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου, ενώ η προσφεύγουσα κατατάχτηκε τέταρτη σε σειρά μειοδοσίας μετά τη δεύτερη παρεμβαίνουσα που είναι δεύτερη μειοδότη και την εταιρεία με την επωνυμία « » η οποία είναι τρίτη σε σειρά κατάταξης. Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίνεται το ως άνω Πρακτικό.

14. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ειδικότερα, στην προσφυγή της ότι: « [...]Α. Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....» ΥΠΟΛΕΙΠΕΤΑΙ ΤΟΥ ΝΟΜΙΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΜΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ

Στη σελίδα 51 της προαναφερόμενης διακήρυξης και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ - Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς, «ΣΗΜΕΙΩΝΕΤΑΙ ΟΤΙ: Απαιτείται ανάλυση για τον προσδιορισμό των μηνιαίων αποδοχών & ασφαλιστικών εισφορών ανά εργαζόμενο για κάθε βάρδια απασχόλησης: οι υποψήφιοι επί ποινή αποκλεισμού, θα αναλύουν ξεχωριστά πως προκύπτει το ποσό αποδοχών ανά εργαζόμενο στην κάθε βάρδια απασχόλησης, αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές (ωρομίσθιο, προσαυξήσεις επιδομάτων Χριστουγέννων, Πάσχα, αδείας και αντικατάσταση αδείας καθώς και τις αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές, ώστε να μπορεί να ελεγχθεί το εργατικό

Αριθμός απόφασης: 619/2020

κόστος της οικονομικής προσφοράς τους) και δα επισυναφθεί η Συλλογική Σύμβαση Εργασίας.».

Στις σελίδες 7 και 8 του αρχείου της «Οικονομική Προσφορά», η εταιρεία προχωρά σε ανάλυση του υπολογισμού του εργατικού κόστους στην προσφοράς της. Στη σελίδα 8 και αναφορικά με τις εισφορές που αναλογούν στις υπολογισμένες μικτές αποδοχές αναφέρει ότι το «Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη με βάση τα προϋπολογισμένα ποσά για κάθε βάρδια» αναλύεται ως «Το 24,81% των πάσης φύσεως αποδοχών για τους εργαζόμενους μερικής απασχόλησης και το 26,96% των πάσης φύσεως για τους εργαζόμενους με πλήρη απασχόληση» και υπολογίζεται για το σύνολο της προσφοράς όταν «Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος των ασφαλιστικών εισφορών επί 12 μήνες». Από την παραπάνω ανάλυση για τις εργοδοτικές εισφορές που αναλογούν απουσιάζει ο υπολογισμός των εργοδοτικών εισφορών για τον Ειδικό Λογαριασμό Παιδικών Κατασκηνώσεων.

(σελ. 7 του αρχείου «Οικονομική Προσφορά» της εταιρεία)

ΕΠΙΜΕΡΙΣΜΟΣ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΥ ΤΙΜΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑ ΒΑΡΔΙΑ

α/α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΜΗΝΙΑΙΟ	ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΣΥΝΟΛΟ
1		Υψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες μικτές αποδοχές (καθαρές αμοιβές + εισφορές εργαζομένου) για το σύνολο των εργαζομένων	
2	Μικτές Αποδοχές προσωπικού	Πολλαπλασιάζουμε τις συνολικές εβδομαδιαίες ώρες που απαιτούνται από το πρόγραμμα για κάθε βάρδια με το κατώτατο ωρομίσθιο 4,36€ και μετά με τις 4,345 εβδομάδες του μήνα	Πολλαπλασιάζουμε τις μηνιαίες αποδοχές επί του 12 μήνες
3	Κόστος Επιδόματος Αδειας	Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο των τακτικών αποδοχών 29,04 με τις 13 ημέρες επιδόματος άδειας και με τα άτομα πλήρους απασχόλησης για κάθε βάρδια και διαιρούμε με τους 12 μήνες του έτους προκειμένου να βρούμε το μηνιαίο κόστος	Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος επιδόματος άδειας επί 12 μήνες
4	Κόστος Δώρου Πάσχα	Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο των τακτικών αποδοχών με τις 15 ημέρες Δώρο Πάσχα με το 4,166% προσαύξηση αναλογίας επιδόματος άδειας (Υ.Α. 19040/1981) και με τα άτομα πλήρους απασχόλησης για κάθε βάρδια και διαιρούμε με τους 12 μήνες του έτους προκειμένου να βρούμε το μηνιαίο κόστος	Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος Δώρου Πάσχα επί 12 μήνες

Αριθμός απόφασης: 619/2020

5	Κόστος Δώρου Χριστουγέννων	Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο των τακτικών αποδοχών με τις 25 ημέρες Δώρο Πάσχα με το 4,166% προσαύξηση αναλογίας επιδόματος αδειάς (Υ.Α. 19040/1981) και με τα άτομα πλήρους απασχόλησης για κάθε βάρδια και διαιρούμε με τους 12 μήνες του έτους προκειμένου να βρούμε το μηνιαίο κόστος	Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος Δώρου Χριστουγέννων επί 12 μήνες
	Κόστος αντικαταστατών εργαζόμενων σε κανονική άδεια	1. Μικτές Αποδοχές: Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο των τακτικών αποδοχών με τα άτομα πλήρους απασχόλησης για κάθε βάρδια και με τα 24 ημερομίσθια που αναλογούν στις 26 ημέρες πληρωμής και τα διαιρούμε με τους 12 μήνες του έτους προκειμένου να βρούμε το μηνιαίο κόστος 2. Επίδομα Αδειας: Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο των τακτικών αποδοχών με τις 2 ημέρες άδεια που αναλογούν στον αντικαταστάτη και με τα αναλογούντα άτομα πλήρους απασχόλησης και τα διαιρούμε τους 12 μήνες του έτους	Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος αντικαταστατών εργαζόμενων σε κανονική άδεια επί 12 μήνες
		Μη ληφθείσα Άδεια: Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο των τακτικών αποδοχών με τις 2 ημέρες μη ληφθείσα άδεια που αναλογούν στον αντικαταστάτη και με τα αναλογούντα άτομα πλήρους απασχόλησης και τα διαιρούμε με τους 12 μήνες του έτους προκειμένου να βρούμε το μηνιαίο κόστος 4. Δώρο Χριστουγέννων: Διαιρούμε τις 31 ημερολογιακές με 19 και πολλαπλασιάζουμε με τα 2 ημερομίσθια που αντιστοιχούν σε 19 ημερολογιακές μετά πολλαπλασιάζουμε με τα άτομα πλήρους απασχόλησης με το ημερομίσθιο τακτικών αποδοχών και με το 4,166% αναλογία επιδόματος αδειάς (Υ.Α. 19040/1981) και τα διαιρούμε με τους 12 μήνες του έτους προκειμένου να βρούμε το μηνιαίο κόστος	
	Κόστος Πάσης φύσεων Μικτές Αποδοχές για το σύνολο των εργαζόμενων	Άθροισμα των αθροισμάτων των ποσών των 2 + 3*4 + 5 + 6 επί τον αριθμό των εργαζόμενων ανά βάρδια	Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος των πάσης φύσεως αποδοχών επί 12 μήνες
	Κόστος των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη με βάση τα πολυλογισμένα ποσά για κάθε βάρδια	81% των πάσης φύσεως αποδοχών για τους Εργαζόμενους μερικής απασχόλησης και το 26,96% των πάσης φύσεως για τους εργαζόμενους με πλήρη απασχόληση	Πολλαπλασιάζουμε το μηνιαίο κόστος των ασφαλιστικών εισφορών επί 12 μήνες

Με τις σχετικές εγκυκλίους 49/2013 και 63/2013 και τα Γενικά Έγγραφα Ε40/573/17.7.2014, Ε40/586/5.8.2015, Ε40/627/5.9.2016 και

Δ.ΕΙΣΦ.Μ./464/1156016/28.8.2017, κοινοποιήθηκαν οι διατάξεις του άρθρου 89, περίπτωση Π του Ν. 3996/2011, με τις οποίες συστάθηκε στον Οργανισμό Εργατικής Εστίας (Ο.Ε.Ε.), «Ειδικός Λογαριασμός Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.)», με οικονομική και λογιστική αυτοτέλεια, με σκοπό την οργάνωση και υλοποίηση κατασκηνωτικών προγραμμάτων

Αριθμός απόφασης: 619/2020

φιλοξενίας παιδιών χαμηλόμισθων εργαζομένων και ανέργων σε θερινές παιδικές κατασκηνώσεις. Με την αριθμ. 23411/2131/30.12.2011 Υ.Α., καθορίστηκαν οι διαδικασίες είσπραξης, ελέγχου, διαχείρισης, διάθεσης και δικαιολόγησης των κονδυλίων του Λογαριασμού αυτού. Μεταξύ των άλλων πόρων του λογαριασμού ορίστηκε η ετήσια εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου. Η εταιρεία δεν υπολογίζει το παραπάνω κόστος στο σύνολο του εργατικού κόστους που δηλώνει στην προσφορά της, ούτε κάνει ειδική μνεία για υπολογισμό του ποσού σε κάποια άλλη κατηγορία κόστους. Το ποσό αυτό αναλογεί σε 200,00€ ετησίως (δηλώνει 10 απασχολούμενους στην οικονομική της προσφορά \times 20,00€/απασχολούμενο = 200,00€ ετησίως) ή 200,00€ / 12 μήνες = 16,67€/μήνα.

Στην οικονομική τη προσφορά υπολογίζει:

«1. ΚΤΙΡΙΟ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ και Καθημερινά (Δευτέρα - Παρασκευή) Τέσσερα (4) άτομα ως εξής: τρία (3) άτομα, με τετράωρη απασχόληση (16:30 -20:30) ένα (1) άτομο, με πεντάωρη απασχόληση (12:00 -17:00) (Η μία ώρα 12:00 -13:00 ο υπάλληλος θα απασχολείται στο),»

ήτοι μικτές αποδοχές για 3 άτομα τετράωρης απασχόλησης \times 483,02€/άτομο = 1.449,06€ \times 24,81% = 149,80€ εισφορές που αναλογούν ανά μήνα και μικτές αποδοχές για 1 άτομο πεντάωρης απασχόλησης \times 603,78€/άτομο \times 24,81% = 149,80€ εισφορές που αναλογούν ανά μήνα. Υπολείπεται το ποσό που αφορά στον Ε.Λ.Π.Κ.

«2. & ΑΥΘΗΜΕΡΟΝ

Καθημερινά (Δευτέρα - Παρασκευή) Τέσσερα (3) άτομα ως εξής: ένα (1) άτομο, με εξάωρη απασχόληση (06:00 -12:00)»

ήτοι μικτές αποδοχές για 1 άτομο εξάωρης απασχόλησης \times 724,53€/άτομο \times 26,96% = 195,33€ εισφορές που αναλογούν ανά μήνα. Υπολείπεται το ποσό που αφορά στον Ε.Λ.Π.Κ.

«δύο (2) άτομα, με τρίωρη απασχόληση (19:00 - 22:00)»

ήτοι μικτές αποδοχές για 2 άτομα τρίωρης απασχόλησης \times 362,27€/άτομο = 724,54€ \times 24,81% = 179,76€ εισφορές που αναλογούν ανά μήνα. Υπολείπεται το ποσό που αφορά στον Ε.Λ.Π.Κ.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

«Σάββατο ένα (1) άτομο, με τετράωρη απασχόληση (07:00-11:00)» ήτοι μικτές αποδοχές για 1 άτομο τετράωρης απασχόλησης χ 96,60€/άτομο χ 24,81% - 23,97€ εισφορές που αναλογούν ανά μήνα. Υπολείπεται το ποσό που αφορά στον Ε.Λ.Π.Κ.

«3. ΒΟΡΕΙΟΥ ΤΟΜΕΑ

Δευτέρα έως Σάββατο ένα (1) άτομο με δίωρη απασχόληση (11:00-13:00)» ήτοι μικτές αποδοχές για 1 άτομο δίωρης απασχόλησης χ 289,81€/άτομο χ 24,81% - 71,90€ εισφορές που αναλογούν ανά μήνα. Υπολείπεται το ποσό που αφορά στον Ε.Λ.Π.Κ.

«4. ΠΕΙΡΑΙΑ

Δευτέρα έως Σάββατο ένα (1) άτομο με μια ώρα απασχόληση (11:00-12:00)» ήτοι μικτές αποδοχές για 1 άτομο μονώωρης απασχόλησης χ 144,91€/άτομο χ 24,81% - 35,95€ εισφορές που αναλογούν ανά μήνα. Υπολείπεται το ποσό που αφορά στον Ε.Λ.Π.Κ., Τα παραπάνω αναλύονται και στην σελίδα 9 της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας, την οποία και παραθέτουμε παρακάτω. Συνοπτικά, το ποσό των εργοδοτικών εισφορών που δηλώνεται 149,80€ χ 1 άτομο + 119,84€ χ 3 άτομα + 195,33€ χ 1 άτομο + 89,88€ χ 2 άτομα + 23,97€ χ 1 άτομο + 71,90€ χ 1 άτομο + 35,95€ χ 1 άτομο = 1.016,23€ μηνιαίως (όπως επίσης δηλώνει και στην σελίδα 5 του ίδιου αρχείου), υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κατά 16,67€ μηνιαίως ή 200,00€ ετησίως.

(σελ. 9 του αρχείου «Οικονομική Προσφορά» της εταιρεία}

ΑΝΑΛΥΣΗ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΑ ΒΑΡΔΙΑ

	Ημέρες Ωρες	Αναλογία ατόμων πλήρους απασχόληση ς(€)	Εβδο μαδια ίες ώρες (€)	Μηνιαίο κόστος (€)	Μηνιαία αναλογία δώρου Χρ/νων/ (€)	Μηνιαία αναλογία δώρου Πάσχα (€)	Μηνιαία αναλογία επίδ.. Αδειας (€)	Μηνιαία αναλογία αντικατάσταση (€)	Σύνολο Μηνιαίου Κόστους (€)	Ασφαλιστικές εισφορές (€)
1	Δευτέρα Παρασκευή με πεντάωρη απασχόληση (12:00-17:00)	0,625	25	1 473,61	30,35	23,63	19,66	47,49	603,78	149,80
1	Δευτέρα Παρασκευή με τετράωρη απασχόληση (16:10 70:30)	0,5	20	378,»	31,bl	18,91	15,73	37,59	483,02	119,81
1	Δευτέρα- Παρασκευή με εξάωρη απασχόληση (06:00 - 17:00]	0,75	30	568,33	47,27	28,36	23,60	56,99	724,53	195,33

Αριθμός απόφασης: 619/2020

1	Δευτέρα έως Σάββατο με τριώρη απασχόληση (19:00 -22:00)	0,375	15	254,16	23,03	14,18	11,00	28,49	362,27	00,0g
1	Σάββατο με τετράωρη απασχόληση (07:00-11:00)	0.1	4	76,7»	6.3(1	3,78	3,15	/,ω	96,60	23,97
1	Δευτέρα έως Σάββατο με δίωρη απασχόληση (01:00—13:00)	0,1	17	777,11	18,91	11,14	9,44	77,80	789,81	71,90
1	Δευτέρα έως Σάββατο με μια ώρα απασχόληση (11:00-12:00)	0,15	6	113,67	5,45	5,67	4,72	11,40	144,91	35,95

Επιπλέον, η οικονομική προσφορά της εταιρείας είναι συντεταγμένη κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, καθώς δεν έχει υπολογίσει την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%, η οποία απαιτείται υποχρεωτικά να υπολογίζεται ρητά ως κράτηση από τους όρους της Διακήρυξης.

Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος επί του καθαρού ποσού. Συγκεκριμένα στο «2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» σελ. 23-24, «5.1 Τρόπος πληρωμής» σελ. 35 και το υπ. Αριθμόν πρωτ./06-3-2020 έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής αναφορικά με την «Έγκριση απαντήσεων επί ζητηθεισών διευκρινίσεων οικονομικού φορέα για τον υπ' αριθμ,/2020 Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την ανάληψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο «Καθαριότητα του κτιρίου Έδρας και»;

Άρθρο 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών, σελ. 23-24:

«Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά».

Δεν επιτρέπεται η υποβολή οικονομικής προσφοράς με αρνητική έκπτωση, δηλαδή προσφορά με τιμές μεγαλύτερες του Προϋπολογισμού.

Οι προσφερόμενες τιμές μονάδας αναγράφονται ολογράφως και αριθμητικώς. Οι ανωτέρω προσφερόμενες τιμές μονάδας αναγράφονται στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς που υπογράφεται από τον υποψήφιο και προσδιορίζεται η συνολική προσφερόμενη τιμή για το σύνολο της σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Σε περίπτωση ασυμφωνίας των μεταξύ τους στοιχείων υπερισχύει το αναγραφόμενο ολογράφως ποσό και με διόρθωση στο έντυπο οικονομικής προσφοράς προκύπτει η προσφερόμενη τιμή του υποψηφίου.

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.»

