

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 5 Απριλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου, Πρόεδρος-Εισηγητής, Ευαγγελία Μιχολίτση, και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 416/24-02-2021 της εταιρείας με την επωνυμία «...-...» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στη ..., ..., αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ...(...) (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και κατά

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «...» και τον δ.τ. «...», που εδρεύει στο ..., Λεωφόρος ..., αρ... (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η προσφεύγουσα εταιρεία επιδιώκει να ακυρωθεί η με Αριθ. Πρωτ. ...απόφαση του Συντονιστή ...καθ' ο μέρος, ύστερα από έγκριση των Νο ...και Νο ...Πρακτικών της Επιτροπής Αποσφράγισης & Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων των διαγωνισμών της ...έτους 2019, αποφασίστηκε η αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και η ανάδειξή της ως προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού.

Με την παρέμβαση η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό εξέταση προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017 e-παράβολο, ύψους ευρώ 706,00 ήτοι ειδικότερα, έχει εκδοθεί, πληρωθεί, δεσμευθεί και κατατεθεί e-παράβολο (βλ. παράβολο με αριθμό ... με αποδεικτικό της Τράπεζας Πειραιώς περί ηλεκτρονικής πληρωμής του ανωτέρω

παραβόλου και εκτύπωση από την ιστοσελίδα του ΓΓΠΣ όπου το παράβολο φέρεται ως «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την με αριθμό ...(αρ. πρωτ. οικ: ...) διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας για τις Διευθύνσεις Αλλοδαπών και Μετανάστευσης της ..., προϋπολογισμού 175.000,00€ (εκατόν εβδομήντα πέντε χιλιάδων ευρώ), συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (150.000,00€ εκτιμώμενη συμβατική αξία χωρίς ΦΠΑ για 18 μήνες + 25.000,00€ δικαίωμα παράτασης για 3 επιπλέον μήνες) και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε στις 20-6-2019 στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ ... και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς υποβάλλοντας προσφορές μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα με την με α/α συστήματος ... προσφορά και η παρεμβαίνουσα με την α/α συστήματος ... προσφορά της αντίστοιχα. Εν συνεχεία, η Επιτροπή Διαγωνισμού συνήλθε σε τρεις συνεδριάσεις, ήτοι στις 12-07-2019, στις 15-07-2019 και στις 16-07-2019, για την αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών όλων των οικονομικών φορέων και προέβη στην σύνταξη του ...Πρακτικού του Διαγωνισμού, μέσω του οποίου μάλιστα κλήθηκε η προσφεύγουσα να παράσχει διευκρινίσεις επί του ΤΕΥΔ και του Ασφαλιστηρίου Συμβολαίου 2019. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού συνήλθε και πάλι στις 25-7-2019 για την αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών ύστερα από την παροχή διευκρινίσεων της προσφεύγουσας, οπότε και συνέταξε το Νο ...Πρακτικό του Διαγωνισμού, βάσει του οποίου ομόφωνα εισηγήθηκε τον χαρακτηρισμό των ληφθέντων από την προσφεύγουσα μέτρων αυτοκάθαρσης ως επαρκή και την έκδοση απόφασης για την διαπίστωση της επάρκειας ή μη αυτών ύστερα από τη σύμφωνη γνώμη της Επιτροπής της παραγράφου 9 του άρθρου 73 του Ν.4412/2016. Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε το με αριθ. πρωτ. οικ. ...σχέδιο απόφασης και τα σχετικά δικαιολογητικά στην Επιτροπή της παραγράφου 9 του άρθρου 73 του

N. 4412/2016 για γνωμοδότηση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 της υπ' αριθ. ΥΑ 50844/17-5-2018 (ΦΕΚ 279/ΥΟΔΔ/17-5-2018). Η Επιτροπή της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 του Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων με το υπ' αριθ. ...έγγραφο της ζήτησε εκ νέου σχέδιο απόφασης, το οποίο και υπέβαλε η ως άνω αρχή με αριθ. πρωτ. Εν συνεχεία, η Επιτροπή της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 παρείχε ομόφωνα αρνητική γνώμη επί του υποβληθέντος σχεδίου απόφασης της Γενικής Δ/σης Εσωτερικής Λειτουργίας της ...και περί της μη επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων της προσφεύγουσας προς απόδειξη της αξιοπιστίας της, σύμφωνα με την Γνωμοδότηση (Θέμα 14Α) που εστάλη την 01-11-2019 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ...

3. Επειδή, με την αριθ. Πρωτ. ...της 11/11/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής και σε συνέχεια αρνητικής σύμφωνης γνώμης της Επιτροπής της παρ. 9 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 επί του υποβληθέντος σχεδίου απόφασης της Γενικής Δ/σης Εσωτερικής Λειτουργίας της ...και περί της μη επάρκειας των ληφθέντων επανορθωτικών μέτρων της εταιρείας «...-...» προς απόδειξη της αξιοπιστίας της, σύμφωνα με την Γνωμοδότηση (Θέμα 14Α) που εστάλη την 1-11-2019 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ... αποφασίστηκε η διαπίστωση της μη επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων αυτοκάθαρσης του οικονομικού φορέα «...-...», σύμφωνα με την Γνωμοδότηση (θέμα 14Α) της Επιτροπής της παραγράφου 9 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016 και ο αποκλεισμός της εν λόγω εταιρείας από τα επόμενα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας.

4. Επειδή, κατά της ανωτέρω απόφασης η προσφεύγουσα άσκησε την με Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 1401/15-11-2019 προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, η οποία απερρίφθη με την με αριθμό 36/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ. Εν συνεχεία, η εκτέλεση της 36/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ ανεστάλη, με την 71/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (ΑΝΑΣΤ), κατ' αποδοχή αιτήσεως αναστολής που άσκησε η προσφεύγουσας, κατά το άρθρο 372 ν.4412/2016. Σε συνέχεια, δε, άσκησης της με αριθμό καταχώρισης ΑΚ510/28-4-2020 αίτησης ακυρώσεως εκδόθηκε η με αριθμό 1716/2020 απόφαση του

Αριθμός Απόφασης:752/2021

Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (Σχηματισμός Ακυρωτικής Διαδικασίας), η οποία δέχτηκε την αίτηση, ακύρωσε την 36/2020 απόφαση της Α.Ε.Π.Π και ανέπεμψε την υπόθεση στην Α.Ε.Π.Π., κατά το σκεπτικό. Σε συμμόρφωση με τις ως άνω αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, εκδόθηκε η Σ1603/2020 ΑΕΠΠ, με την οποία κρίθηκε ότι η Αριθ. Πρωτ....απόφαση του Συντονιστή ...η οποία απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας με ελλιπή και εσφαλμένη αιτιολογία απέρριψε την προσφορά της. Ύστερα από την έκδοση της υπ' αρ. Σ1603/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ, εξεδόθησαν τα Νο....και Νο....πρακτικά συνεδρίασης της Επιτροπής Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων του εν θέματι διαγωνισμού, με τα οποία η τελευταία εισηγήθηκε μεταξύ άλλων την αποδοχή των οικονομικών προσφορών τόσο της προσφεύγουσας όσο και της προσφεύγουσας και την ανάδειξη της προσφεύγουσας σε προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού. Με την με Αριθ. Πρωτ. ...απόφαση του Συντονιστή ..., τα ως άνω πρακτικά εγκρίθηκαν, και αποφασίστηκε η ανάδειξη του οικονομικού φορέα «...» σε προσωρινό ανάδοχο του διαγωνισμού, και περαιτέρω η αποσφράγιση των δικαιολογητικών κατακύρωσής.

5. Επειδή, η εξεταζόμενη προσφυγή είναι εμπρόθεσμη, δοθέντος ότι στις 18-02-2021 η προσφεύγουσα έλαβε γνώση της με Αριθ.Πρωτ....απόφασης του Συντονιστή ...μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ με την οποία, ύστερα από έγκριση των Νο...και Νο...Πρακτικών της Επιτροπής Αποσφράγισης & Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων των διαγωνισμών της ...έτους 2019, αποφασίστηκε αποδοχή της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» και η ανάδειξή του ως προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού και ασκείται με προφανές έννομο συμφέρον, εφόσον η προσφεύγουσα είναι δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας και επιδιώκει να της ανατεθεί η εν θέματι σύμβαση.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 05/03/2021 τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ μέσω μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και κοινοποιήθηκαν αυθημερόν στην προσφεύγουσα μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

7. Επειδή, η από 4/3/2021 παρέμβαση ασκήθηκε εμπροθέσμως μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ δεδομένου ότι την 25-2-2021 κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα από την Αναθέτουσα Αρχή μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ η υπό κρίση προσφυγή.