Άρθρο 5.1 Τρόπος πληρωμής» σελ. 35:

«Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς θα πρέπει σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, επί ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής τους προσφοράς τα κάτωθι στοιχεία:

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 (την οποία θα υποβάλλουν ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ στο σύστημα και θα προσκομίσουν σε αντίγραφο).

δ. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων (το εργατικό κόστος θα είναι σύμφωνο και με τις ώρες και το προσωπικό που έχουν δηλώσει οι υποψήφιοι. Το εργατικό κόστος θα πρέπει να υπολογισθεί στη βάση του συμβατικού ημερομισθίου που προβλέπεται από την οικεία Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), τις ανάλογες προσαυξήσεις τους (οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπομένων από την οικεία Κ.Σ.Σ.Ε., τα επιδόματα κ.λ.π.}. Για το εργατικό κόστος θα ληφθεί υπόψη στην κοστολόγηση υπαλλήλου καθαρισμού ηλικίας άνω των 25 ετών.

ε. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά των αποδοχών.

στ. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.

ζ. Το εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους

η. Το κόστος των αναλωσίμων

Αριθμός απόφασης: 619/2020

θ. Το εργολαβικό τους κέρδος

ι. Τις νόμιμες, υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις.

Οικονομικές προσφορές που δεν καλύπτουν τουλάχιστον το κόστος των αμοιβών και της ασφάλισης του προσωπικού καθαριότητας που θα χρησιμοποιηθεί, λαμβάνοντας υπόψη την ισχύουσα, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, οικεία Συλλογική Σύμβαση των εργαζομένων σε Ιδιωτικές Εταιρείες - Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών καθαριότητας όλης της χώρας και δεν πληρούν τους όρους υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων κ.λπ., καθώς και τα άλλα νόμιμα κόστη δεν θα γίνουν δεκτές.

Επίσης διευκρινίζεται ότι προσφορές που δεν θα καλύπτουν τα διάφορα άλλα κόστη όπως λειτουργικά έξοδα, κόστη αναλωσίμων υλικών, εργολαβικό κέρδος και κρατήσεις υπέρ τρίτων θα απορρίπτονται, ως απαράδεκτες και δεν θα αξιολογούνται.»

Τέλος, στο υπ. Αριθμόν πρωί./06-3-2020 έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής αναφορικά με την «Έγκριση απαντήσεων επί ζητηθεισών διευκρινίσεων οικονομικού φορέα για τον υπ' αριθμ. Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την ανάληψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο «Καθαριότητα του κτιρίου Έδρας και» αναγράφεται: «Διευκρίνιση 1: Στη διακήρυξη με Αρ., στο άρθρο 5 'ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ», παρ. 5.1 "Τρόπος πληρωμής", περ. 5.1.8, σελ. 35 της διακήρυξης, αναφέρεται ότι: «Τον ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.» Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε, ποιες είναι συγκεκριμένα οι κρατήσεις με τις οποίες βαρύνεται ο ανάδοχος και εάν με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού.

Απάντηση επί της Διευκρίνισης 1: Η αμοιβή του αναδόχου υπόκειται σε κράτηση ποσοστού 0,06% υπέρ της ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 375 παρ. 7 του Ν. 4412/2016 και σε κράτηση ύψους 0,06 % υπέρ της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με το άρθρο 350 παρ 3 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2, 3 και 6 της ΚΥΑ αριθμ. 1191/17 (ΦΕΚ 969Β/22-3-2017). Επί των εν λόγω κρατήσεων

Αριθμός απόφασης: 619/2020

επιβάλλεται χαρτόσημο 3% και κράτηση υπέρ ΟΓΑ ποσοστού 20% επί του χαρτοσήμου. Κατά την εκάστοτε τμηματική πληρωμή του αναδόχου θα παρακρατείται τόσο ο φόρος εισοδήματος 8% επί της καθαρής συμβατικής αξίας, σύμφωνα με το άρθρο 64 του Ν.4172/2013, όσο και οι ανωτέρω κρατήσεις υπέρ των ανωτέρω Αρχών.»

Η εταιρεία προχωρά στον υπολογισμό της προσφοράς της υπολογίζοντας κρατήσεις 79,92€ ετησίως που αναλογεί στο 0,124335% του καθαρού ποσού της προσφοράς της. Επομένως, οι νόμιμες κρατήσεις που θα έπρεπε να έχει υπολογίσει η εταιρεία είναι 8,12432% χ 64.278,00€ = 5.222,15€. Καθίσταται σαφές πως ο υπολογισμός των κρατήσεων από την εν λόγω εταιρεία υπολείπεται των νομίμων κατά :

$$5.222,15€ - 79,92€ = 5.142,23€$$

Περαιτέρω δε των ανωτέρων, η μη συμπερίληψη της παρακράτησης φόρου 8% στην προσφερόμενη τιμή έχει ως αναγκαίο επακόλουθο να μην μπορεί να θεωρηθεί ως εύλογο το προ υπολογιζόμενο από αυτή εργολαβικό κέρδος. Αναλυτικότερα, ο μη υπολογισμός από την άνω εταιρεία του ποσοστού στην προσφερόμενη τιμή της, έχει ως αναγκαίο επακόλουθο, τη μείωση του κόστους του εργολαβικού κέρδους. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τον παρακάτω υπολογισμό, η προσφορά της άνω εταιρείας παραβαίνει την επί ποινής αποκλεισμού απαίτηση της Διακήρυξης, αλλά και προκύπτει ζημιογόνα μετά από την συμπερίληψη της παρακράτησης φόρου 8%, όπως ρητά και απαράβατα απαιτείται από την Διακήρυξη ως εξής: Κρατήσεις 79,92€, Εργολαβικό κέρδος 695,95€ και καθαρή προσφερόμενη τιμή 64.278,00€. Αν από το εργολαβικό κέρδος αφαιρέσουμε τις νόμιμες κρατήσεις που αναλογούν 5.215,66€, ήτοι 695,95€ - 5.142,23€ = -4.446,28€ καθιστώντας την προσφορά της ζημιογόνα.

Το γεγονός ότι δεν έχουν συμπεριλάβει στην προσφερόμενη τιμή, τη νόμιμη και ρητώς απαιτούμενη από τη Διακήρυξη κράτηση (8%), που μεταβάλλει ασφαλώς το τελικό προσφερόμενο ποσό, καθιστά αδύνατη την τελική σύγκριση των υπολοίπων προσφορών προς ανάδειξη του τελικού μειοδότη.

Επειδή, περαιτέρω, κατά τα παγίως κριθέντα, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεση της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας

Αριθμός απόφασης: 619/2020

της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λ.π., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λ.π., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η Οικονομική Προσφορά της εταιρίας είναι μη νόμιμη και πρέπει να απορριφθεί και λόγω παραβίασης της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας αφού δεν έχει υπολογίσει το κόστος του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων με αποτέλεσμα το εργατικό της κόστος να υπολείπεται του νομίμου και επιπλέον δεν έχει υπολογίσει την προβλεπόμενη παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού της προσφοράς της.

Β, Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «.....» ΥΠΟΛΕΙΠΕΤΑΙ ΤΟΥ ΝΟΜΙΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΜΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ

Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι “Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της

Σύμβασης - Τεχνικές Προδιαγραφές της προαναφερόμενης διακήρυξης και στο ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ / ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΗ* ζητείται για το κτίριο ΑΘΗΝΩΝ & ΑΥΘΗΜΕΡΟΝ, ένας υπάλληλος καθαριότητας δώρου απασχόλησης, το πρωί 06:00 έως 12:00, Για τον συγκεκριμένο υπάλληλο η απασχόληση του είναι 30 ώρες την εβδομάδα και αποτελεί πλήρης απασχόληση. Σύμφωνα με την εγκύκλιο του ΙΚΑ 27/20.3.2012 με θέμα «Βαριές και ανθυγιεινές εργασίες», η οποία τέθηκε σε ισχύ από 1.1.2012, πλήρης θεωρείται η απασχόληση όταν καταβάλλεται στον εργαζόμενο το σύνολο των αποδοχών που προβλέπονται από την οικεία συλλογική Σύμβαση εργασίας ή όταν διαρκεί τουλάχιστον 30 ώρες κάθε εβδομάδα. Σχετικά με την έννοια του όρου «πλήρης απασχόληση», έχει γίνει δεκτό με την εγκύκλιο 182/1985 ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από πέντε (5) ώρες την ημέρα και πάνω ή τριάντα (30) ώρες την εβδομάδα. Διευκρινίζεται δε ότι, όταν πρόκειται για πέντε (5) ημέρες απασχόληση την

Αριθμός απόφασης: 619/2020

εβδομάδα, αυτή θα πρέπει να παρέχεται επί έξι (6) ώρες την ημέρα, ώστε να συμπληρώνονται τουλάχιστον τριάντα (30) ώρες την εβδομάδα.

Η εταιρεία στο κόστος του εν λόγω εργαζομένου δεν υπολόγισε το κόστος των βαρέων και ανθυγιεινών στις εισφορές του εργοδότη για το προσωπικό καθαριότητας (ασφαλιστικές εισφορές 26,96%), αλλά αντίθετως υπολογίσθηκε εσφαλμένα το ποσοστό 24,81% που αντιστοιχεί σε ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη, χωρίς να περιλαμβάνονται οι σχετικές διατάξεις του Κ.Β.Α.Ε. για την ειδικότητα του προσωπικού καθαριότητας πλήρους απασχόλησης. Στο αρχείο « ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_signed» που επισυνάπτει στην προσφορά της και στη σελίδα 3 αυτής, υπολογίζει το εν λόγω εργατικό κόστος υπολογίζοντας εισφορές $24,81\% \times 725,30\text{€}$ μικτών αποδοχών = 180,73€, ενώ οι εισφορές που αναλογούν στις προαναφερόμενες μικτές αποδοχές έπρεπε να είναι $725,30\text{€} \times 26,96\% = 195,54\text{€}$. Συνεπώς, υπολείπεται κατά 14,81€ του νόμιμου εργατικού κόστους μηνιαίως, ήτοι 177,72€ ετησίως.

Σύμφωνα με ία ανωτέρω, η Οικονομική Προσφορά της εταιρίας είναι μη νόμιμη και πρέπει να απορριφθεί και λόγω παραβίασης της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας αφού δεν έχει υπολογίσει τις προβλεπόμενες εισφορές του εργοδότη για το προσωπικό καθαριότητας στην προσφορά της.

{σελ. 3 του αρχείου « ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_signed» της εταιρία)

Δευτέρα έως Παρασκευή

Ένα (1) άτομο για 6 ώρες απασχόλησης (06:00 -12:00)

1. ανάλυση 1ος ατόμου με έξι ώρες εργασίας πέντε ημέρες την εβδομάδα.

ΕΙΔΟΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ	ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΑ ΚΑΘΑΡΙΣΤΡΙΕΣ	ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ 1 ΑΤΟΜΟ
Μικτές αποδοχές προσωπικού	$4,356 \times 6 \text{ ώρες} \times 21,75 \text{ ημέρες} =$	568,46
Κόστος δώρων Χριστουγέννων	$29,04 / 8 \text{ ώρες} \times 6 \text{ ώρες} \times 25 \text{ ημέρες} \times 1,04166/12$ μήνες =	47,27
Κόστος δώρων Πάσχα	$29,04 / 8 \text{ ώρες} \times 6 \text{ ώρες} \times 15 \text{ ημέρες} \times 1,04166/12$	28,36
Κόστος επιδόματος αδείας	$29,04 / 8 \text{ ώρες} \times 6 \text{ ώρες} \times 13 \text{ ημερομίσθια} / 12 \text{ μήνες}$ =	23,60
Αντικατάσταση εργαζομένων σε κανονική άδεια		
Μικτές αποδοχές	Μικτά: $4,356 \times 6 \text{ ώρες} \times 20,5 \text{ ημερομίσθια} / 12 \text{ μήνες}$	44,65

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Δώρα	29,04 / 8 ώρες X 6 ώρες X 3,07583 ημέρες X 1,04166/ 12 μήνες =	5,82
Επίδομα άδειας	4,356 X 6 ώρες X 1,64 ημέρες /12 μήνες =	3,57
Μερικό σύνολο μικτών		721,73
Αποζ. άδειας	4,356 X 6 ώρες X 1,64 ημέρες /12 μήνες =	3,57
Σύνολο μικτών		725,30
Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη Μικτών αποδοχών	721,73 μικτές αποδοχές X 24,81% = 179,06 ΕΛΠΚ 20 ευρώ ανά άτομο /12 μήνες = 1,67 179,06+1,67 =	180,73
Σύνολο		906,03

Γ. Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ «» ΔΕΝ
ΤΗΡΕΙ ΤΟΥΣ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗΣ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ ΟΡΟΥΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ

Στη σελίδα 51 της προαναφερόμενης διακήρυξης και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ
III - Υπόδειγμα

Οικονομικής Προσφοράς, «ΣΗΜΕΙΩΝΕΤΑΙ ΟΤΙ: Απαιτείται ανάλυση για τον προσδιορισμό των μηνιαίων αποδοχών & ασφαλιστικών εισφορών ανά εργαζόμενο για κάθε βάρδια απασχόλησης: οι υποψήφιοι, επί ποινή αποκλεισμού, θα αναλύουν ξεχωριστά πως προκύπτει το ποσό αποδοχών ανά εργαζόμενο στην κάθε βάρδια απασχόλησης, αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές (ωρομίσθιο, προσαυξήσεις επιδομάτων Χριστουγέννων, Πάσχα, αδειάς και αντικατάσταση αδειάς καθώς και τις αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές; ώστε να μπορεί να ελεγχθεί το εργατικό κόστος της οικονομικής προσφοράς τους) και δα επισυναφθεί η Συλλογική Σύμβαση Εργασίας.»

Η εταιρεία δεν επισυνάπτει στην υποβαλλόμενη προσφορά της ανάλυση περί εργατικού κόστους, αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές (ωρομίσθιο, προσαυξήσεις επιδομάτων Χριστουγέννων, Πάσχα, αδειάς και αντικατάσταση αδειάς καθώς και τις αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές), καθιστώντας την οικονομική της προσφορά μη αποδεκτή σύμφωνα με τους όρους της προαναφερόμενης διακήρυξης.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η Οικονομική Προσφορά της εταιρίας είναι μη νόμιμη και πρέπει να απορριφθεί λόγω παραβίασης των όρων της υπ' αριθμ. Διακήρυξης [...].»

15. Επειδή ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] Σύμφωνα με την Διακήρυξη του Αναθέτοντα Φορέα «» με θέμα «Καθαριότητα του Κτιρίου Έδρας &» σας παραθέτονται τα εξής:

Αριθμός απόφασης: 619/2020

1. Οι υποψήφιοι Οικονομικοί Φορείς υποχρεούνταν επί ποινή αποκλεισμού να συμπληρώσουν το υπόδειγμα του παραρτήματος III (υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς), όπως και έπραξαν.

2. Στις σελίδες 23 & 24 της Διακήρυξης περιγράφεται ο αποδεκτός τρόπος συμπλήρωσης του υποδείγματος του εγγράφου Οικονομικής Προσφοράς μέσω ανάρτησής του στο ΕΣΗΔΗΣ. Τον τρόπο αυτό τήρησαν όλοι οι Οικονομικοί Φορείς.

3. Στην περίπτωση των προσβαλλόμενων Οικονομικών Προσφορών των ετ., και, αυτές εμφανίζονται να έχουν συμπληρωθεί σύμφωνα με τα όσα ζητά η οικεία Διακήρυξη και το σχετικό παράρτημα III/Οικονομική Προσφορά. Συμφώνως με τα όσα ζητείται να συμπληρωθούν στο υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς του παραρτήματος III της Διακήρυξης, οι Οικονομικοί Φορείς δεν προέβησαν σε ιδιαίτερη καταχώρηση ως προς την εισφορά υπέρ Ε.Λ.Π.Κ. , ή ως προς την παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού των προσφορών τους (το υπόδειγμα III της Διακήρυξης δεν περιελάμβανε αντίστοιχα πεδία).

4. Ιδιαίτερως αυτό αφορά στην ετ. «» η οποία έτυχε να είναι και ο μειοδότης στο σχετικό διαγωνισμό και ανακηρύχθηκε προσωρινός ανάδοχος με την 2999/19-03-2020 Απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης του Αναθέτοντος Φορέα.

5. Ο προσφεύγων (διακριτικός τίτλος ατομικής επιχείρησης καθαρισμού «») έχει προσθέσει τις δύο παραπάνω αναφορές υπό μορφή αστερίσκου, αμέσως μετά και εκτός του εν λόγω υποδείγματος εγγράφου της Οικονομικής Προσφοράς του.