8. Επειδή, εν προκειμένω η προσφεύγουσα υποστηρίζει με την προσφυγή της τα εξής. «Ο φορέας ... ΔΕΝ υπολόγισε νομίμως στην προσφορά του τις μικτές αποδοχές των εργαζομένων, με αποτέλεσμα το συνολικό εργατικό κόστος που έχει υπολογίσει να υπολείπεται του νομίμου. Επομένως, ο οικονομικός φορέας «...» έχει υπολογίσει τις μηνιαίες μικτές αποδοχές των 9 εργαζομένων που θα απασχολούνται 4 ημέρες την εβδομάδα (Δευτέρα έως Πέμπτη) και για 6 ώρες την ημέρα, σε ύψος 3.510,00 ευρώ, το οποίο όμως υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου, όπως καταδεικνύεται αμέσως κατωτέρω. Στη συνέχεια παραθέτουμε αναλυτικό τον τρόπο με τον οποίο υπολογίζεται το ελάχιστο νόμιμο κόστος μικτών αποδοχών που αντιστοιχεί σε 9 εργαζόμενους-φύλακες, που θα απασχολούνται 4 ημέρες την εβδομάδα, για 6 ώρες ημερησίως, το οποίο άλλωστε είναι και το κόστος που συμπεριέλαβε η δική μας εταιρία στην προσφορά της: 650 (ελάχιστος μηνιαίος μισθός)/ 25 (ημέρες τον μήνα)/ $6,667$ (ώρες εργασίας την ημέρα)= $3,90$ ευρώ ωρομίσθιο 4 (μέρες εργασίας την εβδομάδα) * $52,143$ (εβδομάδες το έτος)= $208,57$ μέρες εργασίας ετησίως $208,57$ (μέρες εργασίας ετησίως)/ 12 (μήνες το έτος)= $17,38$ μέρες εργασίας τον μήνα $17,38$ (μέρες εργασίας τον μήνα) * 6 (ώρες εργασίας τη μέρα) * 9 (εργαζόμενοι) * $3,90$ (ωρομίσθιο)= $3.660,23$ ευρώ μηνιαίες μικτές αποδοχές για 9 εργαζόμενους Επομένως, από τους παραπάνω αναλυτικούς υπολογισμούς αποδεικνύεται ότι το ελάχιστο μηνιαίο κόστος για μικτές αποδοχές 9 εργαζομένων, που θα απασχολούνται 4 ημέρες την εβδομάδα για 6 ώρες ημερησίως ανέρχεται σε $3.660,23$ ευρώ. Εφόσον δε οι υπολογισμοί της εταιρίας μας βασίζονται στην κατώτερη νόμιμη αμοιβή εργαζομένων, που προβλέπεται εκ του νόμου, το ποσό των $3.660,23$ ευρώ είναι το ελάχιστο νόμιμο κόστος μικτών αποδοχών για τους εργαζόμενους της προκείμενης σύμβασης, και άρα οποιοδήποτε ποσό υπολείπεται αυτού είναι προδήλως και άνευ ετέρου παράνομο ως κατώτερο του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους και έχει

υπολογιστεί κατά παράβαση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας. Εν προκειμένω, ο οικονομικός φορέας «...» υπολόγισε τις μικτές αποδοχές των εργαζομένων σε ποσό ύψους μόνο 3.510,00 ευρώ, το οποίο προδήλως υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου (3.660,23 ευρώ), και μάλιστα κατά το δίδλου αμελητέο ποσό των 150,23 ευρώ τον μήνα. Επισημαίνεται ότι ο ως άνω υπολογισμός εκ μέρους της εταιρίας μας του ποσού των ελάχιστων νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων έγινε με απόλυτη ακρίβεια, με συγκεκριμένα αριθμητικά στοιχεία όσον αφορά τις ώρες, ημέρες και εβδομάδες εργασίας των εργαζομένων στο πλαίσιο της προκείμενης σύμβασης, με αποτέλεσμα ο υπολογισμός μας να είναι απολύτως ακριβής και ορθός, ενώ αντίθετα ο οικονομικός φορέας «...» αρκείται να πολλαπλασιάσει τον μηνιαίο μισθό που προβλέπεται για εργαζόμενο πλήρους απασχόλησης με τον συντελεστή 0,60, υπολογίζοντας έτσι τις μηνιαίες μικτές αποδοχές κατά προσέγγιση, χωρίς να υπολογίσει με ακρίβεια τις ημέρες και ώρες εργασίας των απασχολούμενων, όπως έπραξε η δική μας εταιρία. Επομένως, είναι σαφές ότι ο προσωρινός ανάδοχος υπολόγισε τις μικτές αποδοχές των εργαζομένων σε ύψος προδήλως χαμηλότερο του νομίμου, με αποτέλεσμα το συνολικώς δηλωθέν εργατικό κόστος του να είναι σημαντικά κατώτερο του ελάχιστου νομίμου. Κατά συνέπεια, η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» παραβιάζει τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη».

9. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής προβάλλεται ότι «Στην προκειμένη περίπτωση, ο οικονομικός φορέας «...» δήλωσε στην προσφορά του ότι α) το μηνιαίο διοικητικό κόστος για την κάλυψη των αναγκών της σύμβασης ανέρχεται σε ποσό ύψους μόνον 5,45 ευρώ και β) το μηνιαίο κόστος αναλωσίμων ανέρχεται σε ποσό ύψους μόνον 2,89 ευρώ. Επισημαίνεται δε ότι η εταιρία μας δήλωσε στην προσφορά της ότι α) το μηνιαίο διοικητικό κόστος για την κάλυψη των αναγκών της σύμβασης ανέρχεται σε ποσό ύψους 150,00 ευρώ, και β) το μηνιαίο κόστος αναλωσίμων ανέρχεται σε ποσό ύψους μόνον 50,00 ευρώ. Επομένως, υπάρχει μία τεράστια και εξόφθαλμη απόκλιση μεταξύ των ποσών διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων που υπολόγισε ο οικονομικός φορέας «...», σε σύγκριση με αυτά που υπολόγισε η έτερη

συμμετέχουσα στον διαγωνισμό εταιρία, δηλαδή η εταιρία μας, και συγκεκριμένα το διοικητικό κόστος του είναι περίπου 30 φορές μικρότερο από αυτό που υπολόγισε η εταιρία μας και το κόστος αναλωσίμων περίπου 20 φορές μικρότερο. Επομένως, μόνη η τεράστια απόκλιση που υπάρχει μεταξύ του διοικητικού κόστους του εν λόγω οικονομικού φορέα και της εταιρίας μας έχει ως αναπόφευκτη συνέπεια η οικονομική προσφορά του να «φαίνεται» ασυνήθιστα χαμηλή και να ενεργοποιείται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να τον καλέσει τουλάχιστον σε παροχή εξηγήσεων (πρβλ. ΑΕΠΠ 336/2018). Πέραν τούτου, τα ποσά που υπολόγισε ο οικονομικός φορέας «...» (5,45 ευρώ για διοικητικό κόστος και 2,89 ευρώ για κόστος αναλωσίμων) είναι προδήλως τόσο χαμηλά, ώστε εξομοιώνονται με μηδενικά, και συνεπώς σε καμία περίπτωση δεν παρίστανται εύλογα και επαρκή για την κάλυψη των αναγκών της σύμβασης, τουλάχιστον χωρίς να κληθεί προηγουμένως ο εν λόγω φορέας σε παροχή διευκρινίσεων για να αποδείξει τον τρόπο εκτέλεσης της σύμβασης με τα ποσά αυτά και ότι δεν εφαρμόζει πολιτική τιμών κάτω του κόστους (ΣΤΕ 3439/2014). Επομένως, και μόνο το (σχεδόν) μηδενικό ύψος του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων του προσωρινού αναδόχου και η τεράστια απόκλιση με τα αντίστοιχα ποσά που υπολόγισε η εταιρία μας, δημιουργούν προφανείς υπόνοιες περί ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, και συνεπώς καθ' υπέρβαση της διακριτικής της ευχέρειας η αναθέτουσα αρχή αγνόησε τα εξόφθαλμα τούτα στοιχεία και έκανε δεκτή την προσφορά του ..., η οποία είναι προδήλως παράνομη, χωρίς τουλάχιστον να τον καλέσει προηγουμένως σε διευκρινίσεις ως προς τα συγκεκριμένα κονδύλια της προσφοράς του. Άλλωστε, με βάση τους όρους της Διακήρυξης του διαγωνισμού, αλλά και τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, είναι προφανές ότι τα συγκεκριμένα ποσά σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να χαρακτηριστούν ως εύλογα και επαρκή για να καλύψουν τις ανάγκες του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων. Έτσι, όσον αφορά το διοικητικό κόστος, περιλαμβάνονται σε αυτό το κόστος εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης, το κόστος εποπτείας, κόστος τεχνικού ασφαλείας και ιατρού εργασίας, Κόστος Ασφαλιστηρίου Συμβολαίου, κόστος γραμματειακής και διοικητικής υποστήριξης, κ.ά. Ειδικότερα όσον αφορά το

Αριθμός Απόφασης:752/2021

κόστος εγγυητικής καλής εκτέλεσης, για το ποσό των 100.348,74 ευρώ που προσέφερε ο εν λόγω οικονομικός φορέας, υπολογίζεται ως εξής: $100.348,74 \times 10\% = 10.034,874$ θα είναι η εγγυητική καλής εκτέλεσης $10.034,874 \times 0,72\%$ που είναι η προμήθεια της τράπεζας το 3μηνο = $72,25 \times 6$ τρίμηνα για 18 μήνες = 433,50 ευρώ. Όσον αφορά το κόστος Τεχνικού ασφαλείας & ιατρού εργασίας, είναι υποχρεωτικό να υπολογιστεί βάσει της διάταξης του άρθρου 21 του ν. 3850/2010. Ενδεικτικά, η εταιρία μας υπολόγισε το κόστος τεχνικού ασφαλείας & ιατρού εργασίας για τα 9 άτομα που θα απασχοληθούν ως εξής: $9 \times 2,5\text{€}$ το μήνα (η εταιρία μας έχει ειδική συμφωνία με εταιρία) = $22,5 \times 18$ μήνες = 405€. Σε καμία περίπτωση, πάντως, το συγκεκριμένο κόστος δεν μπορεί να είναι ή να εξομοιώνεται με μηδενικό, διότι ακόμα κι αν υπάρχει πάγια συνεργασία με κάποια εταιρία, πρέπει να υπολογίζεται το κόστος που αναλογεί στη συγκεκριμένη σύμβαση. Το τελευταίο ισχύει και για το κόστος ασφαλιστηρίου συμβολαίου, το οποίο πρέπει να έχουν υποχρεωτικά στη διάθεσή τους οι διαγωνιζόμενοι (σελ. 22 της Διακήρυξης). Επομένως, έπρεπε να υπολογιστεί στο πλαίσιο της συγκεκριμένης σύμβασης αναλογικά το κόστος ασφαλιστηρίου που αντιστοιχεί στη σύμβαση, το οποίο η εταιρία μας προσδιόρισε στο εύλογο ποσό των 450,00€ για 18 μήνες. Περαιτέρω, πρέπει να υπολογιστεί ένα εύλογο κόστος εποπτείας, (ΔΕφΘες. 141/2018), διότι απαιτείται να γίνεται επόπτευση των 9 φυλάκων τουλάχιστον μια φορά την εβδομάδα σε 4 διαφορετικά σημεία. Άρα, ένα εύλογο κόστος εποπτείας υπολογίζεται ως εξής: $0,5$ ώρα/επόπτευση $\times 4$ εβδομάδες το μήνα = 2 ώρες $\times 4$ σημεία = 8 ώρες το μήνα $\times 18$ μήνες = 144 ώρες για 18 μήνες και άρα ένα εύλογο κόστος εποπτείας για το συγκεκριμένο έργο είναι 380,00€ τους 18 μήνες. Επίσης, θα πρέπει να υπολογιστεί ένα εύλογο ποσό για κόστος διοικητικής υποστήριξης και λοιπά διοικητικά έξοδα, όπως κόστη γραμματειακής υποστήριξης, λογιστικών υπηρεσιών, γραφικής ύλης κ.α, που ανέρχονται ενδεικτικά στο εύλογο ύψος των 1025,20 ευρώ για τους 18 μήνες. Επομένως, με βάση τα παραπάνω, το εύλογο διοικητικό κόστος για την κάλυψη των αναγκών της συγκεκριμένης σύμβασης ανέρχεται σε περίπου 2.290 ευρώ για 18 μήνες και άρα 130,00 ευρώ το μήνα. Ασφαλώς τα ανωτέρω αποτελούν το σενάριο της δικής μας εταιρίας ως προς το αναγκαίο διοικητικό

Αριθμός Απόφασης:752/2021

κόστος. Σε κάθε περίπτωση, πάντως δεν αρκεί για την κάλυψη του διοικητικού κόστους το αμελητέο σχεδόν μηδενικό ποσό των 5,45 ευρώ μηνιαίως (98 ευρώ για 18 μήνες), το οποίο προδήλως δεν επαρκεί για να καλύψει όλα τα παραπάνω αναφερθέντα κονδύλια του διοικητικού κόστους, και μάλιστα κατά τρόπο επαρκή, ώστε να μην κινδυνεύει η σύμβαση να καταστεί ζημιογόνος. Επομένως, θα έπρεπε η εν λόγω εταιρία να κληθεί τουλάχιστον να εξηγήσει με ποιο τρόπο θα εκτελέσει τη σύμβαση με 5,45 ευρώ μηνιαίο διοικητικό κόστος, ενώ είναι δεδομένο ότι επιβαρύνεται με τα ανωτέρω κόστη που επιβαρύνεται και η εταιρία μας. Άλλωστε, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν προσκόμισε στοιχεία από τα οποία να αποδεικνύεται ότι είναι σε θέση να ανταποκριθεί στις ανάγκες της σύμβασης με βάση ένα τόσο εξόφθαλμα χαμηλό ποσό διοικητικών εξόδων. Περαιτέρω, όσον αφορά το κόστος αναλωσίμων, συμπεριλαμβάνονται σε αυτό, βάσει του αντικειμένου της σύμβασης, ταυτότητες, βιβλία συμβάντων, στολές (ΥΑ Φ456/38/505989/Σ.4746 ΦΕΚ 3435), αλεξίσφαιρα κ.ά. Συνεπώς, ένα εύλογο ποσό κόστους αναλωσίμων για 9 εργαζόμενους για 18 μήνες είναι το ποσό των 900 ευρώ, που υπολόγισε η εταιρία μας, δηλαδή 50 ευρώ τον μήνα. Αντίθετα, το ποσό των 52 ευρώ για 18 μήνες (2,89 ευρώ τον μήνα) είναι εξόφθαλμα χαμηλό και μη εύλογο και προδήλως δεν επαρκεί για να καλύψει τα αναλώσιμα, και μάλιστα κατά τρόπο επαρκή, ώστε να μην κινδυνεύει η σύμβαση να καταστεί ζημιογόνος. Επομένως και ως προς αυτό το κονδύλι έπρεπε να ζητηθούν διευκρινίσεις. Από όλα τα παραπάνω στοιχεία γεννάται εύλογη πεποίθηση τυχόν ζημιογόνου της προσφοράς του εν λόγω οικονομικού φορέα και δη ασυνήθιστα χαμηλού αυτής σε σχέση με το προκείμενο φυσικό αντικείμενο. Αποδεικνύεται, δηλαδή, το όλως ανέφικτο ή οριακό της βιωσιμότητας της προσφοράς και καταδεικνύεται το ιδιαίτερα χαμηλό αυτής βάσει των κρατούντων στην αγορά δεδομένων. Με βάση τα παραπάνω, δημιουργούνται σοβαρές και εμφανείς αμφιβολίες ως προς το εάν ο «...» έχει διαμορφώσει την οικονομική προσφορά του κατά τρόπο ώστε να είναι επαρκής για την κάλυψη του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων που απαιτείται, ώστε, να μην τίθεται σε κίνδυνο η εκτέλεση της σύμβασης (ΣΤΕ 3439/2014, ΕΑΣΤΕ 108/2014, 328/2013, 187/2013, 198/2013, 970/2010,

1069/2009, 1257/2009, 1262/2009,1297/2009, 1299/ 2009, 840/2008 κ.ά.). Ως εκ τούτου η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε, λαμβάνοντας υπόψη το σχεδόν μηδενικό ύψος των υπολογισθέντων ποσών σε αντιπαραβολή και με τα πολλαπλάσια μεγαλύτερα ποσά που υπολόγισε η εταιρία μας, να διαγνώσει το ασυνήθιστα χαμηλό της οικονομικής προσφοράς του ανωτέρω οικονομικού φορέα και να απορρίψει την προσφορά του ή άλλως να αιτηθεί την παροχή διευκρινίσεων εκ μέρους του, το οποίο εσφαλμένα παρέλειψε να κάνει, και άρα η απόφαση της πάσχει και ως προς το συγκεκριμένο σημείο. Επισημαίνεται δε ότι στην προσβαλλόμενη απόφαση, η αναθέτουσα αρχή δεν κάνει καμία απολύτως μνεία στον εύλογο χαρακτήρα του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων του προσωρινού αναδόχου, και συνεπώς παντελώς αναιτιολόγητα δέχτηκε αυτά ως επαρκή, παρά το σχεδόν μηδενικό ύψος τους, και αυτή η παντελής έλλειψη αιτιολογίας συνεπάγεται κακή χρήση της διακριτικής της ευχέρειας. Επομένως, η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» θα καταστεί ζημιογόνα, λόγω μη συνυπολογισμού εύλογου ποσού διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων, και κατά τούτο πρέπει κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορριφθεί, ή άλλως έπρεπε να κληθεί ο εν λόγω οικονομικός φορέας σε παροχή διευκρινίσεων για να αξιολογηθεί η επάρκεια του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων. Η δε αναθέτουσα αρχή καθ' υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας έκρινε άνευ ετέρου σύννομη την προσφορά του και δεν διέγνωσε το ασυνήθιστα χαμηλό ύψος αυτής, μολονότι από όσα αναφέρουμε παραπάνω προκύπτει ότι τα ποσά διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων που υπολόγισε ο προσωρινός ανάδοχος παρίστανται εμφανώς και ασυνήθιστα χαμηλά κατά την έννοια του άρθρου 88 Ν.4412/2016. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση είναι ακυρωτέα, καθ' ο μέρος δεν απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» ή άλλως δεν κάλεσε αυτόν σε παροχή εξηγήσεων ως προς το ύψος του διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων».