Βάσει των ανωτέρω ο Αναθέτων Φορέας «»:

Α) Αναφορικά με το από 03/04/2020 ΑΙΤΗΜΑ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ με Γ.Α.Κ. 394/2020 Περί ακύρωσης: θεωρεί νόμιμο και σκόπιμο να διατηρήσει την σειρά κατάταξης των Οικονομικών Φορέων των οποίων οι Οικονομικές Προσφορές έγιναν αποδεκτές με το από 17/03/2020 Πρακτικό Αξιολόγησης Φακέλων «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ- ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» και «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» και κατά συνέπεια να μην προβεί σε ακύρωση της 2999/19-03-2020 Απόφασης του Συμβουλίου Διεύθυνσης αυτού, με την

Αριθμός απόφασης: 619/2020

οποία η ετ. «» αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος του εν λόγω Διαγωνισμού Υπηρεσιών

Εν κατακλείδι:

α) Η κρίση του αποφαινόμενου οργάνου του Αναθέτοντος Φορέα όπως αυτή εκφράστηκε με την 2999/19-03-2020 Απόφαση του Συμβουλίου Διεύθυνσης αυτού, βασίστηκε στο μοναδικό κριτήριο επιλογής Οικονομικού Φορέα που προέβλεπε η Διακήρυξη, ήτοι του κριτηρίου της χαμηλότερης τιμής και μόνο, καθώς και στα ζητούμενα από την οικεία Διακήρυξη δικαιολογητικά και υποδείγματα εγγράφων (Τ.Ε.Υ.Δ., Οικονομική Προσφορά), τα οποία βρέθηκαν συμπληρωμένα όπως εξητείτο από την λόγω Διακήρυξη.

β) Θεωρεί ότι επιμέρους οικονομικά στοιχεία επί των Οικονομικών Προσφορών που έχουν δοθεί από την Προσφεύγουσα υπό μορφή αστερίσκου και χωρίς να απαιτείται ρητώς από την Διακήρυξη, αποτελούν εκ του νόμου κρατήσεις/τέλη κ.ο.κ. τα οποία ισχύουν οριζόντια για οποιαδήποτε Οικονομική Προσφορά στον τομέα των υπηρεσιών καθαριότητας και δεν αποτελούν άνευ ετέρου, λόγο αποκλεισμού. [.....]».

16. Επειδή η πρώτη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...]1. ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟΝ ΕΙΔΙΚΟ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΟΣ ΠΑΙΔΙΚΩ ΚΑΤΑΣΚΗΝΩΣΕΩΝ (Ε.Λ.Π.Κ.)

Η εταιρεία μας, αναφορικά με τις απαιτήσεις της σελίδα 51 της Διακήρυξης, που αναφέρει ο προσφεύγων, συμπεριέλαβε με σαφήνεια και πληρότητα στην προσφορά της όλα τα στοιχεία που απαιτούνται και απαριθμεί η Διακήρυξη, ήτοι ωρομίσθιο, προσαυξήσεις επιδομάτων Χριστουγέννων, Πάσχα, αδείας και αντικατάσταση αδείας καθώς και τις αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές και επισύναψε την αντίστοιχη Συλλογική Σύμβαση Εργασίας. Η δε εισφορά του ΕΙΔΙΚΟΥ ΛΟΓΑΡΙΑΣΜΟΥ ΠΑΙΔΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΗΝΩΣΕΩΝ (Ε.Λ.Π.Κ.) δεν αναφέρεται στο εν λόγω πεδίο - απαίτηση του διαγωνισμού, και ορθά, διότι δεν πρόκειται για δαπάνη που αφορά όλους ανεξαιρέτως του εργαζομένους, αλλά καταβάλλεται μόνο για όσους εργαζόμενους που παρέχουν τις υπηρεσίες τους από 1-8 έως 31-8 εκάστου έτους, ως εκ τούτου, καθίσταται σαφές ότι, τυχόν η άθροιση του κόστους του ΕΛΠΚ στο κόστος των

Αριθμός απόφασης: 619/2020

ασφαλιστικών εισφορών, θα δημιουργούσε παρερμηνείες ως προς την χρήση του σωστού ποσοστού υπολογισμού αυτών.

Σύμφωνα με το άρθρο 34 του Ν. 4144/2013, θεσπίστηκε η σύσταση Ενιαίου Λογαριασμού για την Εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (ΕΛΕΚΠ), στους πόρους του οποίου συγκαταλέγονται (ανάμεσα σε άλλους): «Τα προβλεπόμενα, από την περίπτωση Γ του άρθρου 89 του Ν. 3996/2011, όπως εξειδικεύτηκαν στην 23411/2131/30.12.2011 (ΦΕΚ Β΄ 29/2012) κοινή απόφαση του Υπουργού και Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, έσοδα του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (ΕΛΠΚ), τα οποία διατίθενται αποκλειστικά για τους θεσπισμένους με τις διατάξεις αυτές σκοπούς». Για την ανωτέρω εισφορά εκδόθηκε η υπ' αριθ. 49/2013 Εγκύκλιος του ΙΚΑ (αριθ. πρωτ. Ε20/2/2-8-2013), σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην οποία, επιβλήθηκε «ετήσια εργοδοτική εισφορά €20, ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου, καταβλητέα από τους εργοδότες οι οποίοι καταβάλλουν εισφορές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας». Επίσης, στη μεταγενέστερη υπ' αριθ. 63/2013 εγκύκλιο του ΙΚΑ (αριθ. πρωτ. Ε20/3/24-10-2013) αναφέρεται «η εν λόγω εργοδοτική εισφορά αφορά όσους εργαζόμενους απασχολήθηκαν με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου και μισθοδοτήθηκαν κατά το μήνα Αύγουστο, ανεξάρτητα από τη διάρκεια της ημερήσιας ή μηνιαίας απασχόλησής τους». Από τη γραμματική διατύπωση των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται με σαφήνεια, ότι η επίμαχη εισφορά επιβάλλεται «ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου» και για «όσους εργαζόμενους απασχολήθηκαν με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου και μισθοδοτήθηκαν κατά τον μήνα Αύγουστο», ώστε καμία αμφιβολία να δημιουργείται πως το ποσό της συγκεκριμένης εισφοράς είναι σταθερό, καταβάλλεται άπαξ ανά εργαζόμενο που απασχολείται κατά τον μήνα Αύγουστο, χωρίς την οποιαδήποτε προσαύξηση ανάλογα με την τυχόν απασχόληση σε νυκτερινό ωράριο ή Κυριακές και αργίες. Συνεπώς, το ποσό της εισφοράς δεν οφείλεται σε περίπτωση κατά την οποία οι εργαζόμενοι απασχοληθούν σε άλλα χρονικά διαστήματα εντός του έτους, που δεν περιλαμβάνουν το μήνα Αύγουστο.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Σύμφωνα δε με την ισχύουσα νομολογία του Αρείου Πάγου (βλ. εντελώς ενδεικτικά ΑΠ 62/2012 και 1989/1995) την οποία απαρέγκλιτα ακολουθεί και η ΑΕΠΠ (ομοίως 49/2018 & 396/2018 σκέψη 10, 704/2018) στους δημόσιους διαγωνισμούς, ο υπολογισμός του εργατικού κόστους αποτελεί συνάρτηση του τρόπου αμοιβής των εργαζομένων που χρησιμοποιεί ο υποψήφιος ανάδοχος, δηλαδή, το κόστος των τακτικών αποδοχών του προσωπικού το οποίο αμείβεται με μισθό και όχι με ημερομίσθιο, υπολογίζεται με βάση τον καταβαλλόμενο μισθό. Επομένως καθίσταται σαφές ότι δεν υπάρχει καμία υποχρέωση υπολογισμού και της εισφοράς ΕΛΠΚ στο εργατικό κόστος.

Εν προκειμένω, ούτε ο πίνακας οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης περιλαμβάνει γραμμή «Εισφορές Ε.Λ.Π.Κ» και σε κανένα σημείο της διακήρυξης ζητούνταν να συμπεριληφθεί το κόστος του ΕΛΠΚ στις ασφαλιστικές εισφορές.

Παρόλη, όμως, την μη ρητή αναγραφή της απαίτησης της εισφοράς αυτής στην Διακήρυξη, η εταιρεία μας, γνωρίζοντας την ελληνική νομοθεσία, προέβλεψε το κόστος για το ΕΛΠΚ των 10 υπαλλήλων, το υπολόγισε και περιέχεται στο Διοικητικό κόστος, όπου για το διοικητικό κόστος, η διακήρυξη, δεν ζητούσε ανάλυση υπολογισμού αυτού, αλλά αντιθέτως το μόνο που ζητούσε ξεκάθαρα ήταν το διοικητικό κόστος που υπολογίζεται να είναι μεγαλύτερο του 1% του συνολικού τιμήματος προ ΦΠΑ.

Συγκεκριμένα το ποσό των 200 € ετήσιου κόστους για το ΕΛΠΚ (10 εργαζόμενοι x 20 ευρώ) συμπεριλαμβάνεται στο ποσό των 787,82 € ετήσιου διοικητικού κόστους που έχει προβλεφθεί στην προσφορά μας.

Συνακόλουθα, δεν καταλείπεται αμφιβολία σχετικά με τον υποχρεωτικό χαρακτήρα της εν λόγω κράτησης, πλην όμως η αναθέτουσα αρχή δεν το ανέφερε και δεν είχε προσδιορίσει συγκεκριμένο πεδίο, στο οποίο έπρεπε υποχρεωτικά και επί ποινή αποκλεισμού να αναφερθεί η κράτηση αυτή, κατά συνέπεια, η εν λόγω κράτηση, είναι δυνατό να περιλαμβάνεται στο «Διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών», στο οποίο δηλώσαμε συνολικό ποσό ύψους 787,82 € και να καλυφθεί από αυτό.

Σε κάθε περίπτωση, αν η αναθέτουσα αρχή είχε αμφιβολία σχετικά με τη συμπερίληψη ή μη της εν λόγω κράτησης στο Διοικητικό κόστος, δεν θα

Αριθμός απόφασης: 619/2020

μπορούσε να απορρίψει την Οικονομική μας προσφορά, πριν μας καλέσει να το αποσαφηνίσουμε, δυνάμει του άρθρου 102 παρ. 4 του Ν. 4412/2016.

Καταληκτικά, ο λόγος αυτός της Προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος δεδομένου ότι: (α) δεν αποδεικνύεται παράλειψη υπολογισμού της εν λόγω κράτησης, (β) η Οικονομική προσφορά αντίθετα την υπερκαλύπτει μέσω του Διοικητικού κόστους και (γ) δεν υπήρχε ρητή πρόβλεψη στη Διακήρυξη για υποχρεωτική και επί ποινή αποκλεισμού αναφορά της εν λόγω κράτησης (ΑΕΠΠ 94/2019).

2. ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΠΑΡΑΚΡΑΤΗΣΗ ΦΟΡΟΥ 8%. εν λόγω παρακράτηση φόρου 8% ΔΕΝ συνιστά «κράτηση» υπέρ δημοσίου ή υπέρ τρίτων, αλλά εμπίπτει στις φορολογικές υποχρεώσεις του αναδόχου και έχει προσωρινό χαρακτήρα, καθόσον με τη λήξη του οικονομικού έτους και την εκκαθάριση της φορολογικής δήλωσης του αναδόχου θα συμψηφιστεί με τις λοιπές φορολογικές του υποχρεώσεις. Άλλωστε, ουδείς όρος της διακήρυξης προκαλεί οποιαδήποτε σύγχυση, ώστε να μπορεί να θεωρηθεί ότι η παρακράτηση φόρου 8% συνιστά «κράτηση» υπέρ τρίτων, αντίστοιχη με τις λοιπές ρητώς αναφερόμενες στη διακήρυξη κρατήσεις υπέρ τρίτων.

Επισημαίνεται ότι, όπως διευκρινίζεται στην εγκύκλιο ΠΟΛ 1007/2017 της Α.Α.Δ.Ε., οι αμοιβές για τεχνικές υπηρεσίες, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές υπηρεσίες ή και αμοιβές για παρόμοιες υπηρεσίες που λαμβάνει, μέσω της μόνιμης εγκατάστασής του στην Ελλάδα, νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα, φορολογικός κάτοικος κράτους - μέλους της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου, δεν υπόκεινται σε παρακράτηση φόρου. Από την ως άνω απαλλαγή εξαιρούνται οι αμοιβές που λαμβάνουν τα ως άνω νομικά πρόσωπα για τις υπηρεσίες που παρέχουν στους φορείς γενικής κυβέρνησης της παρ. 2 του άρθρου 64 του Κ.Φ.Ε. και ως εκ τούτου, υπόκεινται σε παρακράτηση με συντελεστές 1%, 4% ή 8%, κατά περίπτωση, βάσει της περ. δ1 της παρ. 1 του άρθρου 64 του Κ.Φ.Ε. Εξάλλου, όπως είναι γνωστό, σε περίπτωση που κατά την εκκαθάριση του φόρου εισοδήματος προκύψει μικρότερος ή καθόλου φόρος, ο «παρακρατηθείς» φόρος επιστρέφεται ή συμψηφίζεται με άλλες οφειλές του φορολογικού υποκειμένου, επομένως δεν οφείλαμε να την συμπεριλάβουμε στην

Αριθμός απόφασης: 619/2020

προσφερόμενη τιμή, αφού αποτελεί μέρος της αμοιβής μας και θα επιστραφεί σε εμάς!

ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΤΟΝΙΣΘΕΙ ΟΤΙ ΚΑΙ Η ΙΔΙΑ Η ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙ Η ΠΑΡΑΚΡΑΤΗΣΗ ΦΟΡΟΥ ΝΑ ΣΥΜΠΕΡΙΛΗΦΘΕΙ ΣΤΗΝ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΚΑΙ ΔΕΝ ΤΗΝ ΑΝΑΓΑΓΕΙ ΣΕ ΚΡΑΤΗΣΗ ΥΠΕΡ ΤΡΙΤΟΥ ΑΛΛΑ ΤΗΝ ΣΥΝΔΕΕΙ ΔΙΑΚΡΙΤΑ ΣΤΗΝ ΠΛΗΡΩΜΗ ΤΟΥ ΕΚΑΣΤΟΤΕ ΤΙΜΟΛΟΓΙΟΥ

ΕΠΟΜΕΝΩΣ είναι σαφές ότι η παρακράτηση του φόρου, η οποία ξεκάθαρα δεν αποτελεί κράτηση υπέρ τρίτου, συνδέεται με την πληρωμή του τιμολογίου και όχι με την οικονομική προσφορά και ο παρακρατηθείς φόρος θα επιστραφεί στο σύνολό του προς τους διαγωνιζόμενους φορείς και δεν θα αποτελέσει κόστος της σύμβασης αφού η παρακράτηση γίνεται στην ίδια την προσφερόμενη τιμή. ΣΕ ΑΝΤΙΘΕΤΗ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ Η ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΑΡΧΗ, ΘΑ ΚΛΗΘΕΙ ΝΑ ΚΑΤΑΒΑΛΛΕΙ ΤΟ 8% ΕΙΣ ΔΙΠΛΟΥΝ ΚΑΙ ΑΥΤΟ ΣΥΝΕΠΑΓΕΤΑΙ ΔΙΚΗ ΤΗΣ ΖΗΜΙΑ!

Ομοίως, στην υπ' αριθ. ΠΟΛ.1120/25.04.2014 «φορολογική μεταχείριση των αμοιβών που καταβάλλονται για τεχνικές υπηρεσίες, αμοιβές διοίκησης, αμοιβές για συμβουλευτικές και παρόμοιες υπηρεσίες» της Διεύθυνσης Φορολογίας Εισοδήματος (Δ12) του Υπουργείου Οικονομικών ορίζεται ότι «... ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών, ήτοι στην αξία που απομένει μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου, του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή το νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφόσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών. Επισημαίνεται ότι η πιο πάνω παρακράτηση διενεργείται κατά το χρόνο καταβολής ή έκδοσης της σχετικής εντολής πληρωμής, ανεξάρτητα αν εξοφλείται ολόκληρη η αξία του τιμολογίου ή μέρος αυτής, και ως εκ τούτου όταν γίνεται τμηματική καταβολή».

Από τα προαναφερόμενα συνάγεται και πάλι ότι η παρακράτηση φόρου δεν αποτελεί νόμιμη κράτηση υπέρ δημοσίου ή τρίτων καθώς υπολογίζεται διακριτά και εκ των υστέρων στο καθαρό ποσό της αξίας των υπηρεσιών μετά την αφαίρεση των κρατήσεων υπέρ δημοσίου ή τρίτων και επιστρέφεται στον ανάδοχο ή συμψηφίζεται με την εκκαθάριση της δήλωσής του. Για το λόγο

Αριθμός απόφασης: 619/2020

αυτόν και στο υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς της υπό κρίση Διακήρυξης δεν υφίσταται ξεχωριστό πεδίο σχετικό με την παρακράτηση φόρου 8%

Τα ανωτέρω αποδεικνύονται πάλι από την ίδια διακήρυξη αφού στις σελ. 22-23 ΑΝΑΦΕΡΕΙ ΜΟΝΟ για κρατήσεις υπέρ τρίτων και ΔΕΝ περιλαμβάνει την παρακράτηση φόρου και στην σελ. 35, ομοίως, δεν αναφέρει σε κανένα σημείο για παρακράτηση φόρου!

Επομένως είναι σαφές και αποδεικνύεται ότι, η ίδια η διακήρυξη, την εν λόγω παρακράτηση, δεν την συμπεριλαμβάνει στις κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων!