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προς αντίκρουση της προσφυγής υποστηρίζει ότι «Με τον πρώτο λόγο της Προδικαστικής Προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη η οικονομική

προσφορά του προσωρινού αναδόχου «...», διότι κατά την άποψή της δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας. Η άποψη της αναθέτουσας αρχής είναι ότι η οικονομική του προσφορά «...» καλύπτει και σε καμία περίπτωση δεν υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους. Ειδικότερα, στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς του ο εν λόγω οικονομικός φορέας κατέγραψε τα εξής: Αριθμός εργαζομένων που θα απασχοληθούν: 9 εργαζόμενοι μερικής απασχόλησης. Ο αριθμός του προσωπικού φύλαξης επιμερίζεται ως εξής: Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...: τρία (3) άτομα • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ...: δύο (2) άτομα • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ...: δύο (2) άτομα • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ..., ... και ...: δύο (2) άτομα Ημέρες εργασίας/εβδομάδα και Ώρες εργασίας/ημέρα: Δευτέρα έως Πέμπτη 08:00 - 14:00 (εργάσιμες ημέρες Δημοσίου), κάθε εργαζόμενος θα εργαστεί 4 ημέρες την εβδομάδα και 6 ώρες την ημέρα. Συλλογική Σύμβαση Εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (να επισυναφθεί αντίγραφο): ΕΓΣΕΕ 2018, ΜΕ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΩΝ ΟΡΩΝ ΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗΣ ΚΑΤΩΤΑΤΩΝ ΜΙΣΘΩΝ & ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΩΝ ΑΡΘΡΟΥ 1 ΤΟΥ Ν.4093/2012, ΥΠΟΠΑΡ. ΙΑ11, ΤΟ ΑΡΘΡΟ 103 ΤΟΥ Ν.4172/2013 ΚΑΙ ΤΗΝ ΥΠ ΑΡΙΘ.ΟΙΚ.4241/127 ΑΠΟΦΑΣΗ ΥΠΟΥΡΓΟΥ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΚΟΙΝ.ΑΣΦ. & ΚΟΙΝ.ΑΛΛ. (ΦΕΚ Β' 173/30-01-2019) ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ. Α. Μηνιαίο Εργατικό Κόστος για το σύνολο των εργαζομένων που θα απασχοληθούν. ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΠΟΣΟ (μηνιαίως σε €) ΠΑΡΑΤΙΘΕΝΤΑΙ ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ ΟΙ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΙ ΠΟΥ ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΗΘΗΚΑΝ ΓΙΑ ΤΟΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟ ΤΟΥ ΕΝ ΛΟΓΩ ΠΟΣΟΥ. Α. ΜΙΚΤΕΣ αποδοχές εργαζομένων (καθαρές αποδοχές + ασφαλιστικές εισφορές εργαζομένων) 3.510,00 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΜΗΝΙΑΙΟΥ ΜΙΣΘΟΥ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ ΜΕ ΜΕΡΙΚΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ (Άρθρο 17, παρ.1, Ν.3899/2010 και άρθρο 2, παρ.9, Ν.3846/2010) = 24 ώρες εργασίας / 40 ώρες εβδομαδιαίως (πλήρους ωραρίου)=0,6 Μηνιαίος μισθός (συμπεριλαμβάνονται οι ασφαλιστικές εισφορές εργαζομένου υπέρ ΙΚΑ)

Αριθμός Απόφασης:752/2021

Μηνιαίος μισθός πλήρους ωραρίου Χ συντελεστή μισθού: $650,00\text{€}\times 0,60\times 9$ άτομα = $390,00\text{€}\times 9 = 3.510,00\text{€}$. Επίσης, στην οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» συμπεριλαμβάνεται έγγραφο με τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΑΣ», στο οποίο αναγράφονται τα εξής: 1. Γενικό πλαίσιο υπολογισμού μηνιαίων αποδοχών μερικώς απασχολουμένων. Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης (Άρθρο 17, παρ.1, Ν.3899/2010 και άρθρο 2, παρ.9, Ν.3846/2010). «Συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση», σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ.2β, Ν.3846/2010, νοείται κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας, και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες. Όταν στην επιχείρηση δεν υπάρχει συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση, η σύγκριση γίνεται με αναφορά στη συλλογική ρύθμιση στην οποία θα υπαγόταν ο εργαζόμενος αν είχε προσληφθεί με πλήρη απασχόληση. Με βάση τις ανωτέρω διατάξεις, αν προβλέπεται μηνιαίος μισθός για τον πλήρως απασχολούμενο «συγκρίσιμο» εργαζόμενο και για τον μερικώς απασχολούμενο πρέπει να υπολογισθεί μηνιαίος μισθός κατ' αντιστοιχία με τις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. Κατά συνέπεια ο τρόπος αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου δεν μεταβάλλεται π.χ. από αμοιβή με μισθό σε αμοιβή με ημερομίσθιο και εφόσον για το «συγκρίσιμο εργαζόμενο με πλήρη απασχόληση» προβλέπεται να αμείβεται με μηνιαίο μισθό, με μηνιαίο μισθό θα αμείβεται και ο μερικώς απασχολούμενος (Βλέπε Έγγραφο Υπουργείου Εργασίας 36311/840/5.11.2013) 2. Υπολογισμός μηνιαίων αποδοχών μερικώς απασχολούμενου υπαλλήλου. Για να υπολογιστεί ο μηνιαίος μισθός του υπαλλήλου που απασχολείται με το συγκεκριμένο σύστημα μερικής ή και εκ περιτροπής απασχόλησης, υπολογίζονται οι εβδομαδιαίες αποδοχές (ωρομίσθιο επί τις ώρες απασχόλησης εβδομαδιαίως) και ότι προκύπτει διαιρείται δια 6 και πολλαπλασιάζεται στη συνέχεια επί 25, με βάση τη γενική αρχή του δικαίου ότι ο μηνιαίος μισθός αντιστοιχεί κατά μέσο όρο, σε 25 εργάσιμες ημέρες, στις 6

Αριθμός Απόφασης:752/2021

δηλαδή ημέρες της κάθε εβδομάδας. Ήτοι: Μηνιαίος μισθός μερικώς απασχολούμενου υπαλλήλου = [(Ώρες εβδομαδιαίας εργασίας /Πλήρες εβδομαδιαίο ωράριο)] x Μηνιαίος μισθός συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση]. Δηλαδή: (24 ώρες εβδομαδιαίας απασχόλησης/40 ώρες πλήρους εβδομαδιαίου ωραρίου) x 650,00€ = 390,00€. Β. Επιπρόσθετα, στο έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Υποστήριξης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Δ/νση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης) με Αριθ. Πρωτ.: ...με θέμα «Αναβάθμιση Πληροφοριακού Συστήματος ΕΡΓΑΝΗ», ορίζεται ότι στο πλαίσιο της Αναβάθμισης των εντύπων Ε4 και Ε3, η ορθή συμπλήρωση των πεδίων «Μικτές αποδοχές», «Εβδομαδιαίες ώρες» και «Ωρομίσθιο» γίνεται σύμφωνα με τα παρακάτω (ΑΕΠΠ 483/2018, ΑΕΠΠ 478/2020): Εργατοτεχνίτης: «Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο» Υπάλληλος: «Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,166 (=25/6) x «Ωρομίσθιο». Με δεδομένο ότι οι φύλακες security εντάσσονται στην κατηγορία των υπαλλήλων, οι εβδομαδιαίες ώρες απασχόλησης βάσει της διακήρυξης είναι 24 (4 ημέρες/εβδομάδα (ΔΕ-ΠΕ) x 6 ώρες/ημέρα) και το ωρομίσθιο 3,90€ (οι υπολογισμοί της εταιρείας βασίζονται στην κατώτερη νόμιμη αμοιβή), με απλό αριθμητικό υπολογισμό προκύπτει ότι: Μικτές αποδοχές 1 υπαλλήλου = 24 x 4,16666666666666 x 3,90 = 390,00€. Μικτές αποδοχές 9 υπαλλήλων που θα απασχοληθούν = 9 x 390,00 = 3.510,00€. Ακριβώς το ποσό δηλαδή που έχει υπολογίσει η εταιρεία «...» στην προσφορά της. Επομένως, από τους παραπάνω αναλυτικούς υπολογισμούς αποδεικνύεται ότι το ελάχιστο μηνιαίο κόστος για μικτές αποδοχές 9 εργαζομένων, που θα απασχολούνται 4 ημέρες την εβδομάδα για 6 ώρες ημερησίως, ανέρχεται σε 3.510,00€ και όχι σε 3.660,23, όπως υποστηρίζει η προσφεύγουσα. ΑΠΟΨΕΙΣ ΜΑΣ ΕΠΙ ΤΟΥ ΔΕΥΤΕΡΟΥ ΛΟΓΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ. Με τον δεύτερο λόγο της Προδικαστικής Προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι «η αναθέτουσα αρχή καθ' υπέρβαση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας έκρινε άνευ ετέρου σύννομη την προσφορά του (ενν. του οικονομικού φορέα ...) και δεν διέγνωσε το ασυνήθιστα χαμηλό ύψος αυτής, μολονότι από