Τούτο επιρρώνεται ακόμα και στο υπ'αρ./6-3-2020. έγγραφο διευκρινήσεων της αναθέτουσας αρχής, που επικαλείται ο προσφεύγων, όπου σε απάντηση του διπλού ερωτήματος απαντά με δύο (2) χωριστές προτάσεις διαχωρίζοντας εμφανώς τις κρατήσεις υπέρ τρίτων από την παρακράτηση φόρου, όπου στην πρόταση των απαιτούμενων κρατήσεων, τις οποίες εξειδικεύει μια προς μία, δεν αναφέρει την παρακράτηση φόρου 8%, αλλά την αναφέρει χωριστά στην επόμενη πρόταση που και πάλι την διαχωρίζει από τις λοιπές κρατήσεις και την συνδέει μόνο με την πληρωμή.

Ως εκ τούτου και αυτός ο λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αντίθετος με την διακήρυξη και τις διευκρινήσεις της που αποτελούν την κανονιστική πράξη που διέπει τον συγκεκριμένο διαγωνισμό.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑΤΙΚΑ όλοι οι λόγοι προσφυγής του προσφεύγοντος είναι άτοποι, χωρίς νομικό ή πραγματικό έρεισμα, έρχονται σε αντίθεση με τους σαφείς όρους της διακήρυξης, ασκούνται απαράδεκτα και καταχρηστικά και πρέπει να απορριφθούν [...].»

17. Επειδή η δεύτερη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται αυτολεξεί τα κάτωθι: « [...] 1 . Η συνδιαγωνιζόμενη με δ.τ. «.....» με την προσφυγή της θέτει ως λόγο απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας μας (2ης) σε σειρά κατάταξης, ότι η οικονομική μας προσφορά είναι μη νόμιμη καθώς δεν έχουμε υπολογίσει τις προβλεπόμενες εισφορές του εργοδότη για το προσωπικό καθαριότητας.

Προς απόδειξη των ισχυρισμών της, η προσφεύγουσα στη σελίδα 15 αναφέρει ότι :

Αριθμός απόφασης: 619/2020

«Στο Παράρτημα I .. ζητείται για το κτίριο & ΑΥΘΗΜΕΡΟΝ, ένας υπάλληλος καθαριότητας δώρου απασχόλησης, πρωί 06:00 έως 12:00 Για τον συγκεκριμένο υπάλληλο η απασχόληση του είναι 30 ώρες την εβδομάδα και αποτελεί πλήρη απασχόληση σύμφωνα με την εγκύκλιο του ΙΚΑ 27/20.3.2012 με θέμα «Βαριές και ανθυγιεινές εργασίες» η οποία τέθηκε σε ισχύ από 1.1.2012 και κατά την οποία πλήρης θεωρείται η απασχόληση όταν καταβάλλεται στον εργαζόμενο το σύνολο των αποδοχών που προβλέπονται από την οικεία συλλογική Σύμβαση εργασίας ή όταν διαρκεί τουλάχιστον 30 ώρες κάθε εβδομάδα. Στη συνέχεια της ίδιας σελίδας αναφέρει ότι με τον όρο «πλήρης απασχόληση» έχει γίνει δεκτό με την εγκύκλιο 182/1985 ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από πέντε (5) ώρες την ημέρα και πάνω ή τριάντα (30) ώρες την εβδομάδα και πως όταν πρόκειται για πέντε (5) ημέρες απασχόληση την εβδομάδα, αυτή θα πρέπει να παρέχεται επί έξι (6) ώρες την ημέρα, ώστε να συμπληρώνονται τουλάχιστον τριάντα (30) ώρες την εβδομάδα. »

Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι ανακριβείς και παραπλανητικοί, καθώς προσπαθεί να αιτιολογήσει τους ισχυρισμούς της επικαλούμενη επιλεκτικά συγκεκριμένα αποσπάσματα της εγκυκλίου του ΙΚΑ 27/20.3.2012.

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ Φ10221/οικ.26816/929/ 30-11-2011 (Φ.Ε.Κ. 2778/τ. Β'/2-12-2011) απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης με θέμα «Βαριές & ανθυγιεινές εργασίες», η οποία τέθηκε σε ισχύ από 1/1/2012 και ειδικότερα το Εδάφιο Β, ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ 23 εντάσσονται στα ΒΑΕ Καθαριστές -Καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση, πλην εκείνων που απασχολούνται σε: α) γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' και Β' του ν.3429/2005 όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς 23.β) γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα. Με την παραπάνω διάταξη καλύπτονται πλέον μόνο οι καθαριστές-καθαρίστριες που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση αφού η β' περίπτωση της αντίστοιχης διάταξης του ΚΒΑΕ (2η περίπτωση ειδικοτήτων του υπεδ. γ' του εδαφίου Β') «άνευ χρονικού περιορισμού ημερήσιας απασχόλησης» έχει καταργηθεί.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Σχετικά με την έννοια του όρου "πλήρης απασχόληση" έχει γίνει δεκτό με την εγκ. 182/85 ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από 5 ώρες την ημέρα και πάνω ή 30 ώρες την εβδομάδα. Διευκρινίζεται δε ότι, όταν πρόκειται για πέντε (5) ημέρες απασχόληση την εβδομάδα, αυτή θα πρέπει να παρέχεται επί έξι ώρες την ημέρα, ώστε να συμπληρώνονται τουλάχιστον 30 ώρες την εβδομάδα. Ρητά εξαιρούνται οι καθαριστές - καθαρίστριες πλήρους απασχόλησης σε : α) γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, Οργανισμούς και Α.Ε., που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων Α' και Β' του Ν. 3429/2005, όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς, β) γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα. Ως γραφεία των Δημοσίων Υπηρεσιών γενικά, όπως αναφέρονται στην περίπτωση α' της διάταξης θεωρούνται οι χώροι των ανωτέρω Υπηρεσιών όπου παράγεται κυρίως διοικητικό, ελεγκτικό, νομοθετικό έργο, έστω και αν στο αντικείμενο εργασίας των καθαριστών - καθαριστριών εκτός του καθαρισμού των γραφείων περιλαμβάνεται και ο καθαρισμός χώρων αναμονής πολιτών ή άλλων κοινόχρηστων χώρων (τουαλέτες κ.λ.π.). Μόνο σε περίπτωση όπου, σε Δημόσιες Υπηρεσίες κατά τα ανωτέρω, αν και υπάρχουν γραφεία, το κυρίως παραγόμενο έργο του καθαρισμού γίνεται επί κοινοχρήστων χώρων, οι οποίοι επιβαρύνονται ιδιαίτερα λόγω της παρουσίας σ' αυτούς μεγάλου αριθμού ατόμων και για μεγάλο χρονικό διάστημα π.χ. αίθουσες διδασκαλίας οποιοσδήποτε βαθμίδα εκπαίδευσης, δικαστικές αίθουσες, δημοτικά γυμναστήρια -κολυμβητήρια, Μουσεία, φοιτητικές εστίες, παιδικές κατασκηνώσεις, παιδικοί σταθμοί κ.λ.π. Στην εγκύκλιο του ΙΚΑ 27/20.3.2012, το άρθρο 23 αναφέρεται στους καθαριστές και σε ποιες περιπτώσεις ασφαλιζονται με βαρέα ένσημα και σε ποιες όχι . Αυτολεξεί αναφέρει (σελίδες 35-36 εγκύκλιο του ΙΚΑ 27/20.3.2012) :

«23.Καθαριστές - Καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση, πλην εκείνων που απασχολούνται σε:

α) γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος , καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις ,οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των

Αριθμός απόφασης: 619/2020

διατάξεων του Κεφαλαίου Α' και Β' του ν.3429/2005 όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς β) γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα.

Με την παραπάνω διάταξη καλύπτονται πλέον μόνο οι καθαριστές-καθαρίστριες που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση αφού η β' περίπτωση της αντίστοιχης διάταξης του ΚΒΑΕ (2η περίπτωση ειδικοτήτων του υπεδ. γ' του εδαφίου Β') «άνευ χρονικού περιορισμού ημερήσιας απασχόλησης» έχει καταργηθεί.

Σχετικά με την έννοια του όρου "πλήρης απασχόληση" έχει γίνει δεκτό με την εγκ. 182/85 ότι η απασχόληση Κα πρέπει να διαρκεί από 5 ώρες την ημέρα και πάνω ή 30 ώρες την εβδομάδα.

Διευκρινίζεται δε ότι, όταν πρόκειται για πέντε (5) ημέρες απασχόληση την εβδομάδα, αυτή Κα πρέπει να παρέχεται επί έξι ώρες την ημέρα, ώστε να συμπληρώνονται τουλάχιστον 30 ώρες την εβδομάδα.

Ρητά εξαιρούνται οι καθαριστές - καθαρίστριες πλήρους απασχόλησης σε: α) γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΣΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, Οργανισμούς και Α.Ε., που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων Α' και Β' του Ν. 3429/2005, όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς.

β) γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα. περίπτωση α' της διάταξης θεωρούνται οι χώροι των ανωτέρω Υπηρεσιών όπου παράγεται κυρίως διοικητικό, ελεγκτικό, νομοθετικό έργο, έστω και αν στο αντικείμενο εργασίας των καθαριστών - καθαριστριών εκτός του καθαρισμού των γραφείων περιλαμβάνεται και ο καθαρισμός χώρων αναμονής πολιτών ή άλλων κοινόχρηστων χώρων (τουαλέτες κ.λ.π.).

Έτσι, καθαριστές - καθαρίστριες που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση σε Κεντρικές ή Περιφερειακές Υπηρεσίες Υπουργείων, Γενικές Γραμματείες, Ειδικές Γραμματείες, Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές, Δημόσιες Αρχές της νομοθετικής λειτουργίας του κράτους κ.λ.π. δεν καλύπτονται από τον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών. (υπογράμμιση συντάκτη)

Αντίθετα, δεν θεωρούνται γραφεία οι χώροι των παραπάνω Δημόσιων

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Υπηρεσιών όπου, αν και υπάρχουν γραφεία, το κυρίως παραγόμενο έργο του καθαρισμού γίνεται επί κοινοχρήστων χώρων, οι οποίοι επιβαρύνονται ιδιαίτερα λόγω της παρουσίας σ' αυτούς μεγάλου αριθμού ατόμων και για μεγάλο χρονικό διάστημα π.χ. αίθουσες διδασκαλίας οποιασδήποτε βαθμίδας εκπαίδευσης, δικαστικές αίθουσες, δημοτικά γυμναστήρια - κολυμβητήρια, Μουσεία, φοιτητικές εστίες, παιδικές κατασκηνώσεις, παιδικοί σταθμοί κ.λ.π. Ως γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα, στα οποία αναφέρεται η περίπτωση β' της ανωτέρω διάταξης θεωρούνται οι χώροι, οι οποίοι είναι ανεξάρτητοι από τις μονάδες παραγωγής ή της παροχής υπηρεσιών.

Έτσι δεν καλύπτονται οι καθαριστές - καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση που καθαρίζουν γραφεία λογιστηρίων, διοίκησης προσωπικού και γενικά τα γραφεία τα οποία εξυπηρετούν τη διοίκηση των επιχειρήσεων. Αντίθετα οι καθαριστές - καθαρίστριες που απασχολούνται στους χώρους των μονάδων παραγωγής ή σε χώρους παροχής υπηρεσιών π.χ. σούπερ μάρκετς, κομμωτήρια, καταστήματα λιανικής πώλησης και γενικά σε χώρους που επιβαρύνονται ιδιαίτερα από την παρουσία πολλών ατόμων, καλύπτονται από τον ΚΒΑΕ εφόσον βέβαια απασχολούνται με πλήρη απασχόληση.»

Καθίσταται σαφές από την Διακήρυξη πως το κύριο έργο του Καθαρισμού θα πραγματοποιείται στους χώρους σε κτίριο γραφείων και των κοινοχρήστων χώρων αυτών και δευτερευόντως σε εγκαταστάσεις συνάθροισης του, όπου και πάλι δεν επιβαρύνονται ιδιαίτερα καθώς η σε αυτούς τους χώρους η παρουσία ατόμων είναι ιδιαίτερα περιορισμένη και απόλυτα ελεγχόμενη. Συγκεκριμένα αναφέρει σελίδα 45 παράγραφο 3.1 ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΑ : «Καθαρισμός δαπέδου αιθουσών (σκούπισμα και σφουγγάρισμα).

-Ξεσκόνισμα και καθαρισμός των σταθερών και κινητών επίπλων, των σκευών, των εικόνων και των χαρτών, των computers, printers, των καθισμάτων, των ερμαρίων καθώς και όλων των μηχανικών μέσων που υπάρχουν στο κτίριο.

-Συγκέντρωση και παράδοση των απορριμμάτων στην υπηρεσία καθαριότητας του Δήμου και σκούπισμα όλων των πεζοδρομίων του κτιρίου.

-Κάθε άλλη σχετική εργασία.»

Είναι σαφές λοιπόν ότι η οικονομική προσφορά μας συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της σχετικής Διακήρυξης και σύμφωνα με τις επιταγές της

Αριθμός απόφασης: 619/2020

εργατικής και ασφαλιστικής Νομοθεσίας, χωρίς να υπάρχει ουδεμία απόκλιση από τα ελάχιστα προβλεπόμενα στις σχετικές διατάξεις. Ορθώς και χωρίς να έχουμε υποπέσει σε οιαδήποτε πλημμέλεια ή σφάλμα δεν εντάξαμε τους εργαζομένους τους οποίους θα απασχολήσουμε στο επίδικο έργο, στην κατηγορία των Βαρέων Ανθυγιεινών Ενσήμων (BAE) κατά απολύτως ορθή ερμηνεία των οικείων διατάξεων.

Ως εκ τούτου Θα πρέπει να απορριφτεί η κρινόμενη προσφυγή και να θεωρηθεί ως αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας [...].»

18. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 253 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων [...].»

19. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 281 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι όροι που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών.

2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 293 και της περιοδικής ενδεικτικής προκήρυξης του άρθρου 291 περιέχουν ιδίως: [...]. ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς, [...].»

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 315 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής,

Αριθμός απόφασης: 619/2020

αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα [...]».

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 95 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Η οικονομική προσφορά (προσφερόμενη τιμή) δίδεται σε ευρώ [...]5. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, ισχύουν επιπλέον τα ακόλουθα:

α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται ανά μονάδα, όπως καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για παράδοση του υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης [...]».

22. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

23. Επειδή στο άρθρο 360 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού 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

Αριθμός απόφασης: 619/2020

ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

24. Επειδή το άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» του Ν. 3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/ Α), ορίζει ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής:

α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.

β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.

γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.

δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.

ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά

στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.

Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των

Αριθμός απόφασης: 619/2020

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 [...] 3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής [...]

25. Επειδή, στο άρθρο 89 περ. Γ' του Ν. 3996/2011 προβλέπεται ότι: «Στον Οργανισμό Εργατικής Εστίας (Ο.Ε.Ε.) συνιστάται λογαριασμός με τίτλο *Ειδικός Λογαριασμός Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.) με οικονομική και λογιστική αυτοτέλεια. Πόροι του λογαριασμού είναι η εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ετησίως για κάθε εργαζόμενο, η οποία εισπράττεται με τις τακτικές εισφορές του Ο.Ε.Ε., οι τόκοι των κεφαλαίων του Λογαριασμού και κάθε παροχή από χαριστική αιτία*».

26. Επειδή στο άρθρο 34 («Ενιαίος Λογαριασμός για την εφαρμογή κοινωνικών πολιτικών») παρ. 4 του νόμου 4144/2013 ορίζεται ότι: «Πόροι του Ε.Λ.Ε.Κ.Π. είναι: α) Εισφορά 0,81 %, όπως αυτή καθορίζεται στην παρ. 2 του άρθρου 1 του ν. 2434/1996 (Α'188). β) [...]. γ) Τα προβλεπόμενα, από την περίπτωση Γ' του άρθρου 89 του Ν. 3996/2011, όπως εξειδικεύτηκαν στην 23411/2131/30.12.2011 (Β'29/2012) κοινή απόφαση του Υπουργού και Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, έσοδα του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.), τα οποία διατίθενται αποκλειστικά για τους θεσπισμένους με τις διατάξεις αυτές σκοπούς. δ) Κάθε έσοδο από χαριστική αιτία. [...]» ενώ στην παρ. 6 ορίζεται ότι: «[...]γ) Η εισφορά από την περίπτωση Γ του άρθρου 89 του ν. 3996/2011 διατίθεται αποκλειστικά και καλύπτει τους θεσπισμένους με τη διάταξη αυτή σκοπούς, όπως εξειδικεύτηκαν με την 23411/2131/30.12.2011 (Β' 29/2012) κοινή απόφαση του Υπουργού και Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, και σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις αυτές. Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας, η οποία

Αριθμός απόφασης: 619/2020

εκδίδεται σε τριάντα ημέρες από τη δημοσίευση του παρόντος, ύστερα από γνώμη του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Α.Ε.Δ., καθορίζεται ο χρόνος έναρξης υλοποίησης και κάθε άλλη αναγκαία λεπτομέρεια για την εφαρμογή της διάταξης αυτής, σύμφωνα και με τους όρους της περίπτωσης Γ του άρθρου 89 του ν. 3996/2011».