όσα αναφέρουμε παραπάνω προκύπτει ότι τα ποσά διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων που υπολόγισε ο προσωρινός ανάδοχος παρίστανται εμφανώς και ασυνήθιστα χαμηλά κατά την έννοια του άρθρου 88 Ν.4412/2016. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη απόφαση είναι ακυρωτέα, καθ' ο μέρος δεν απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα «...» ή άλλως δεν κάλεσε αυτόν σε παροχή εξηγήσεων ως προς το ύψος του διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων». Σε πλήρη αντιδιαστολή με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας και εφαρμόζοντας τα οριζόμενα στο άρθρο 88 του Ν.4412/2016, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε τον οικονομικό φορέα «...» με το υπ' αριθ. οικ. ...έγγραφο της -κατόπιν εισήγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού σύμφωνα με το πρακτικό Νο...- να διευκρινίσει με πλήρη τεκμηρίωση και τα απαραίτητα στοιχεία, τις προσφερόμενες τιμές για (α) το διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών (μηνιαίο) και (β) το κόστος αναλωσίμων (μηνιαίο). Στη συνέχεια, η Επιτροπή Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων των διαγωνισμών της ... με το πρακτικό ...αξιολόγησε τις διευκρινίσεις που εστάλησαν στις 3-12-2019 από τον οικονομικό φορέα μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ. Τα πρακτικά Νο..., ...και η υπ' αριθ. οικ. ...απόφαση έγκρισής τους, κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα στις 19/02/2020 και ώρα 08:12:36 μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ, όπως προβλέπεται. Προς επίρρωση, συμπληρωματικά με τις απόψεις μας επί του αιτήματος αναστολής - προσωρινών μέτρων της προσφεύγουσας έχουν ήδη αποσταλεί και στον φάκελο της υπόθεσης επισυνάπτονται εκ νέου: i) στιγμιότυπο (print screen) της σχετικής οθόνης από το ΕΣΗΔΗΣ όπου αποδεικνύεται η αποστολή των ανωτέρω πρακτικών και της απόφασης και αναγράφονται η χρονοσήμανση και οι παραλήπτες, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, ii) τα πρακτικά Νο...και ...και iii) η υπ' αριθ. οικ. ...απόφαση. Όσον αφορά τις παρεχόμενες πληροφορίες της εταιρείας ... αναφορικά με το διοικητικό κόστος και το κόστος αναλωσίμων, επισημαίνουμε τα εξής: Η αναθέτουσα δεν αγνόησε το χαμηλό ύψος του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων ούτε αποδέχθηκε χωρίς αιτιολόγηση από τον προσφέροντα τα συγκεκριμένα ποσά, για αυτό και κάλεσε την εταιρεία ... σε παροχή έγγραφων διευκρινίσεων και επομένως σε καμία περίπτωση δεν

υπερέβη τα άκρα όρια της διακριτικής της ευχέρειας, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Σύμφωνα με το άρθρο 88 του Ν.4412/2016: «Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παράγραφο 2. Οι αναθέτουσες αρχές απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 18». Με βάση τα παραπάνω, η αρμόδια Επιτροπή εισηγήθηκε και η αναθέτουσα αρχή αποφάσισε ότι τα παρεχόμενα στοιχεία για το εύλογο του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής τους, με δεδομένο ότι αποδεδειγμένα, όπως αποτυπώθηκε στις απόψεις μας επί του πρώτου λόγου της προδικαστικής προσφυγής, η προσφορά της εταιρείας ... συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 18 του Ν.4412/2016. Τα δηλωθέντα ποσά αιτιολογούνται κατά τρόπο ειδικό και συγκεκριμένο με τον οποίο προκύπτει το εύλογο του ύψους τους, όπως απαιτεί η διακήρυξη για την κάλυψη των λειτουργικών αναγκών εκτέλεσης της υπό σύναψη σύμβασης. Εξάλλου, το γεγονός ότι κάποιος διαγωνιζόμενος έχει καταρτίσει την οικονομική του προσφορά κατά τρόπο, που ενδεχομένως δεν συμπίπτει με τον τρόπο που αξιολογεί την προσφορά του άλλος ανταγωνιστής του, χωρίς όμως να αποκλίνει από τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, όπως η προσφορά της εταιρείας ... εν προκειμένω, δεν σημαίνει άνευ άλλου πινός ότι η προσφορά καθίσταται απορριπτέα, καθόσον η διαφοροποίηση, επ' ωφελεία του προσφέροντος, του τρόπου υπολογισμού του κόστους, ανάγεται στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά τρόπο θεμιτό την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης και να διαμορφώνουν κατάλληλα την οικονομική τους προσφορά, ενόψει μάλιστα και της φύσεως του διαγωνισμού,

ως διαδικασίας της οποίας η έκβαση εξαρτάται ή επηρεάζεται ουσιωδώς από το ύψος των οικονομικών προσφορών».

11. Επειδή, η παρεμβαίνουσα προς αντίκρουση των προβαλλόμενων κατά της συμμετοχής της λόγων επικαλείται τα εξής. «Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παρ. 2β, Ν.3846/2010 : «συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση», νοείται ο κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες. Όταν στην επιχείρηση δεν υπάρχει συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση, η σύγκριση γίνεται με αναφορά στη συλλογική ρύθμιση στην οποία θα υπαγόταν ο εργαζόμενος αν είχε προσληφθεί με πλήρη απασχόληση. Από τα προαναφερόμενα συνάγεται ότι, αν προβλέπεται μηνιαίος μισθός για τον πλήρως απασχολούμενο «συγκρίσιμο» εργαζόμενο και για τον μερικώς απασχολούμενο πρέπει να υπολογισθεί μηνιαίος μισθός κατ' αντιστοιχία με τις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. Κατά συνέπεια ο τρόπος αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου δεν μεταβάλλεται π.χ. από αμοιβή με μισθό σε αμοιβή με ημερομίσθιο και εφόσον για το «συγκρίσιμο εργαζόμενο με πλήρη απασχόληση» προβλέπεται να αμείβεται με μηνιαίο μισθό, με μηνιαίο μισθό θα αμείβεται και ο μερικώς απασχολούμενος (Βλ. Έγγραφο Υπουργείου Εργασίας 36311/840/5.11.2013). Κατ ακολουθία για να υπολογιστεί ο μηνιαίος μισθός του υπαλλήλου που απασχολείται με το συγκεκριμένο σύστημα μερικής ή και εκ περιτροπής απασχόλησης, υπολογίζονται οι εβδομαδιαίες αποδοχές (ωρομίσθιο επί τις ώρες απασχόλησης εβδομαδιαίως) και το προκύπτον διαιρείται δια 6 και πολλαπλασιάζεται στη συνέχεια επί 25, με βάση τη γενική αρχή του δικαίου ότι ο μηνιαίος μισθός αντιστοιχεί κατά μέσο όρο, σε 25 εργάσιμες ημέρες, στις 6 δηλαδή ημέρες της κάθε εβδομάδας. Ήτοι: Μηνιαίος μισθός μερικώς απασχολούμενου υπαλλήλου = [(Ωρες εβδομαδιαίας εργασίας /Πλήρες εβδομαδιαίο ωράριο)] x Μηνιαίος μισθός συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση]. Δηλαδή: (24 ώρες εβδομαδιαίας απασχόλησης/ 40 ώρες πλήρους εβδομαδιαίου ωραρίου) X 650,00€ = 390,00€, άρα μικτές αποδοχές των 9 υπαλλήλων που θα απασχοληθούν = 9 X 390,00€=3.510,00€. Τα

ανωτέρω επιβεβαιώνονται και από το έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Αλληλεγγύης με αριθμό ...σύμφωνα με το οποίο αναβαθμίστηκαν οι εργασίες του πληροφοριακού Συστήματος ΕΡΓΑΝΗ, προκειμένου να υλοποιηθούν οι απαιτήσεις του Ν.4336/2015. Στο έγγραφο αυτό αναφέρονται τα εξής: δ) Αναβάθμιση των εντύπων Ε4 και Ε3, με έλεγχο ορθής συμπλήρωσης των πεδίων «Μικτές αποδοχές», «Εβδομαδιαίες ώρες» και «Ωρομίσθιο» σύμφωνα με τα παρακάτω, Εργατοτεχνίτης: «Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο» Υπάλληλος: «Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,166 x «Ωρομίσθιο». Ο φύλακας ασφαλείας θεωρείται υπάλληλος οπότε οι μικτές αποδοχές του θα υπολογιστούν με βάση τον τύπο : «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,166 x «Ωρομίσθιο». Κατά συνέπεια και λαμβανομένων υπόψη των απαιτήσεων φύλαξης, όπως αυτές περιγράφονται στην Διακήρυξη με αριθμό 2/2019, οι ημέρες απασχόλησης την εβδομάδα είναι 4 και οι ώρες ανά ημέρα είναι 6, οπότε: $24 \times 4,1666666 \times 3,90\text{€} = 390,00\text{€}$, προκύπτει ότι οι μικτές αποδοχές των 9 υπαλλήλων που θα απασχοληθούν ανέρχονται σε $9 \times 390,00\text{€} = 3.510,00\text{€}$. Από τα προαναφερόμενα συνάγεται ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» καλύπτει το εργατικό κόστος της παροχής των υπηρεσιών, έχει υπολογισθεί και είναι σύμφωνη με την ισχύουσα εργατική νομοθεσία και την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. και σε καμιά περίπτωση δεν υπολείπεται σε ύψος του νομίμου, όπως αβάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα. 2] Υποβολή ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς - Μη υπολογισμός εύλογου ποσού διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων. Η προσφεύγουσα, η οποία κατετάγη δεύτερη [2η] κατά σειρά κατάταξης - μειοδοσίας του διαγωνισμού με την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή ζητεί την ακύρωση της υπ αριθ. πρωτ. ...απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, η οποία έκρινε αποδεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας Εταιρείας και κατακυρώθηκε σε εκείνη ο διαγωνισμός ισχυριζόμενη ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι ασυνήθιστα χαμηλή και ότι η παρεμβαίνουσα δεν έχει υπολογίσει εύλογο ποσό διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων. Ο ούτω προβαλλόμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας είναι παντελώς αβάσιμος από νομικής και ουσιαστικής απόψεως, ανυπόστατος και αναληθής και είναι ως εκ τούτου απορριπτέος. Ειδικότερα σύμφωνα με το

άρθρο 68 παρ. 1 Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν 4144/2013 Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης [εργολάβοι] υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς του τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού κέρδους και των νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων... Σύμφωνα με το άρθρο 1.3.4. της Διακήρυξης, η Αναθέτουσα Αρχή διατηρεί το δικαίωμα να ζητάει από τους συμμετέχοντες στοιχεία απαραίτητα για την τεκμηρίωση των προσφερόμενων τιμών [ιδίως όταν αυτές είναι ασυνήθιστα χαμηλές για το αντικείμενο της σύμβασης] οι δε συμμετέχοντες υποχρεούνται να παρέχουν τα στοιχεία αυτά και να διευκολύνουν κάθε σχετικό έλεγχο της Αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 88 του Ν. 4412/2016. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.1.1. της Διακήρυξης κατά το στάδιο αυτό της διαδικασίας, οι πιστοποιημένοι χρήστες του Συστήματος από την Αναθέτουσα αρχή μπορούν να απευθύνουν ηλεκτρονικά αιτήματα μέσω από της παρεχόμενης από το Σύστημα Εφαρμογής, στους συμμετέχοντες χρήστες - οικονομικούς φορείς να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά [7] ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 1.3.6. της Διακήρυξης Η Αναθέτουσα Αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών απορρίπτει σε κάθε περίπτωση προσφορά... γ] για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με την παράγραφο 2.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του Ν 4412/2016. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.1.2 της Διακήρυξης Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμοδίων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της εφαρμοζομένων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων... γ] Στην καθορισθείσα από την Αναθέτουσα αρχή ημερομηνία και

ώρα,, η Επιτροπή προβαίνει στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των [υπο]φακέλων «Οικονομική Προσφορά» καθώς και των τυχόν υποβληθέντων φυσικών φακέλων με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» όλων των προσφερόντων. Τα περιεχόμενα αυτών μονογράφονται και σφραγίζονται από την Επιτροπή κατά φύλλο. Η Επιτροπή προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές προσφορές έκρινε πλήρη και σύμφωνα με τους όρους και τις απαιτήσεις της παρούσας. δ]... Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, το αρμόδιο όργανο απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας κατά ανώτατο όριο δέκα [10] ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 του Ν. 4412/2016. Η έννοια «περί ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς» δεν ορίζεται στις διατάξεις του Ν 4412/2016, αλλά ούτε και στο προϊσχύον νομικό πλαίσιο περί ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων. Ωστόσο, έχει κριθεί ότι το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς πρέπει να εκτιμάται σε συνάρτηση με τη σύνθεση της προσφοράς και με τη φύση της επίμαχης παροχής (απόφαση της 28ης Ιανουαρίου 2016, *Agriconsulting Europe* κατά Επιτροπής, T 570/13, EU:T:2016:40, σκέψη 55 και απόφαση της 4ης Ιουλίου 2017, *European Dynamics Luxembourg SA* κατά Οργανισμού Σιδηροδρόμων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, T-392/15, ECLI:EU:T:2017:462 σκ.83). Ειδικότερα, η έννοια περί ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς δύναται να καθορίζεται με αναφορά στην υπό ανάθεση σύμβαση, στα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά και συνθήκες αυτής, αλλά και στο εάν τα οικονομικά στοιχεία του προσφέροντος την εμφανιζόμενη ως ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά οικονομικού φορέα, αναφερόμενα με συγκεκριμένο και ειδικό τρόπο, πληρούν τις προϋποθέσεις υπαγωγής στην εν λόγω έννοια (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 866/2008 και ΔΕφαΘ 217/2013 αναφορικά με την ερμηνεία της οικείας έννοιας υπό το προϊσχύον καθεστώς ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων). Επομένως, αποδεικνύεται ειδικώς και ορισμένως με την προσκόμιση στοιχείων, μεταξύ άλλων και προσφορών με έκπτωση, σε παρόμοιους διεξαχθέντες διαγωνισμούς (89/2008 Πράξη

Ελεγκτικού Συνεδρίου). Επειδή, περαιτέρω, έχει κριθεί νομολογιακά, αναφορικά με την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να ελέγχει την αξιοπιστία μιας προσφοράς, ότι απορρέει από την προηγούμενη ύπαρξη αμφιβολιών ως προς αυτήν, λαμβανομένου υπόψη ότι το άρθρο 69 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ το οποίο ενσωματώθηκε στην εθνική έννομη τάξη με το άρθρο 88 του ν. 4412/2016, έχουν ως κύριο σκοπό να μην αποκλείεται προσφέρων από τη διαδικασία χωρίς να του έχει δοθεί η δυνατότητα να δικαιολογήσει το περιεχόμενο της προσφοράς του η οποία φαίνεται υπερβολικά χαμηλή. Συνεπώς, μόνον εφόσον προκύπτουν τέτοιες αμφιβολίες οφείλει η αρμόδια επιτροπή αξιολογήσεως να ζητήσει τις προσήκουσες διευκρινίσεις ως προς τη σύνθεση της προσφοράς, προτού, ενδεχομένως, την απορρίψει. Αντιθέτως στην περίπτωση που μια προσφορά δεν φαίνεται υπερβολικά χαμηλή, το εν λόγω άρθρο δεν εφαρμόζεται [βλ. επ' αυτού, αναφορικά με εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις με αυτές του άρθρου 69 της Οδηγίας 2014/24 τις αποφάσεις της 4ης Ιουλίου 2017, *European Dynamics Luxembourg SA* κατά Οργανισμού Σιδηροδρόμων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, T 392/15, ECLI:EU:T:2017:462 σκ.85, της 6ης Ιουλίου 2005, *TQ3 Travel Solutions Belgium* κατά Επιτροπής, T 148/04, EU:T:2005:274, σκέψεις 49 και 50' της 11ης Μάΐου 2010, *PC Ware Information Technologies* κατά Επιτροπής, T 121/08, EU:T:2010:183, σκέψη 72' της 5ης Νοεμβρίου 2014, *Computer Resources International (Luxembourg)* κατά Επιτροπής, T 422/11, EU:T:2014:927, σκέψη 57, και της 15ης Σεπτεμβρίου 2016, *European Dynamics Luxembourg* και *Ευρωπαϊκή Δυναμική* κατά Επιτροπής, T-698/14, μη δημοσιευθείσα, EU:T:2016:476, σκέψη 59]. Τέτοιες αμφιβολίες μπορεί να υφίστανται, μεταξύ άλλων, εάν προκύπτει αβεβαιότητα ως προς, αφενός, το κατά πόσον ορισμένη προσφορά τηρεί τη νομοθεσία της χώρας εντός της οποίας πρέπει να παρασχεθούν οι υπηρεσίες, στον τομέα αμοιβών του προσωπικού, συνεισφοράς στο σύστημα κοινωνικής ασφάλισης και τηρήσεως των κανόνων ασφάλειας και υγιεινής στον χώρο εργασίας ή των πωλήσεων επί ζημία, και, αφετέρου, το κατά πόσον στην προσφερόμενη τιμή ενσωματώνονται όλες οι δαπάνες που προκύπτουν από τις τεχνικές πτυχές της προσφοράς (απόφαση της 8ης Οκτωβρίου 2015, *Secolux* κατά Επιτροπής, T 90/14, μη δημοσιευθείσα,