27. Επειδή, στην ΥΑ 23411/2131/30.12.2011 (ΦΕΚ Β/29) προβλέπεται ότι: «[...] 5. Τρόπος είσπραξης της εργοδοτικής εισφοράς: α) Η εργοδοτική εισφορά για τη λειτουργία του Ε.Λ.Π.Κ. καταβλητέα από τον εργοδότη ετησίως, εισπράττεται από το ΙΚΑ ταυτόχρονα και παράλληλα με τις τακτικές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας εισφορές μηνός Αυγούστου. Η εν λόγω εισφορά συνιστά ξεχωριστό λογαριασμό, προς διαχωρισμό των λοιπών εισπραττομένων εισφορών υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας από το ΙΚΑ. Το ΙΚΑ υποχρεούται να αποδίδει άμεσα την εν λόγω καταβαλλόμενη εργοδοτική εισφορά στον Ε.Λ.Π.Κ. Η άμεση καταβολή εξασφαλίζει την υλοποίηση των κατασκηνωτικών προγραμμάτων εκάστου έτους».

28. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 61 του Ν.4172/2013 «Φορολογία εισοδήματος, επείγοντα μέτρα εφαρμογής του ν. 4046/2012, του ν. 4093/2012 και του ν. 4127/2013 και άλλες διατάξεις» ορίζεται: «Κάθε νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα ή φυσικό πρόσωπο που ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, οι φορείς γενικής κυβέρνησης ή κάθε φορολογούμενος που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, αλλά δραστηριοποιείται μέσω μόνιμης εγκατάστασης στην Ελλάδα, και προβαίνει σε πληρωμές σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 62, καθώς και οι συμβολαιογράφοι για τις συναλλαγές της περίπτωσης στ' του άρθρου 62 υποχρεούνται σε παρακράτηση φόρου όπως ορίζεται στο άρθρο 64».

29. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 64 του Ν.4172/2013 ορίζεται:
«Συντελεστές παρακράτησης φόρου

1. Οι συντελεστές παρακράτησης φόρου είναι οι εξής: [...]2. Οι φορείς γενικής κυβέρνησης εκτός από τις κεφαλαιουχικές εταιρείες κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή υπηρεσιών από φυσικά ή νομικά πρόσωπα, υποχρεούνται, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας αυτών, να παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος

Αριθμός απόφασης: 619/2020

υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως:[...] γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών [...].».

30. Επειδή, ομοίως, στο άρθ. 24 του ν. 2198/1994 «Αύξηση αποδοχών δημοσίων υπαλλήλων εν γένει σύναψη δανείων, υπό του Ελληνικού Δημοσίου και δημιουργία στην Τράπεζα της Ελλάδος Συστήματος Παρακολούθησης Συναλλαγών επί Τίτλων με Λογιστική Μορφή (Αυλοι Τίτλοι) και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α 43/22.03.1994) ορίζεται ότι: « 1. Η περίπτωση στ' της παραγράφου 1 του άρθρου 37α του ν.δ. 3323/1955 αντικαθίσταται ως ακολούθως: «στ. Δημόσιες υπηρεσίες, οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης, κοινωφελή ιδρύματα, οργανισμοί και επιχειρήσεις κοινής ωφέλειας, δημόσιες επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις και νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου γενικά, κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή παροχής υπηρεσιών από επιχειρήσεις, υποχρεούνται όπως, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας αυτών, παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως: [...] και γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών [...].».

31. Επειδή: ι) σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπαραγράφου ΙΑ.3 παρ.ΙΑ του άρθρου πρώτου του Ν.4254/2014 (ΦΕΚ 85/7-4-2014τ.Α') «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας στο πλαίσιο εφαρμογής του Ν.4046/2012 και άλλες διατάξεις» προβλέφθηκε μείωση, από 1/7/2014 και εφεξής, των εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών (μη μισθολογικό κόστος) που καταβάλουν οι επιχειρήσεις και οι Οργανισμοί για το προσωπικό που απασχολούν, με σκοπό την προώθηση και βελτίωση της ανταγωνιστικότητας της Οικονομίας, ως ειδικότερα ερμηνεύτηκαν με την υπ' αιθ. 45/11-6-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων με θέμα Μείωση εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών κατ' εφαρμογή των διατάξεων του Ν.4254/2014, και περαιτέρω ιι) σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 97 του ν. 4387/2016 ΦΕΚ 85 Α') «Ενιαίο Σύστημα Κοινωνικής Ασφάλειας -Μεταρρύθμιση ασφαλιστικού - συνταξιοδοτικού συστήματος - Ρυθμίσεις φορολογίας εισοδήματος και τυχερών παιγνίων και άλλες διατάξεις», προβλέφθηκε η αύξηση των καταβαλλόμενων εισφορών υπέρ

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Ε.Τ.Ε.Α. για την επόμενη εξαετία, ως ειδικότερα προβλέπεται στην με αριθ. 22/2016 εγκύκλιο ΙΚΑ με θέμα Κοινοποίηση διατ. άρθ. 97 ν.4387/16 για αύξηση των ασφαλιστικών εισφορών υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. Δυνάμει των ανωτέρω, οι εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές του κλάδου ασφάλισης Βαρέων ΕΤΕΑΜ, ήτοι των εργασιών που περιλαμβάνονται στον ΚΒΑΕ (σκέψη 54) ορίστηκαν αρχικά με το υπό ι) ως άνω νομοθέτημα και εγκύκλιο σε 26,71% και, εν συνεχεία, προσαυξήθηκαν κατά 0,50%, αντιστοίχως με το παραπάνω υπό ιι) αναφερόμενο νομοθέτημα και εγκύκλιο, σύμφωνα με το οποίο «[.....]ΠΟΣΟΣΤΑ ΕΙΣΦΟΡΩΝ α) Από 1-6-2016 έως 31-5-2019 το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α., όλων των μισθωτών ανεξάρτητα εάν έχουν ασφαλιστεί πριν ή μετά την 1-1-1993, αυξάνεται κατά 1% (0,50% για τον εργοδότη + 0,50% για τον εργαζόμενο) Δηλαδή, το ποσοστό ασφάλισης 6% για όσους ασφαλιζονται στον κλάδο ΜΙΚΤΑ ή ΒΑΡΕΑ διαμορφώνεται από 1-6-2016 έως 31-5-2019 σε 7% (3,5% για τον εργοδότη και σε 3,5% για τον εργαζόμενο).....β) Από 1-6-2019 έως 31-5-2022 το ανωτέρω ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. διαμορφώνεται σε 6,5% (3,25% για τον εργοδότη και σε 3,25% για τον εργαζόμενο)....». Συνεπώς, το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών κλάδου Βαρέα ΕΤΕΑΜ του ΚΒΑΕ ανέρχεται κατά τον χρόνο της κατάθεσης των προσφορών και κατά τον χρόνο εξέτασης της προσφυγής, σε ποσοστό 27,21%, ενώ από 1-6-2019 προβλέπεται μείωση κατά 0,25% και, συνεπώς, από του χρόνου τούτου και μετά, ανέρχεται σε ποσοστό 26,96%.

32.Επειδή σύμφωνα με την υπ' αριθ. Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 (ΦΕΚ Β' 2778/2-12-2011) απόφαση του Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης με θέμα «Βαριές & ανθυγιεινές εργασίες», η οποία ελήφθη κατά την νομοθετική εξουσιοδότηση του άρθ. 17 του ν. 3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις» (ΦΕΚ Α' 115, 2010), τέθηκε σε ισχύ από 1/1/2012, και της οποίας η εγκυρότητα, ισχύς, πληρότητα και δεσμευτικότητα δεν αμφισβητείται (ΣΤΕ 508, 509, 510/2019), οι απασχολούμενοι στις εκεί προβλεπόμενες εργασίες και ειδικότητες ασφαλιζονται κατά τον Κανονισμό Βαρέων & Ανθυγιεινών Επαγγελματιών (Κ.Β.Α.Ε.) (βλ. και Εγκ. ΙΚΑ-ΕΤΑΜ υπ' αριθ. 27, με αριθ. πρωτ. Α32/1150/20-3-2012). Ρητώς υπάγονται στον ΚΒΑΕ σύμφωνα με το Ε

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Δ Α Φ Ι Ο Β΄ ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Η΄ ΧΩΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΠΟΥ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΝΤΑΙ με α/α 23 οι «23. Καθαριστές – Καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση, πλην εκείνων που απασχολούνται σε: α) γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α΄ και Β΄ βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α΄ και Β΄ του ν.3429/2005 όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς β) γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα».

33. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «[...] 1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης
Αντικείμενο της σύμβασης είναι ο καθαρισμός των κυρίων και βοηθητικών χώρων του κτιρίου Έδρας καθώς και των Βόρειου Τομέα, (Διανομή/Διαλογή) & Αυθημερόν, και θα πραγματοποιείται από προσωπικό που θα ανήκει αποκλειστικά στην ανάδοχο, με δικά του υλικά και μέσα, και θα επιτελεί τις αναφερόμενες εργασίες όπως περιγράφονται στο Παράρτημα Ι της παρούσας διακήρυξης.

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : Υπηρεσίες Καθαρισμού Κτιρίων.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 94.240,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: € 76.000,00 / ΦΠΑ : € 18.240,00).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δώδεκα (12) μήνες αρχόμενη από την επομένη της υπογραφής της.

Ο αναθέτων φορέας διατηρεί το δικαίωμα να παρατείνει τη διάρκεια της σύμβασης, με μονομερή της δήλωση (απόφαση) που ασκείται πριν από τη λήξη αυτής, για ένα επιπλέον έτος (παράταση), με έναρξη την επομένη της ημερομηνίας λήξης, με τους ίδιους όρους της αρχικής σύμβασης και με βάση τον συνολικό αριθμό εργάσιμων ημερών της παράτασης.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο Παράρτημα Ι της παρούσας διακήρυξης.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει μόνο της τιμής. [...] 2.1.3 Παροχή Διευκρινίσεων Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο (επτά) 7 ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. το αργότερο τέσσερις (4) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών – διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο.

Για την υποβολή προσφοράς που θα ανταποκρίνεται στις ανάγκες του αναθέτοντος φορέα οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς μπορούν να επισκεφθούν τα κτίρια (οι διευθύνσεις των κτιρίων αναφέρονται στο Παράρτημα Ι) στα οποία θα παρασχεθούν οι υπηρεσίες καθαριότητας, πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών κατά τις εργάσιμες ημέρες και ώρες και σε συνεννόηση με την αρμόδια υπηρεσία του αναθέτοντος φορέα (Δ/ση Παραγωγικής Λειτουργίας και Υποδομών).

Αιτήματα παροχής διευκρινίσεων που υποβάλλονται είτε με άλλο τρόπο είτε το ηλεκτρονικό αρχείο που τα συνοδεύει δεν είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο, δεν εξετάζονται.

Αιτήματα παροχής πληροφοριών ή διευκρινίσεων που υποβάλλονται εκτός των ανωτέρω προθεσμιών δεν εξετάζονται.

Το αποφασιστικό όργανο του αναθέτοντος φορέα θα απαντήσει ταυτόχρονα και συγκεντρωτικά σε όλες τις διευκρινίσεις που θα ζητηθούν εντός του διαστήματος που αναφέρεται παραπάνω και σε όλους όσους ενδιαφέρονται για τον συγκεκριμένο διαγωνισμό. Οι αιτήσεις παροχής διευκρινίσεων θα πρέπει να απευθύνονται στο αποφασιστικό όργανο του αναθέτοντος φορέα.

Κανένας Υποψήφιος δεν μπορεί σε οποιαδήποτε περίπτωση να επικαλεστεί προφορικές απαντήσεις εκ μέρους της Υπηρεσίας. Ο αναθέτων

Αριθμός απόφασης: 619/2020

φορέας μπορεί να παρατείνει την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα, δεν έχουν παρασχεθεί εντός της τασσόμενης προθεσμίας που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών,

β) όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές.

Η διάρκεια της παράτασης θα είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών ή των αλλαγών.

Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, δεν απαιτείται παράταση των προθεσμιών. [...] 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών

Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά».

Δεν επιτρέπεται η υποβολή οικονομικής προσφοράς με αρνητική έκπτωση, δηλαδή προσφορά με τιμές μεγαλύτερες του Προϋπολογισμού.

Οι προσφερόμενες τιμές μονάδας αναγράφονται ολογράφως και αριθμητικώς. Οι ανωτέρω προσφερόμενες τιμές μονάδας αναγράφονται στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς που υπογράφεται από τον υποψήφιο και προσδιορίζεται η συνολική προσφερόμενη τιμή για το σύνολο της σύμβασης. Σε περίπτωση ασυμφωνίας των μεταξύ τους στοιχείων υπερισχύει το αναγραφόμενο ολογράφως ποσό και με διόρθωση στο έντυπο οικονομικής προσφοράς προκύπτει η προσφερόμενη τιμή του υποψηφίου.

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.

Οι τιμές θα πρέπει να δίνονται σε ΕΥΡΩ, θα αναγράφονται δε ολογράφως και αριθμητικώς.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Σημειωτέων οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν επί ποινή απόρριψης το Συνοδευτικό Έντυπο οικονομικής προσφοράς ως αυτό αναγράφεται στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσης.

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 310 του ν.4412/2016 και

γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από τον αναθέτοντα φορέα στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσης. Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς θα πρέπει σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, επί ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής τους προσφοράς τα κάτωθι στοιχεία:

Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις.

Οικονομικές προσφορές που δεν καλύπτουν τουλάχιστον το κόστος των αμοιβών και της 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 (την οποία θα υποβάλλουν ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ στο σύστημα και θα προσκομίσουν σε αντίγραφο).

δ. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων (το εργατικό κόστος θα είναι σύμφωνο και με τις ώρες και το προσωπικό που έχουν δηλώσει οι υποψήφιοι. Το εργατικό κόστος θα πρέπει να υπολογισθεί στη βάση του συμβατικού ημερομισθίου που προβλέπεται από την οικεία Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), τις ανάλογες προσαυξήσεις τους (οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπομένων από την οικεία Κ.Σ.Σ.Ε., τα επιδόματα κ.λ.π.). Για το εργατικό κόστος θα ληφθεί υπόψη στην κοστολόγηση υπαλλήλου καθαρισμού ηλικίας άνω των 25 ετών.

ε. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά των αποδοχών.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

στ. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.

ζ. Το εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους

η. Το κόστος των αναλωσίμων

θ. Το εργολαβικό τους κέρδος

ι. Τις νόμιμες, υπέρ ασφάλισης του προσωπικού καθαριότητας που θα χρησιμοποιηθεί, λαμβάνοντας υπόψη την ισχύουσα, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, οικεία Συλλογική Σύμβαση των εργαζομένων σε Ιδιωτικές Εταιρείες –Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών καθαριότητας όλης της χώρας και δεν πληρούν τους όρους υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων κ.λπ., καθώς και τα άλλα νόμιμα κόστη δεν θα γίνουν δεκτές.

Επίσης διευκρινίζεται ότι προσφορές που δεν θα καλύπτουν τα διάφορα άλλα κόστη όπως λειτουργικά έξοδα, κόστη αναλωσίμων υλικών, εργολαβικό κέρδος και κρατήσεις υπέρ τρίτων θα απορρίπτονται, ως απαράδεκτες και δεν θα αξιολογούνται.

Σημειώνεται ότι ως εύλογο Διοικητικό κόστος δεν μπορεί, επί ποινή αποκλεισμού, να υπολογιστεί ποσοστό χαμηλότερο από το 1% της συνολικής οικονομικής προσφοράς προ Φ.Π.Α.

Ο Αναθέτων Φορέας διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους συμμετέχοντες στοιχεία απαραίτητα για την τεκμηρίωση του κανονικού ή μη των προσφερομένων τιμών, αυτοί δε, υποχρεούνται να παρέχουν αυτά.
[...].2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Ο Αναθέτων Φορέας με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2. (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, [...] θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...]

5.1 Τρόπος πληρωμής [...] 5.1.8. Τον ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης [...] 6.7 Λοιποί Όροι

Η σύμβαση που θα υπογραφεί, σύμφωνα με την παρούσα διακήρυξη, δεν δημιουργεί ουδεμία εργασιακή σχέση με την μορφή εξαρτημένης εργασίας αορίστου ή ορισμένου χρόνου μεταξύ του εργοδότη (του Αναθέτοντος Φορέα) και οποιουδήποτε μέλους της ομάδας εκτέλεσης του έργου. Τα μέλη της ομάδας εκτέλεσης του έργου είναι προσωπικό που έχει προσληφθεί από τον ανάδοχο και οπωσδήποτε συνδέεται συμβατικά με αυτόν, ο οποίος και μόνο ευθύνεται απέναντι τους ως εργοδότης. Η εν γένει επίβλεψη του έργου ανήκει αποκλειστικά στον ανάδοχο, ο οποίος ελέγχεται από την εταιρεία αναλόγως κατά την τμηματική ή ολική παραλαβή του. [...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης – Τεχνικές Προδιαγραφές

Ο καθαρισμός των κυρίων και βοηθητικών χώρων των κτιρίων θα γίνεται από προσωπικό που θα ανήκει αποκλειστικά στον ανάδοχο και με δικά του υλικά και μέσα και θα επιτελεί ενδεικτικά τις παρακάτω αναφερόμενες εργασίες: [...] ΕΙΔΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ

1. Κεντρική Διοίκηση (.....)