ΕΥ:Τ:2015:772, σκέψη 62). Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής εκτίμηση του κατά πόσον συντρέχει περίπτωση υπερβολικά χαμηλής προσφοράς διενεργείται σε δύο στάδια. Σε ένα πρώτο στάδιο, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εκτιμήσει αν οι υποβληθείσες προσφορές «φαίνονται» ασυνήθιστα χαμηλές. Η χρήση του ρήματος «φαίνονται» σημαίνει ότι η αναθέτουσα αρχή προβαίνει σε μία εκ πρώτης όψεως εκτίμηση του κατά πόσον οι προσφορές είναι ασυνήθιστα χαμηλές. Ως εκ τούτου, δεν επιβάλλεται στην αναθέτουσα αρχή η υποχρέωση να προβεί αυτεπαγγέλτως σε διεξοδική ανάλυση της συνθέσεως κάθε προσφοράς προκειμένου να διαπιστώσει ότι αυτή δεν αποτελεί ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά. Δηλαδή, η αναθέτουσα αρχή οφείλει μόνο να εκτιμήσει αν οι υποβληθείσες προσφορές περιέχουν ένδειξη ικανή να δημιουργήσει την υποψία ότι ενδέχεται να είναι ασυνήθιστα χαμηλές. Αυτό ισχύει ιδίως στην περίπτωση που η προσφερόμενη τιμή σε υποβληθείσα προσφορά είναι σημαντικά χαμηλότερη από εκείνη που προσφέρεται με τις λοιπές προσφορές ή από τη συνήθη αγοραία τιμή. Αν δεν υπάρχει τέτοια ένδειξη στις υποβληθείσες προσφορές και αυτές δεν φαίνονται συνεπώς ασυνήθιστα χαμηλές, η αναθέτουσα αρχή δύναται να συνεχίσει την αξιολόγησή τους και τη διαδικασία αναθέσεως της συμβάσεως. Αντιθέτως, αν υφίστανται ενδείξεις ικανές να δημιουργήσουν την υποψία στην αναθέτουσα αρχή ότι ορισμένη προσφορά ενδέχεται να είναι ασυνήθιστα χαμηλή, τότε αυτή οφείλει να προβεί, σε δεύτερο στάδιο, στον έλεγχο της συνθέσεως της προσφοράς προκειμένου να βεβαιωθεί ότι η προσφορά δεν είναι ασυνήθιστα χαμηλή. Όταν προβαίνει στον έλεγχο αυτό, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να παρέχει στον οικείο προσφέροντα τη δυνατότητα να εκθέσει τους λόγους για τους οποίους ο ίδιος εκτιμά ότι η προσφορά του δεν είναι ασυνήθιστα χαμηλή. Από τα προαναφερόμενα συνάγεται ότι η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» είναι νόμιμη και ο υπολογισμός των ποσών του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων απόλυτα εύλογος, απορριπτόμενου μετά ταύτα του αντίθετου ισχυρισμού της προσφεύγουσας ως αβάσιμου».

12. Επειδή, το άρθρο 95 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζει 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, β) στις περιπτώσεις των παραγράφων 9 και 10 του άρθρου 53, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται αναπροσαρμογή τιμών, τότε η οικονομική προσφορά υποβάλλεται υποχρεωτικά σε ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής της εκτιμώμενης αξίας του υλικού ή της παροχής υπηρεσίας «εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. 3. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, η τελευταία μπορεί να προκύπτει κατά την προσφερόμενη έκπτωση επί τοις εκατό στην τιμή του είδους, βάσει τιμών αναφοράς, όπως αυτές προσδιορίζονται από την κείμενη νομοθεσία. Στις περιπτώσεις αυτές η τιμή αναπροσαρμόζεται κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης με βάση την εκάστοτε ισχύουσα τιμή αναφοράς, εφαρμοζόμενου του ποσοστού έκπτωσης».

13. Επειδή, στο άρθρο 68 παρ. 1 του ν. 3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις» (Α' 115), ορίζεται ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική

σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.». Συναφώς, με την 4241/127/2019 απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «περί καθορισμού κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες της χώρας» (ΦΕΚ Β' 173) και με έναρξη ισχύος την 1.2.2019, ο νόμιμος κατώτατος μισθός και το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο, για πλήρη απασχόληση, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση, ορίζεται ως εξής: α) Για τους υπαλλήλους ο κατώτατος μισθός στα εξακόσια πενήντα (650,00 ευρώ). β) Για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο στα είκοσι εννέα ευρώ και τέσσερα λεπτά (29,04ευρώ). Οι εξαιρέσιμες εορτές είναι πλέον επτά (7) και όχι 6. Από αυτές οι 6 είναι Αριθμός Απόφασης: 915/2020 38 υποχρεωτικές αργίες. Προαιρετική αργία είναι μόνον η 28η Οκτωβρίου. Υποχρεωτικές είναι οι λοιπές εορτές: Η 25η Μαρτίου, η Δεύτερη ημέρα του Πάσχα, η 1η Μαΐου, η 15η Αυγούστου, η 25η Δεκεμβρίου και η 26η Δεκεμβρίου (Δελτίο Εργατικής Νομοθεσίας, τεύχος 1744 σελ. 1514, καθώς και τεύχος 1741 σελ. 1276/ετ. 2018).

14. Επειδή, στο άρθρο 1.3.4. της διακήρυξης Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών ορίζεται ότι «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει

τιμής. Ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά» επί ποινή αποκλεισμού τα εξής: 1. την συστημική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη σε μορφή pdf. 2. συμπληρωμένο και ψηφιακά υπογεγραμμένο το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος V της παρούσης («Υπόδειγμα Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς» και «Στοιχεία εργαζομένων βάσει των οποίων υπολογίστηκε το εργατικό κόστος»), σύμφωνα με όσα ορίζονται στη Διακήρυξη. Για την Οικονομική Προσφορά λαμβάνονται υπόψη τα εξής:

- Η συνολική προσφερόμενη τιμή χωρίς Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανομένων των νόμιμων κρατήσεων υπέρ Δημοσίου και τρίτων για το χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης και όχι νωρίτερα από 02-09-2019 και για δεκαοκτώ (18) μήνες, θα ληφθεί υπόψη για τη σύγκριση των προσφορών.
- Θα αναφέρονται (στα αντίστοιχα πεδία της προσφοράς) επί ποινή αποκλεισμού και σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 όπως ισχύει, τα παρακάτω στοιχεία: α. ο αριθμός εργαζομένων που θα απασχοληθούν β. οι ημέρες και ώρες εργασίας γ. η 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
- Το γενικό σύνολο στρογγυλοποιείται σε δύο δεκαδικά ψηφία.
- Προσφορές που θέτουν όρο αναπροσαρμογής της τιμής απορρίπτονται ως απαράδεκτες.
- Προσφορές που οι τιμές τους υπερβαίνουν την προϋπολογισθείσα δαπάνη αποκλείονται.
- Οι τιμές των προσφορών δεν μπορούν να μεταβάλλονται κατά τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και εάν ζητηθεί παράταση της διάρκειας της προσφοράς, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς δεν δικαιούνται, κατά τη γνωστοποίηση της συγκατάθεσής τους στην παράταση αυτή, να υποβάλουν νέους πίνακες τιμών ή να τροποποιήσουν τους αρχικούς». Συναφώς στην σελίδα 73 της διακήρυξης ορίζεται, ότι «η παροχή των υπηρεσιών φύλαξης και ασφάλειας θα πραγματοποιείται στην κεντρική είσοδο υποδοχής του κοινού των ανωτέρω κτηρίων και οπουδήποτε αλλού κριθεί αναγκαίο εντός αυτών, από Δευτέρα έως Πέμπτη 08:00 - 14:00 (εργάσιμες ημέρες Δημοσίου). Αλλαγή στο ωράριο φύλαξης μπορεί να γίνει ύστερα από συνεννόηση της ...με τον ανάδοχο.