Ο καθαρισμός του κτιρίου θα γίνεται σε όλους τους εσωτερικούς χώρους συνολικής επιφάνειας 2.376,91 m², από Δευτέρα έως Παρασκευή καθώς και στους εξωτερικούς χώρους (πρασιά - πεζοδρόμιο πρόσσοψης και χώρος ακάλυπτου της πίσω όψης) από προσωπικό που θα διαθέτει ο

Αριθμός απόφασης: 619/2020

παρέχων υπηρεσίες σύμφωνα με το παραπάνω πρόγραμμα εργασιών, ή αντίστοιχα με την εξειδίκευση που ακολουθεί:

-Ένας (1) υπάλληλος καθαριότητας πεντάωρης απογευματινής απασχόλησης 12:00 έως 17:00 ως εξής: για τον καθημερινό καθαρισμό του για μία (1) ώρα από 12:00-13:00 και ακολούθως στο κτ. Κ. Διοίκησης από 13:00-17:00 για την επιμέλεια όλων των ορόφων, για την αναπλήρωση ειδών προσωπικής υγιεινής καθώς και για τυχόν απρόβλεπτο γεγονός. Κατά την βάρδια αυτή θα καθαρίζονται εκ περιτροπής τα δύο βοηθητικά κλιμακοστάσια αμφίπλευρα της βόρειας πλευράς του ισογείου τα οποία οδηγούν από το ισόγειο στο α' υπόγειο, καθώς και η μεσόσκαλα με μοκέτα μεταξύ ημιωρόφου και ισογείου. Επίσης θα σκουπίζεται και ο χώρος της Κεντρ. Αποθήκης στο β' υπόγειο (όχι των λοιπών Διευθύνσεων).

-Τρεις (3) υπαλλήλους καθαριότητας τετράωρης απογευματινής απασχόλησης 16:30 έως 20:30 για τους χώρους του α' υπογείου, του ισογείου και όλων των ορόφων μετά των W.C. και κουζινών, καθώς και το κεντρικό κλιμακοστάσιο.

Ειδικότερα για το σκούπισμα θα χρησιμοποιούνται ηλεκτρική σκούπα ή κλώστινες σαρώστρες, ενώ για το υγρό σφουγγάρισμα των δαπέδων (laminat ή μαρμάρου/πλακιδίων δαπέδου) θα χρησιμοποιούνται αποκλειστικά σφουγγαρίστρες μικροϊνών για την ελάχιστη δυνατή συγκράτηση νερού σε αυτές.

Στο κτίριο έχουν τοποθετηθεί συσκευές χειροπετσετών στα W.C. και στις κουζίνες. Πρόκειται συνολικά για 13 συσκευές χειροπετσετών τύπου “ζιγκ-ζαγκ” (από τρεις σε κάθε όροφο και στο ισόγειο, καθώς και μία συσκευή στο κουζινάκι των υπαλλήλων α' υπογείου). Υπάρχουν επίσης 18 επίτοιχες συσκευές επαγγελματικού ρολού υγείας σε ισάριθμα WC.

Σε 6 μόνο W.C. υπάρχουν τοποθετημένες συσκευές για ρολό υγείας οικιακού τύπου (2ος όροφος στα W.C. ανδρών, στα W.C. υπαλλήλων στο α' υπόγειο και στο W.C. ΑΜΕΑ στο ισόγειο). Εφόσον ο Ανάδοχος το επιθυμεί για λόγους ομοιομορφίας των προμηθειών του, μπορεί να τοποθετήσει με χρησιδάνειο ανάλογες συσκευές και στα που περιλαμβάνονται στις παρούσες απαιτήσεις.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

2. Ο καθαρισμός του (Διανομή/Διαλογή) & Αυθημερόν (.....) θα πραγματοποιείται καθημερινά από Δευτέρα έως Παρασκευή από έναν υπάλληλο καθαριότητας δώρου απασχόλησης, το πρωί 06:00 έως 12:00 και το απόγευμα από δύο υπαλλήλους καθαριότητας 3ωρης απασχόλησης από 19:00 έως 22:00. Το Σάββατο η καθαριότητα θα πραγματοποιείται το πρωί από έναν υπάλληλο καθαριότητας από τις 7:00 έως 11:00. Ιδιαίτερη έμφαση θα δίνεται στον καθαρισμό των W.C. και την επάρκεια υλικών υγιεινής, καθώς και στον καθαρισμό κάτωθεν και περιμετρικά των συσκευών πόσιμου νερού και επιδαπέδιου κλιματισμού. 3. Ο καθαρισμός των κτιρίων στα οποία στεγάζονται τα ΤΟΜΕΑ (.....), του (.....) και του (.....) θα πραγματοποιείται σε όλους τους εσωτερικούς χώρους αυτών και στους βοηθητικούς χώρους (γκαραζ, πατάρι ή υπόγειο) ως ακολούθως: [...] 3.1 ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΑ

-Καθαρισμός δαπέδου αιθουσών (σκούπισμα και σφουγγάρισμα).

-Ξεσκόνισμα και καθαρισμός των σταθερών και κινητών επίπλων, των σκευών, των εικόνων και των χαρτών, των computers, printers, των καθισμάτων, των ερμαρίων καθώς και όλων των μηχανικών μέσων που υπάρχουν στο κτίριο.

-Συγκέντρωση και παράδοση των απορριμμάτων στην υπηρεσία καθαριότητας του Δήμου και σκούπισμα όλων των πεζοδρομίων του κτιρίου.

-Κάθε άλλη σχετική εργασία.

Το έργο της καθαριότητας στα,, θα εκτελείται και το Σάββατο.

Στο θα εκτελείται από Δευτέρα έως Παρασκευή. Όλες οι παραπάνω εργασίες θα εκτελούνται από συνεργείο που θα διαθέτει ο ανάδοχος. 3.2 ΕΝΤΟΣ ΤΡΙΜΗΝΟΥ

- Καθαρισμός των μέσων σκίασης (περσίδων ή άλλων)

-Σκούπισμα και πλύσιμο των υπογείων χώρων κατά προτίμηση με ηλεκτρική σκούπα/συσκευή πλύσης και αναρρόφησης υγρών.

-Γυάλισμα και κρυσταλλοποίηση των δαπέδων, όπου απαιτείται.

-Κάθε άλλη σχετική εργασία που κρίνεται απαραίτητη.

A1 Ο ανάδοχος υποχρεούται να καθαρίζει τους χώρους όλων των παραπάνω κτιρίων, άσχετα με τις όποιες και όσες μεταβολές γίνουν, εφόσον

Αριθμός απόφασης: 619/2020

δεν μεταβληθεί η συνολική επιφάνεια των χώρων και δεν υπάρξουν διαφοροποιήσεις ως προς το ωράριο του προσωπικού καθαριότητας, στο δε καθαρισμό των υαλοπινάκων μετά των πλαισίων τους περιλαμβάνεται ολόκληρη η μεταλλική ή από αλουμίνιο επιφάνεια.

Το προσωπικό του αναδόχου υποχρεούται:

- να φροντίζει να μη χάνονται έγγραφα και άλλα αντικείμενα που τυχόν έχουν εγκαταλειφθεί πάνω στα Γραφεία και γενικά στο χώρο που καθαρίζει.

- να προσέχει να μη γίνονται ζημιές και φθορές κατά το καθάρισμα στα έπιπλα, αντικείμενα κλπ.

- να ελέγχει κατά την αποχώρησή του αν οι βρύσες, τα παράθυρα, τα φώτα κλπ. είναι κλειστά.

- να ασχολείται με το έργο του σύμφωνα με το πρόγραμμα καθαρισμού.

- να μην ασχολείται με άλλα έργα εκτός από εκείνα της καθαριότητας.

A2 Στον ανάδοχο και προκειμένου αυτός να εκτελεί τις υποχρεώσεις του σύμφωνα με την παρούσα, ο αναθέτων φορέας θα παρέχει τις αναγκαίες για το σκοπό αυτό διευκολύνσεις, όπως π.χ. η απελευθέρωση των χώρων του κτιρίου που θα καθαριστούν από τις ταχυδρομικές αποστολές που βρίσκονται σε αυτούς ή από άλλα ταχυδρομικά αντικείμενα που εμποδίζουν τον καθαρισμό των χώρων αυτών.

A3 Ο αναθέτων φορέας μπορεί να απαιτεί από τον ανάδοχο την αντικατάσταση οποιουδήποτε προσώπου χρησιμοποιείται απ' αυτόν και θεωρεί κατά την ανεξέλεγκτη κρίση του ακατάλληλο.[...] γ) Ο ανάδοχος πρέπει να φροντίζει για την επάρκεια των ανωτέρω καθ' όλη την διάρκεια της σύμβασης, με ενημέρωση εκ των προτέρων από το προσωπικό του για τυχόν έλλειψη. Για το σκοπό αυτό ένας εκ των υπαλλήλων καθαριότητας του Αναδόχου θα ορίζεται ως επόπτης, με σκοπό την παραπάνω ενημέρωση, αλλά και τον συντονισμό του όλου προσωπικού της αρμοδιότητάς του, ανά εγκατάσταση.

Το προσωπικό που θα Εργαστεί στη Σύμβαση: [.....] γ) Θα τελεί υπό τον έλεγχο και την αποκλειστική ευθύνη του αναδόχου.[.....] 5 - ΑΛΛΑΓΗ/ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ

α) Ο ανάδοχος, κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης, δύναται να αντικαταστήσει έναν ή περισσότερους από τους εργαζομένους που

Αριθμός απόφασης: 619/2020

περιλαμβάνονται στον κατάλογο προσωπικού που υποβλήθηκε κατά την υπογραφή της σύμβασης, με την προϋπόθεση ότι οι νέοι εργαζόμενοι:

αα) Δικαιούνται να λαμβάνουν ακριβώς τις ίδιες αποδοχές και ασφαλιστικές εισφορές με αυτούς που πρόκειται να αντικατασταθούν. αβ) Εργάζονται τις ίδιες ώρες και ημέρες (ώρες έναρξης και λήξης ανά ημέρα) της βδομάδας.

β) Η αλλαγή/αντικατάσταση των εργαζομένων πραγματοποιείται από τον ανάδοχο κατόπιν, έγκαιρης και υποχρεωτικά πριν την πραγματοποίηση της αλλαγής/αντικατάστασης, έγγραφης ενημέρωσης της αρμόδιας Διεύθυνσης (Δ/ση Παραγωγικής Λειτουργίας) του Αναθέτοντος φορέα στην οποία να αναφέρονται όλα τα σχετικά στοιχεία του προσωπικού (προς αντικατάσταση και νέου προσωπικού) που επιβεβαιώνουν την ανωτέρω προϋπόθεση, καθώς και υποβολής των προβλεπόμενων από το άρθρο 16 του Ν.2874/2000 (ΦΕΚ Α' 286) τελευταίων (επικαιροποιημένων) Πινάκων (έντυπο Ε4) από τους οποίους να προκύπτουν – επιβεβαιώνονται, τα στοιχεία των δικαιούμενων αποδοχών και ωρών εργασίας των νέων εργαζομένων. 6 – ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΕΡΓΑΣΙΑΣ

α) Ο ανάδοχος υποχρεούται κατά την υπογραφή της σύμβασης, καθώς και πριν τη λήξη του εκάστοτε μήνα, να υποβάλλει στην αρμόδια Δ/ση (Δ/ση Παραγωγικής Λειτουργίας) του Αναθέτοντος φορέα, αναλυτικό μηνιαίο πρόγραμμα εργασίας του προσωπικού του, στο οποίο να αναφέρονται ανά εργαζόμενο οι χώροι καθαρισμού, καθώς και η ώρα εισόδου και αποχώρησης από τον εκάστοτε χώρο.

Η τήρηση του προγράμματος εργασίας είναι υποχρεωτική από τον ανάδοχο.

β) Σε περίπτωση μεταβολής του προσωπικού (λόγω εσωτερικής μεταφοράς ή αλλαγής/αντικατάστασης) θα υποβάλλεται, έγκαιρα και υποχρεωτικά πριν την πραγματοποίηση της μεταβολής, στην αρμόδια Δ/ση τροποποιητικό πρόγραμμα εργασίας. [.....] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς

ΠΙΝΑΚΑΣ 1 Παροχή Υπηρεσιών Καθαριότητας Κτιρίου Έδρας και τωντης

Αριθμός απόφασης: 619/2020

ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΙΣ & ΩΡΕΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ Ενδεικτικός συνολικός προϋπολογισμός για ένα έτος: 94.240,00€ , συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.	Μηνιαίο Κόστος/Κτίριο προ Φ.Π.Α.*	Φ.Π.Α.	Μηνιαίο Κόστος/Κτίριο με Φ.Π.Α.
1. ΚΤΙΡΙΟ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ (.....) 1^α. (.....) Καθημερινά (Δευτέρα - Παρασκευή) Τέσσερα (4) άτομα, κατ' ελάχιστον, ως εξής: <ul style="list-style-type: none"> • τρία (3) άτομα, με τετράωρη απασχόληση (16:30 - 20:30) • ένα (1) άτομο, με πεντάωρη απασχόληση (12:00 - 17:00) 			
2. & ΑΥΘΗΜΕΡΟΝ (.....) Καθημερινά (Δευτέρα - Παρασκευή) Τέσσερα (4) άτομα, κατ' ελάχιστον, ως εξής: <ul style="list-style-type: none"> • ένα (1) άτομο, με εξάωρη απασχόληση (06:00 - 12:00) • δύο (2) άτομα, με τρίωρη απασχόληση (19:00 - 22:00) Σάββατο <ul style="list-style-type: none"> • ένα (1) άτομο, κατ'ελάχιστον, με τετράωρη απασχόληση (07:00 - 11:00) 			
3 (.....) Δευτέρα έως Σάββατο <ul style="list-style-type: none"> • ένα (1) άτομο, κατ'ελάχιστον, με δίωρη απασχόληση (11:00 - 13:00) 			
4. (.....) Δευτέρα έως Σάββατο <ul style="list-style-type: none"> • ένα (1) άτομο, κατ' ελάχιστον, με μια ώρα απασχόληση (11:00 - 12:00) 			
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΡΟ Φ.Π.Α			
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΜΕ Φ.Π.Α.			

ΣΗΜΕΙΩΝΕΤΑΙ ΟΤΙ:

Απαιτείται ανάλυση για τον προσδιορισμό των μηνιαίων αποδοχών & ασφαλιστικών εισφορών ανά εργαζόμενο για κάθε βάρδια απασχόλησης: οι υποψήφιοι, επί ποινή αποκλεισμού, θα αναλύουν ξεχωριστά πως προκύπτει το ποσό αποδοχών ανά εργαζόμενο στην κάθε βάρδια απασχόλησης, αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές (ωρομίσθιο, προσαυξήσεις επιδομάτων Χριστουγέννων, Πάσχα, αδείας και αντικατάσταση αδείας καθώς και τις αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές, ώστε να μπορεί να ελεγχθεί το εργατικό κόστος της οικονομικής προσφοράς τους) και θα επισυναφθεί η Συλλογική Σύμβαση Εργασίας.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

ΠΙΝΑΚΑΣ 2 ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Υπηρεσίες Καθαριότητας του Κτιρίου Έδρας και των της
..... συνολικής διάρκειας δώδεκα (12) μηνών

ΜΗΝΙΑΙΟ ΣΥΝΟΛΟ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΚΑΙ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ	ΜΗΝΕΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ	
		ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΑ	ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ

ΜΗΝΙΑΙΟ ΣΥΝΟΛΟ ΠΙΝΑΚΑ 1

ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ		
ΚΡΑΤΗΣΕΙΣ		
ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟ ΚΕΡΔΟΣ		
ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟ Φ.Π.Α		
Φ.Π.Α. 24%		
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΑ)		
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ (ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ)		

Νόμιμος Εκπρόσωπος :

Ημερομηνία

(Υπογραφή - Σφραγίδα)

[.....]».

34. Επειδή σύμφωνα με την Εγκύκλιο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ υπ' αριθ. 27, με αριθ. πρωτ. Α32/1150/20-3-2012, καθόσον αφορά στην παραπάνω περίπτωση 23 του Εδαφίου Β' του ΚΒΑΕ διευκρινίζεται ότι : « Με την παραπάνω διάταξη καλύπτονται πλέον μόνο οι καθαριστές- καθαρίστριες που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση αφού η β' περίπτωση της αντίστοιχης διάταξης του ΚΒΑΕ (2η περίπτωση ειδικοτήτων του υπεδ. γ' του εδαφίου Β') «άνευ χρονικού περιορισμού ημερήσιας απασχόλησης» έχει καταργηθεί. Σχετικά με την έννοια του όρου "πλήρης απασχόληση" έχει γίνει δεκτό με την εγκ. 182/85 ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από 5 ώρες την ημέρα και πάνω ή 30 ώρες την εβδομάδα. Διευκρινίζεται δε ότι, όταν πρόκειται για πέντε (5) ημέρες απασχόληση την εβδομάδα, αυτή θα πρέπει να παρέχεται επί έξι ώρες την ημέρα, ώστε να συμπληρώνονται τουλάχιστον 30 ώρες την εβδομάδα. Ρητά εξαιρούνται οι καθαριστές - καθαρίστριες πλήρους απασχόλησης σε : α) γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες

Αριθμός απόφασης: 619/2020

επιχειρήσεις, Οργανισμούς και Α.Ε., που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων Α΄ και Β΄ του Ν. 3429/2005, όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς. β) γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα. Ως γραφεία των Δημοσίων Υπηρεσιών γενικά, όπως αναφέρονται στην περίπτωση α΄ της διάταξης θεωρούνται οι χώροι των ανωτέρω Υπηρεσιών όπου παράγεται κυρίως διοικητικό, ελεγκτικό, νομοθετικό Αριθμός Απόφασης: 51/2020 17 έργο, έστω και αν στο αντικείμενο εργασίας των καθαριστών - καθαριστριών εκτός του καθαρισμού των γραφείων περιλαμβάνεται και ο καθαρισμός χώρων αναμονής πολιτών ή άλλων κοινόχρηστων χώρων (τουαλέτες κ.λ.π.). Έτσι, καθαριστές – καθαρίστριες που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση σε Κεντρικές ή Περιφερειακές Υπηρεσίες Υπουργείων, Γενικές Γραμματείες, Ειδικές Γραμματείες, Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές, Δημόσιες Αρχές της Νομοθετικής Λειτουργίας του κράτους κ.λ.π. δεν καλύπτονται από τον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών. Αντίθετα, δεν θεωρούνται γραφεία οι χώροι των παραπάνω Δημόσιων Υπηρεσιών όπου, αν και υπάρχουν γραφεία, το κυρίως παραγόμενο έργο του καθαρισμού γίνεται επί κοινοχρήστων χώρων, οι οποίοι επιβαρύνονται ιδιαίτερα λόγω της παρουσίας σ΄ αυτούς μεγάλου αριθμού ατόμων και για μεγάλο χρονικό διάστημα π.χ. αίθουσες διδασκαλίας οποιασδήποτε βαθμίδας εκπαίδευσης, δικαστικές αίθουσες, δημοτικά γυμναστήρια – κολυμβητήρια, Μουσεία, φοιτητικές εστίες, παιδικές κατασκηνώσεις, παιδικοί σταθμοί κ.λ.π. Ως γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα, στα οποία αναφέρεται η περίπτωση β΄ της ανωτέρω διάταξης θεωρούνται οι χώροι, οι οποίοι είναι ανεξάρτητοι από τις μονάδες παραγωγής ή της παροχής υπηρεσιών. Έτσι δεν καλύπτονται οι καθαριστές - καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση που καθαρίζουν γραφεία λογιστηρίων, διοίκησης προσωπικού και γενικά τα γραφεία τα οποία εξυπηρετούν τη διοίκηση των επιχειρήσεων. Αντίθετα οι καθαριστές - καθαρίστριες που απασχολούνται στους χώρους των μονάδων παραγωγής ή σε χώρους παροχής υπηρεσιών π.χ. σούπερ μάρκετς, κομμωτήρια, καταστήματα λιανικής πώλησης και γενικά σε χώρους που επιβαρύνονται ιδιαίτερα από την παρουσία πολλών ατόμων, καλύπτονται από τον ΚΒΑΕ εφόσον βέβαια απασχολούνται με πλήρη απασχόληση».

Αριθμός απόφασης: 619/2020

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

36. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

37. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

38. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που

Αριθμός απόφασης: 619/2020

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

39. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.).

40. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008, Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

41. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας,

Αριθμός απόφασης: 619/2020

απορρίπτοντας κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

42. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction Ltd*, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54). Επομένως και βάσει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίσθηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, Συλλογή 2004, σ. I 3801, σκέψη 115).

43. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως «*με ποινή αποκλεισμού...*», «*με ποινή απαραδέκτου...*», «*οι συμμετέχοντες πρέπει...*» ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

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

Αριθμός απόφασης: 619/2020

45. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51, όπου κρίθηκε ότι δεν επιτρέπεται ο αποκλεισμός οικονομικού φορέα από διαδικασία συνάψεως δημοσίας συμβάσεως, λόγω μη τηρήσεως από τον φορέα αυτόν υποχρεώσεως η οποία δεν προκύπτει ρητώς από τα σχετικά με τη διαδικασία αυτή έγγραφα ή από την ισχύουσα εθνική νομοθεσία, αλλά από την ερμηνεία της εν λόγω νομοθεσίας και των εν λόγω εγγράφων, καθώς και από την εκ μέρους των εθνικών διοικητικών αρχών και των εθνικών δικαστηρίων συμπλήρωση των κενών των εγγράφων και της νομοθεσίας).

46. Επειδή, στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού εντάσσονται επίσης και οι διευκρινήσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή στους διαγωνιζόμενους, με την έκδοση σχετικής πράξης παροχής διευκρινίσεων, η οποία εκδίδεται πριν από την υποβολή της προσφοράς τους, ως προς τα σημεία των όρων της διακήρυξης ή των τεχνικών προδιαγραφών ή άλλων ζητημάτων που χρήζουν περαιτέρω επεξηγήσεων, οι οποίες συμπληρώνουν τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (βλ. Δημήτριος Γ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 340). Ειδικότερα, όπως έχει παγίως κριθεί υπό το προΐσχύον νομοθετικό καθεστώς, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013). Ωστόσο, μόνο όταν με τις διευκρινίσεις αίρονται ανακρίβειες ή ασάφειες όρων ή μνημονευόμενων στη διακήρυξη στοιχείων αυτές συνιστούν πράξη εκτελεστή, και δύνανται να προσβληθούν με την προσφυγή του Ν. 4412/2016 με την οποία θεωρείται εμπροθέσμως συμπροσβαλλομένη ως πλημμελής και η διακήρυξη (πρβλ. Ε.Α. 45/2008, 952/2007, 474/2005, 532/2004).

Αριθμός απόφασης: 619/2020

47. Επειδή, ως έχει παγίως κριθεί, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα και πολλώ δε μάλλον εφόσον περιλαμβάνει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται του ελαχίστου εργοδοτικού κόστους, απορρίπτεται και επιπροσθέτως επειδή παραβιάζονται οι αρχές προστασίας του ανόθευτου ανταγωνισμού, της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. ΔΕΦ Αθ 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕΦ Αθ 427/2011, 512/2011). Σε κάθε περίπτωση, 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. Ιδία δε όταν από τους όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι είναι απορριπτέα οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος τούτο προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.) (πρβλ. Ε.Α. Σ.τ.Ε. 198.187/2013, 1272, 986/2010, 1259, 1255, 1069/2009, 1344/2008, 1090/2006).

48. Επειδή, ως προς την προσφορά της τρίτης σε κατάταξη στη σειρά μειοδοσίας εταιρείας, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι θα έπρεπε να έχει αποκλειστεί διότι δεν επισυνάπτει ανάλυση περί εργατικού κόστους αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές και, ως εκ τούτου, παραβιάζει τους όρους της Διακήρυξης που έχουν τεθεί επί ποινή αποκλεισμού.

Περαιτέρω, ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του αναφέρει σχετικά ότι έχουν συμπληρωθεί όλα τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη στοιχεία και επομένως δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού.

49. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.4.4 προβλέπεται ότι στην οικονομική προσφορά πρέπει να αναγράφεται η

Αριθμός απόφασης: 619/2020

συνολική προσφερόμενη τιμή για το σύνολο της σύμβασης και να εξειδικεύονται σε ξεχωριστό κεφάλαιο τα προβλεπόμενα στο άρθρο 68 του Ν.3863/2010 στοιχεία καθώς και να συνυποβληθεί συμπληρωμένο το συνοδευτικό έντυπο οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος III. Ειδικότερα, ως ρητώς και σαφώς προβλέπεται, τα στοιχεία που πρέπει να περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά επί ποινή αποκλεισμού είναι ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο, οι ημέρες και οι ώρες εργασίας, η συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι, την οποία θα υποβάλλουν ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ στο σύστημα και θα προσκομίσουν σε αντίγραφο, το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων, τις ανάλογες προσαυξήσεις τους, το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά των αποδοχών, τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων, το εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, το κόστος των αναλωσίμων, το εργολαβικό τους κέρδος και τις νόμιμες, υπέρ ασφάλισης του προσωπικού καθαριότητας που θα χρησιμοποιηθεί. Το δε έντυπο του Παραρτήματος III περιλαμβάνει δύο πίνακες. Στον πρώτο πίνακα υπάρχουν τρεις στήλες με το μηνιαίο κόστος ανά κτίριο άνευ ΦΠΑ, ο ΦΠΑ και το μηνιαίο κόστος ανά κτίριο συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σε υποσημείωση αναφέρεται ρητώς ότι απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού ανάλυση για τον προσδιορισμό των μηνιαίων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών ανά εργαζόμενο για κάθε βάρδια απασχόλησης και ότι οι υποψήφιοι θα αναλύουν ξεχωριστά πως προκύπτει το ποσό αποδοχών ανά εργαζόμενο στην κάθε βάρδια απασχόλησης, αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές (ωρομίσθιο, προσαυξήσεις επιδομάτων Χριστουγέννων, Πάσχα, αδείας και αντικατάσταση αδείας καθώς και τις αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές, ώστε να μπορεί να ελεγχθεί το εργατικό κόστος της οικονομικής προσφοράς τους). Στον δεύτερο πίνακα περιλαμβάνονται στήλες σχετικά με το μηνιαίο κόστος αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών, το διοικητικό κόστος, οι κρατήσεις, το εργολαβικό κέρδος, το κόστος προς ΦΠΑ, ο ΦΠΑ και το συνολικό κόστος συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, αριθμητικώς και ολογράφως.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

50. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η εταιρεία με την επωνυμία «» υπέβαλε ηλεκτρονικά αρχεία με τον τίτλο «Παράρτημα II & Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς» όπου επισυνάπτει τον Πίνακα 1 του Παραρτήματος III, «Πίνακας 2 Οικονομική Προσφορά» όπου επισυνάπτεται ο Πίνακας 2 του Παραρτήματος III, «Στοιχεία του άρθρου 68 παρ. 1 του Ν.3863/2010 όπως τροπ. με το άρθ. 22 του Ν.4144» όπου περιλαμβάνονται τα εν θέματι στοιχεία και την οικονομική προσφορά συστήματος. Επομένως, από την επισκόπηση του φακέλου, δεν προκύπτει η υποβολή μαζί με την οικονομική προσφορά της ανάλυση του ποσού των αποδοχών ανά εργαζόμενο στην κάθε βάρδια απασχόλησης, ως απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού στη σημείωση που ακολουθεί τον Πίνακα 1 του Παραρτήματος III της Διακήρυξης, όπως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα.

51. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, δεδομένου ότι η απαίτηση αναλυτικής υποβολής του ως άνω κόστους αποτελεί έκφανση της αρχής της τυπικότητας η οποία διέπει τον τρόπο σύνταξης εν γένει των προσφορών στα πλαίσια των διαδικασιών διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών και εξυπηρετεί τις ανάγκες διαφάνειας κατά τη διεξαγωγή των διαγωνισμών, αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησης αυτών, προσφορά που δεν πληροί την ως άνω απαίτηση καθίσταται απορριπτέα, ακόμα κι αν η διακήρυξη δεν ανέφερε ρητά (*quod non*) ότι η εν λόγω απαίτηση τάσσεται επί ποινή αποκλεισμού (πρβλ. ΣτΕ Ε.Α. 79/2009, 26/2007, 1202/2008, 793/ 2007, 26/2007). Επομένως, ο αναθέτων φορέας όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, να απορρίψει την προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «». Ως εκ τούτου, ο οικείος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

52. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, δοθέντος ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς του τρίτου κατά σειρά μειοδοσίας, ήτοι της εταιρείας με την επωνυμία «», και σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 6, μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα προβάλλει

Αριθμός απόφασης: 619/2020

ισχυρισμούς κατά της προσφοράς του δεύτερου κατά σειρά μειοδοσίας συμμετέχοντος, ήτοι της δεύτερης παρεμβαίνουσας.

53. Επειδή ως προς την προσφορά της δεύτερης σε κατάταξη στη σειρά μειοδοσίας εταιρείας, ήτοι της δεύτερης παρεμβαίνουσας, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της έπρεπε να έχει αποκλειστεί διότι υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους και των νόμιμων εισφορών καθώς δεν υπολόγισε το κόστος των βαρέων και ανθυγιεινών στις εισφορές του εργοδότη αλλά αντιθέτως το υπολόγισε εσφαλμένα με αποτέλεσμα το ποσό που αναφέρει στην ανάλυση του εργατικού κόστους να υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους μηνιαίως και, συνακόλουθα, ετησίως.

Περαιτέρω, ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του αναφέρει σχετικά ότι έχουν συμπληρωθεί όλα τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη στοιχεία και επομένως δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού.

Εξάλλου, η δεύτερη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι καθίσταται σαφές από τη Διακήρυξη πως το κύριο έργο καθαρισμού αφορά στους χώρους σε κτίριο γραφείων και των κοινοχρήστων χώρων αυτών και δευτερευόντως σε εγκαταστάσεις συνάθροισης, όπου και πάλι δεν επιβαρύνονται ιδιαίτερα καθώς η παρουσία ατόμων στους χώρους αυτούς είναι ιδιαίτερα περιορισμένη και απόλυτα ελεγχόμενη και, ως εκ τούτου, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, ορθώς δεν ενέταξε τους εργαζόμενους τους οποίους θα απασχολήσει στην επίμαχη σύμβαση στην κατηγορία των Βαρέων Ανθυγιεινών Ενσήμων (BAE) κατά απολύτως ορθή ερμηνεία των οικείων διατάξεων.

54. Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη, από πλήθος άρθρων αυτής προκύπτει ρητώς και σαφώς ότι οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν ως καθαριστές – καθαρίστριες θα συνδέονται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου ως προσωπικό του αναδόχου ο οποίος είναι και ο εργοδότης τους (βλ. άρθρα 1.3, 4.3, 6.7, Παράρτημα I), ενώ ρητώς και σαφώς προκύπτει από το Παράρτημα III ότι η απασχόληση ενός εργαζόμενου στο & ΑΥΘΗΜΕΡΟΝ είναι 6ωρη (6:00-12:00), ήτοι αποτελεί πλήρη απασχόληση εφόσον είναι πάνω από τις προβλεπόμενες στον νόμο 5 ώρες την ημέρα ή 30 ώρες την εβδομάδα. Εξάλλου, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, θεωρείται κατά νόμιμο αμάχητο τεκμήριο, ότι οι καθαριστές-καθαρίστριες, εν

Αριθμός απόφασης: 619/2020

προκειμένω, εργάζονται κατά πλήρες ωράριο ακόμη και αν οι ώρες εργασίας τους είναι μειωμένες κατά το $\frac{1}{4}$, ήτοι εφόσον εργάζονται 6 ώρες την ημέρα για πέντε μέρες απασχόληση την εβδομάδα. Περαιτέρω, σύμφωνα τόσο με την υπ' αριθμ Φ10221/οικ.26816/929/ 30-11-2011 απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης όσο και με την εγκύκλιο του ΙΚΑ 27/20.3.2012, προκειμένου να υπαχθούν οι καθαριστές-καθαρίστριες πλήρους απασχόλησης στην εξαίρεση των οικείων διατάξεων του ΚΒΑΕ θα πρέπει, κατ'αρχήν, να έχουν ως εργοδότες τους δημόσιες υπηρεσίες, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' και Β' του ν.3429/2005.

55. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η δεύτερη παρεμβαίνουσα στην οικονομική προσφορά της υπέβαλε ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ» υπολογίζει τις εργοδοτικές εισφορές του εν λόγω εργαζόμενου σε ποσοστό 24,81% που αντιστοιχεί σε ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη χωρίς να περιλαμβάνονται οι σχετικές διατάξεις του Κ.Β.Α.Ε για την ειδικότητα του προσωπικού καθαριότητας πλήρους απασχόλησης που ανέρχονται σε 29,96%, γεγονός που δεν το αμφισβητεί ούτε η ίδια.

56. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, ο εν λόγω εργαζόμενος, ο οποίος θα συνδέεται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου με τον ανάδοχο, εμπίπτει στην κατηγορία του καθαριστή πλήρους απασχόλησης που εντάσσεται στα ΒΑΕ, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα και, ως εκ τούτου, οι αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές ανέρχονται στο 26,96% και όχι στο 24,81% με αποτέλεσμα η προσφορά να υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργοδοτικού κόστους. Επομένως, ο αναθέτων φορέας έπρεπε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της δεύτερης παρεμβαίνουσας σχετικά με τους χώρους στους οποίους θα πραγματοποιηθεί ο καθαρισμός τυγχάνουν απορριπτέοι ως αλυσιτελώς προβαλλόμενοι καθώς προϋποθέτουν εργοδοτική σχέση με τους προβλεπόμενους στον νόμο φορείς η οποία δεν υφίσταται εν προκειμένω.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Συνακόλουθα, ο οικείος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

57. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, δοθέντος ότι συντρέχει λόγος αποκλεισμού της προσφοράς του δεύτερου κατά σειρά μειοδοσίας, ήτοι της δεύτερης παρεμβαίνουσας, και σύμφωνα με τα εκτεθέντα υπό σκέψη 6, μετ' εννόμου συμφέροντος η προσφεύγουσα προβάλλει ισχυρισμούς κατά της προσφοράς του προσωρινού μειοδότη, ήτοι της πρώτης παρεμβαίνουσας.

58. Επειδή μεταξύ των λόγων της προσφυγής που αφορούν στην προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της έπρεπε να αποκλειστεί διότι δεν υπολογίζει το προβλεπόμενο από την οικεία νομοθεσία κόστος της ετήσιας εργοδοτικής εισφοράς των 20 ευρώ ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου για τον Ειδικό Λογαριασμό Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ).

Περαιτέρω, ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του αναφέρει σχετικά ότι οι οικονομικοί φορείς δεν προέβησαν σε ιδιαίτερη καταχώρηση ως προς την εισφορά υπέρ Ε.Λ.Π.Κ. καθώς το υπόδειγμα του Παραρτήματος III της Διακήρυξης δεν περιλάμβανε αντίστοιχο πεδίο.

Εξάλλου, η πρώτη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι η Διακήρυξη στη σημείωση του Πίνακα 1 του Παραρτήματος III δεν αναφέρει ρητώς την εν λόγω δαπάνη διότι αφορά μόνο στους εργαζόμενους που παρέχουν τις υπηρεσίες τους από 1 έως 31/8 εκάστου έτους και ότι δεν υπάρχει καμία υποχρέωση υπολογισμού της εισφοράς Ε.Λ.Π.Κ στο εργατικό κόστος. Ως διατείνεται η πρώτη παρεμβαίνουσα, προέβλεψε το ως άνω κόστος στην προσφορά της για 10 εργαζόμενους, ήτοι το ποσό των 200 ευρώ, και το περιέλαβε στο διοικητικό κόστος για το οποίο η απαίτηση της Διακήρυξης ήταν να είναι μεγαλύτερο του 1% του συνολικού τιμήματος προ ΦΠΑ. Περαιτέρω, η πρώτη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι δεν υπάρχει συγκεκριμένο πεδίο στο οποίο έπρεπε επί ποινή αποκλεισμού να το περιλάβει και, σε κάθε περίπτωση, αν υπήρχε η αμφιβολία περί μη περίληψής του στην οικονομική της προσφορά, ο αναθέτων φορέας όφειλε να της ζητήσει διευκρινίσεις κατά τις διατάξεις του άρθρου 102 του Ν.4412/2016.

59. Επειδή, σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, το ως άνω κόστος καταβάλλεται για κάθε εργαζόμενο τον μήνα Αύγουστο με τις ασφαλιστικές

Αριθμός απόφασης: 619/2020

εισφορές. Ωστόσο, στους σχετικούς με τη σύνταξη της οικονομικής προσφοράς όρους της Διακήρυξης αναφέρεται ότι στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, χωρίς ωστόσο να προσδιορίζεται ρητώς και ειδικώς το πεδίο στο οποίο πρέπει να συμπεριλαμβάνεται η εν λόγω εισφορά επί ποινή αποκλεισμού.

60. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η πρώτη παρεμβαίνουσα στην προσφορά της υπέβαλε ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο «Οικονομική προσφορά» όπου επισυνάπτει τους απαιτούμενους από τη Διακήρυξη πίνακες, τα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν.3863/2010 καθώς και ανάλυση του εργατικού κόστους όπου το επίμαχο ποσό δεν παρατίθεται ρητώς σε κανένα από τα αναγραφόμενα κονδύλια. Ως διοικητικό κόστος, η πρώτη παρεμβαίνουσα αναφέρει το ποσό των 787,72 ευρώ στην οικονομική της προσφορά, ως βασίμως αναφέρει στην παρέμβασή της. Παράλληλα, το επίμαχο ποσό ανέρχεται σε 200 ευρώ και θα εδύνατο να περιληφθεί στο διοικητικό κόστος. Ωστόσο, η πρώτη παρεμβαίνουσα δεν προβαίνει σε περαιτέρω ειδική και αναλυτική περιγραφή και κοστολόγηση των λοιπών επιμέρους κονδυλίων που καλύπτει το ποσό αυτό, εφόσον αφαιρεθεί η εισφορά υπέρ Ε.Λ.Π.Κ.

61. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, το ποσό υπέρ Ε.Λ.Π.Κ είναι συγκεκριμένο, ήτοι 20 ευρώ ανά εργαζόμενο, και δεν επηρεάζει την τελική προσφερόμενη τιμή αν ο οικονομικός φορέας το συμπεριλάβει στο διοικητικό κόστος ή ως χωριστό κονδύλιο της προσφοράς του, δοθέντος και ότι η Διακήρυξη δεν απαιτεί ρητώς και σαφώς τη συμπερίληψή του σε κάποιο από τα επιμέρους κονδύλια της οικονομικής προσφοράς επί ποινή αποκλεισμού, ως βασίμως υποστηρίζει η πρώτη παρεμβαίνουσα.

62. Επειδή, ωστόσο, το γεγονός ότι δεν εμφανίζεται πεδίο Ε.Λ.Π.Κ. στο υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς που παρατίθεται στην διακήρυξη προς συμπλήρωση από τους διαγωνιζόμενους αλλά ούτε και στα επιμέρους ποσά που θα πρέπει να συμπεριλάβουν σε αυτήν, δεν αναιρεί το γεγονός ότι η εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ είναι υποχρεωτικά καταβλητέα σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία και οι συμμετέχοντες οφείλουν να την συμπεριλάβουν στην οικονομική τους προσφορά επί ποινή αποκλεισμού. Και τούτο, διότι

Αριθμός απόφασης: 619/2020

προκύπτει σαφώς ότι ο πόρος αυτός αποτελεί υποχρέωση του εργοδότη και σε καμία περίπτωση δεν επιτρέπεται να τον μετακυλήσει στον αναθέτοντα φορέα. Ως δε έχει κριθεί: «... *Ανεξαρτήτως δε του ότι ουδεμία διάταξη ή γενική αρχή [...] επιβάλλει την περιπτωσιολογική παράθεση στη διακήρυξη του συνόλου των ειδικώς προβλεπομένων από την κείμενη νομοθεσία αναγκαίων δαπανών που βαρύνουν τον ανάδοχο, η ενδεικτική απαρίθμηση στη διακήρυξη ορισμένων εξ αυτών δεν δημιουργεί, ενόψει της, κατά τα ανωτέρω, σαφούς διατυπώσεως της διακηρύξεως, εύλογη αμφιβολία ως προς τα κονδύλια τα οποία οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να συνυπολογίσουν για τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς*» (βλ. ΣΤΕ ΕΑ 346/2010).

63. Επειδή, κατά τα ως άνω αναλυθέντα, λόγω της μη ρητής αναφοράς της στην οικονομική προφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας, ο αναθέτων φορέας όφειλε πριν κάνει αποδεκτή την προσφορά της να ζητήσει διευκρινίσεις προκειμένου να διαπιστώσει εάν πράγματι περιλαμβάνεται στην οικονομική της προσφορά η εισφορά υπέρ Ε.Λ.Π.Κ. η οποία έπρεπε οι συμμετέχοντες, σε κάθε περίπτωση, να συμπεριλάβουν στην οικονομική τους προσφορά επί ποινή αποκλεισμού. Ως εκ τούτου, ο οικείος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτός.

64. Επειδή σύμφωνα με τον έτερο λόγο της υπό εξέταση προσφυγής που αφορά στην προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η προσφορά της θα έπρεπε να έχει απορριφθεί διότι δεν έχει υπολογίσει την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% η οποία απαιτείται ρητά από τη Διακήρυξη.

Περαιτέρω, ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του αναφέρει σχετικά ότι οι οικονομικοί φορείς δεν προέβησαν σε ιδιαίτερη καταχώρηση ως προς την παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού των προσφορών τους καθώς το υπόδειγμα του Παραρτήματος ΙΙΙ της Διακήρυξης δεν περιλάμβανε αντίστοιχο πεδίο και ότι η προσφεύγουσα την έχει προσθέσει με αστερίσκο εκτός των αναφερομένων στον οικείο πίνακα και ότι το ως άνω ποσό ισχύει οριζόντια για οποιαδήποτε οικονομική προσφορά στον τομέα των υπηρεσιών καθαριότητας και δεν αποτελεί άνευ ετέρου, λόγο αποκλεισμού.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Εξάλλου, η πρώτη παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της υποστηρίζει ότι η παρακράτηση φόρου 8% δεν συνιστά κράτηση υπέρ Δημοσίου ή υπέρ τρίτων αλλά εμπίπτει στις φορολογικές υποχρεώσεις του αναδόχου και ότι ουδείς όρος της Διακήρυξης προκαλεί οποιαδήποτε σύγχυση ώστε να θεωρηθεί ως «κράτηση» και τη συνδέει διακριτά με την πληρωμή του εκάστοτε τιμολογίου και ότι, σε αντίθετη περίπτωση, ο αναθέτων φορέας θα κληθεί να καταβάλει εις διπλούν το 8% και αυτό συνεπάγεται δική της ζημία. Επιπλέον, η πρώτη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι και ο αναθέτων φορέας τη διαχώρησε από τις λοιπές κρατήσεις σε διευκρινίσεις που παρείχε και ότι δεν όφειλε να τη συμπεριλάβει στην προσφερόμενη τιμή της οικονομικής της προσφοράς.

65. Επειδή σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις του Ν.4172/2013, ο αναθέτων φορέας υποχρεούται, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας των προσφερόμενων υπηρεσιών να παρακρατεί φόρο εισοδήματος 8%. Περαιτέρω, η επίμαχη Διακήρυξη ορίζει στο άρθρο 2.4.4. ότι στην τιμή της οικονομικής προσφοράς πρέπει να περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη νόμιμη επιβάρυνση που προβλέπεται από την ισχύουσα νομοθεσία, ενώ στο άρθρο 5.1.8 επαναλαμβάνεται ότι τον ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.. Με τις ανωτέρω διατάξεις επιβάλλεται στους διαγωνιζόμενους του επίδικου διαγωνισμού να συμπεριλάβουν στην προσφερόμενη τιμή τις κρατήσεις υπέρ τρίτων καθώς και κάθε άλλη επιβάρυνση. Μεταξύ των εν λόγω επιβαρύνσεων περιλαμβάνεται και το ποσοστό 8% προκαταβολής φόρου εισοδήματος του ν. 4172/2013 (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 135/2019, 650/2019).

66. Επειδή, συναφώς, έχει παγίως γίνει δεκτό *ad hoc* από την νομολογία ότι συντρέχει υποχρέωση -επί ποινή απόρριψης της προσφοράς- συμπερίληψης στην προσφερόμενη τιμή της προσφοράς κάθε νόμιμης επιβάρυνσης, μεταξύ των οποίων, περιλαμβάνεται και το ποσοστό 8% προκαταβολής φόρου εισοδήματος του ν. 4172/2013 και μάλιστα αδιαστίκτως αν το συγκεκριμένο κονδύλιο αναγράφεται ή όχι στους Πίνακες-έντυπα της οικονομικής προσφοράς που παρατίθενται στην διακήρυξη (ΣΤΕ 563/2008,

Αριθμός απόφασης: 619/2020

σκ.4, ΕΑ ΣΤΕ 446/2009, 840/2008, 482/2006, πρβλ. ΣΤΕ 3938/1999, Ε.Α. ΣΤΕ 800, 256/2004, ΔΕΦΑΘ 126/2019, 25/2019, 265/2016, βλ. και ΑΕΠΠ 135/2019, 650/2019, 1101/2019, 1193-1194/2019, 1223-1224/2019, 9/2020 και 504/2020). Ειδικότερα, η ως άνω υποχρέωση, ως έχει παγίως κριθεί από την νομολογία: *«αποσκοπεί στη διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση της προμήθειας και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σύμφωνα με τη διακήρυξη σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης»* (ΣΤΕ 563/2008, σκ.4, ΕΑ ΣΤΕ 446/2009, 840/2008, 482/2006, πρβλ. ΣΤΕ 3938/1999, Ε.Α. ΣΤΕ 800, 256/2004, ΔΕΦΑΘ 126/2019, 265/2016).

67. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και ως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή, χωρίς να αμφισβητείται ειδικά από τον αναθέτοντα φορέα και με την παραδοχή της πρώτης παρεμβαίνουσας, προκύπτει ότι στην οικονομική της προσφορά η πρώτη παρεμβαίνουσα δεν έχει συμπεριλάβει την νόμιμη παρακράτηση προκαταβολής φόρου εισοδήματος ποσοστού 8%. Με το δε υπ' αριθμ. πρωτ./6-03-2020 έγγραφο του αναθέτοντος φορέα, στο από 4-3-2020 ερώτημα της πρώτης παρεμβαίνουσας για τις υπέρ τρίτων κρατήσεις ο αναθέτων φορέας απάντησε: *«Η αμοιβή του αναδόχου υπόκειται σε κράτηση ποσοστού 0,06% υπέρ της ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 375 παρ. 7 του Ν. 4412/2016 και σε κράτηση ύψους 0,06 % υπέρ της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με το άρθρο 350 παρ 3 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2, 3 και 6 της ΚΥΑ αριθμ. 1191/17 (ΦΕΚ 969B/22-3-2017). Επί των εν λόγω κρατήσεων επιβάλλεται χαρτόσημο 3% και κράτηση υπέρ ΟΓΑ ποσοστού 20% επί του χαρτοσήμου. Κατά την εκάστοτε τμηματική πληρωμή του αναδόχου θα παρακρατείται τόσο ο φόρος εισοδήματος 8% επί της καθαρής συμβατικής αξίας, σύμφωνα με το άρθρο 64 του Ν.4172/2013, όσο και οι ανωτέρω κρατήσεις υπέρ των ανωτέρω Αρχών.»*. Επομένως, ανεξαρτήτως των κρατήσεων υπέρ τρίτων, όπως αυτές περιγράφονται στις διευκρινίσεις που παρείχε ο αναθέτων φορέας, η παρακράτηση προκαταβολής φόρου εισοδήματος ποσοστού 8%, η οποία ρητώς μνημονεύεται στις ως άνω διευκρινίσεις, συνιστά επιβάρυνση κατά την κείμενη νομοθεσία, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα. Περαιτέρω,

Αριθμός απόφασης: 619/2020

αβασίμως η πρώτη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι η παρακράτηση του 8% δεν απαιτούνταν από τη Διακήρυξη ώστε να τη συμπεριλάβει στην οικονομική της προσφορά καθώς δεν συνιστά κράτηση υπέρ τρίτων δοθέντος ότι αφενός μεν η Διακήρυξη αναφέρει ρητώς τη συμπερίληψη στην οικονομική προσφορά κάθε άλλης επιβάρυνσης και ο αναθέτων φορέας αναφέρει στις διευκρινίσεις του ρητώς την ως άνω παρακράτηση. Εξάλλου, τυγχάνουν απορριπτέοι ως απαράδεκτοι οι ισχυρισμοί της πρώτης παρεμβαίνουσας ότι αντίθετη ερμηνεία θα ζημίωνε τον αναθέτοντα φορέα.

68. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η πρώτη παρεμβαίνουσα έπρεπε να συμπεριλάβει επί ποινή αποκλεισμού την προβλεπόμενη από τη νομοθεσία παρακράτηση φόρου 8% στην προσφερόμενη τιμή της οικονομικής της προσφοράς. Επομένως, ο αναθέτων φορέας όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα και σύμφωνα με τις αρχές της τυπικότητας, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας να απορρίψει την προσφορά της. Συνακόλουθα, ο οικείος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

69. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

70. Επειδή οι παρεμβάσεις πρέπει να απορριφθούν.

71. Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 69, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει τις παρεμβάσεις.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. πρωτ, 2999/19-03-2020 απόφαση-απόσπασμα Πρακτικών της 484/19-3-2020 συνεδρίασης του αναθέτοντος φορέα, κατά τα προβλεπόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 619/2020

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 11 Μαΐου 2020 και εκδόθηκε την 1^η Ιουνίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΙΩΑΝΝΑ ΘΕΜΕΛΗ**

**Η Γραμματέας
ΓΕΩΡΓΙΑ ΔΟΥΓΚΑ
Α/Α ΕΛΕΝΗ ΧΟΥΛΗ**