Αριθμός Απόφασης:752/2021

Ο αριθμός του προσωπικού φύλαξης επιμερίζεται ως εξής: • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...: τρία (3) άτομα • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ...: δύο (2) άτομα • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ...: δύο (2) άτομα • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ..., ... και ...: δύο (2) άτομα».

15. Επειδή, σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το Ν. 133/75, λαμβανομένου υπ' όψιν και της καθιέρωσης της 5θήμερης εβδομαδιαίας εργασίας των 40 ωρών, «για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26.2.1975, (6/25 του μηνιαίου μισθού : 40) εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των ολιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας. Αναφορικά με τους εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιό τους εξευρίσκεται, με βάση την ίδια ΕΓΣΣΕ με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρ. 5, 6 της από 26-2-1975 ΕΓΣΣΕ). (ΑΠ 1166/2014, για υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών ad hoc ΜονΕφΠειρ 862/2014). Συνεπώς, υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο Χ 6 (και όχι Χ5) και στην συνέχεια διαιρώντας το γινόμενο με τον αριθμό 40 (αριθμό των ωρών εργασίας την εβδομάδα). (ΑΠ 1317/2015). Και τούτο μάλιστα επειδή στους μισθωτούς που εφαρμόζεται το σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας «νόμιμο ωράριο θεωρούνται οι εννέα (9) ώρες ημερησίως και οι σαράντα πέντε εβδομαδιαίως. Η έκτη ημέρα της εβδομάδας, μολονότι, σύμφωνα με τις άνω διατάξεις περί πενθήμερης εργασίας, αποτελεί ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης, εν τούτοις, για τον υπολογισμό του εβδομαδιαίου μισθού και του χρόνου υπηρεσίας, θεωρείται πλασματικά χρόνος εργασίας. Έτσι, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής

(εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού(υπάλληλοι)» (ΑΠ1215/2004). Συνεπώς για την εξεύρεση του ωρομισθίου πρέπει να γίνει «..αναγωγή στην προβλεπόμενη αμοιβή του για εργασία 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως αφού θεωρείται ότι οφείλονται εβδομαδιαίως στον εργαζόμενο, ανεξάρτητα από το σύστημα εβδομαδιαίας απασχόλησης του, έξι ημερομίσθια...» (ΕφΠειρ 545/2012 Δ/ΝΗ 2013,1615). Εξ άλλου, όπως έχει ad hoc κριθεί για τον υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών μερικής απασχόλησης (ΜονΕφΠειρ 862/2014, ΑΠ 1166/2014) «στην παρ. 9 του άρθρου 38 ν. 1892/1990, (όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 του ν. 2639/1998 και συμπληρώθηκε με άρθρο 7 Ν. 2874/2000), ορίζεται ότι: "Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης, υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. Κατά δε την παρ. 2 του ίδιου άρθρου "εργαζόμενος μερικής απασχόλησης νοείται κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας του οποίου οι ώρες εργασίας υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, 15νθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση (εδάφ. α), ως τέτοιος δε νοείται κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες (εδάφ. β). Έτσι, κατ' εφαρμογή των εν λόγω διατάξεων, για την εξεύρεση της ημερήσιας αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου, πολλαπλασιάζεται το ωρομίσθιο που λαμβάνει ο συγκεκριμένος εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης επί τις ώρες εργασίας του μερικώς απασχολούμενου. Περαιτέρω, με την ΥΑ 13129/2004 (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004) "Κήρυξη υποχρεωτικής της απόφασης διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας", που αφορά, μεταξύ άλλων τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται

στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρο 4). Οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ όπως ισχύει αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5) η δε ισχύς της αρχίζει από 1-1-2004 (άρθρο 8 αυτής).» Επί πλέον τα ως άνω διαλαμβάνονται επίσης και στην ιστοσελίδα του ΚΕΠΕΑ (Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων) της ΓΣΕΕ (www.kepea.gr/aartide.php?id=294) : «Υπολογισμός Ωρομισθίου. Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο).». Συνεπώς ως προδιελήφθη για τον υπολογισμό των βασικών αποδοχών της απασχόλησης εργατοτεχνίτη με την ειδικότητα καθαριστή/καθαρίστριας κατά 6 ώρες ημερησίως επί πενθήμερης απασχόλησης, λαμβάνονται υπ όψιν οι έννοιες της μερικής απασχόλησης και του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση. Ως συμβατικό ωράριο εργασίας με την ΕΓΣΣΕ καθιερώθηκε από 1/1/1984, η εβδομαδιαία εργασία των 40 ωρών, για τους εργαζομένους που απασχολούνται σε οποιαδήποτε εργοδότη με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου, ως εκ τούτου η απασχόληση κατά 6 ώρες ημερησίως επί πενθημέρου εμπίπτει στο πεδίο της μερικής απασχόλησης. Ως συγκρίσιμος εργαζόμενος, λαμβάνεται ο απασχολούμενος με πλήρη απασχόληση σύμφωνα με την εν ισχύ Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας.

16. Επειδή, συναφώς, όπως έχει νομολογιακά κριθεί, στην οικονομική προσφορά πρέπει να ενσωματώνεται ένα εύλογο και όχι μηδαμινό ποσοστό του διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, των αναλώσιμων, του εργολαβικού κέρδους και των νόμιμων κρατήσεων, ώστε να μην τίθεται σε κίνδυνο η εκτέλεση της σχετικής σύμβασης (Αποφάσεις ΕΑ ΣΤΕ 675/2002, 272/2008, 1257, 1262, 1297 και 1299/2009, 970/2010, 328/2013, 108/2014 κλπ) καθώς, η υποβολή «ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς» δύναται να νοθεύσει τον ανταγωνισμό και να πλήξει την επί ίσοις όροις συμμετοχή των ενδιαφερομένων στους διαγωνισμούς για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων,

αφού με τη μεθόδευση αυτή οι λοιποί υποψήφιοι αποκλείονται κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και η διαδικασία αποβαίνει υπέρ του διαγωνιζομένου εκείνου, που προσφέρει τις υπηρεσίες του αντί αδικαιολόγητα χαμηλού, σε σχέση με τα κρατούντα στην αγορά, τιμήματος (ΑΕΠΠ 421,422/2020).

17. Επειδή, από την επισκόπηση του φακέλου ως προς τον πρώτο λόγο προσφυγής κρίνονται τα κάτωθι. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παρ. 2β, του Ν.3846/2010 *«συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση, νοείται ο κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες. Όταν στην επιχείρηση δεν υπάρχει συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση, η σύγκριση γίνεται με αναφορά στη συλλογική ρύθμιση στην οποία θα υπαγόταν ο εργαζόμενος αν είχε προσληφθεί με πλήρη απασχόληση»*. Από τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παρ. 2β, Ν.3846/2010 συνάγεται ότι, αν προβλέπεται μηνιαίος μισθός για τον πλήρως απασχολούμενο «συγκρίσιμο» εργαζόμενο και για τον μερικώς απασχολούμενο πρέπει να υπολογισθεί μηνιαίος μισθός κατ' αντιστοιχία με τις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης (ΑΠ 1166/2014 Β' ΤΜΗΜΑ). Κατ' ακολουθία, για να υπολογιστεί ο μηνιαίος μισθός του υπαλλήλου που απασχολείται με το συγκεκριμένο σύστημα μερικής ή και εκ περιτροπής απασχόλησης, υπολογίζονται οι εβδομαδιαίες αποδοχές (ωρομίσθιο επί τις ώρες απασχόλησης εβδομαδιαίους) και το προκύπτον διαιρείται δια 6 και πολλαπλασιάζεται στη συνέχεια επί 25, με βάση τη γενική αρχή του δικαίου ότι ο μηνιαίος μισθός αντιστοιχεί κατά μέσο όρο, σε 25 εργάσιμες ημέρες, στις 6 δηλαδή ημέρες της κάθε εβδομάδας ήτοι ο μηνιαίος μισθός μερικώς απασχολούμενου υπαλλήλου ισούται με [(Ωρες εβδομαδιαίας εργασίας/Πλήρες εβδομαδιαίο ωράριο)] x Μηνιαίος μισθός συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση] και συνεκδοχικά (24 ώρες εβδομαδιαίας απασχόλησης/ 40 ώρες πλήρους εβδομαδιαίου ωραρίου) X 650,00€ = 390,00€, άρα οι μικτές αποδοχές των 9 υπαλλήλων που θα απασχοληθούν ανέρχονται στο ύψος των 9 X 390,00€=3.510,00€. Κατά συνέπεια και λαμβανομένων υπόψη των απαιτήσεων

φύλαξης, όπως αυτές διαλαμβάνονται στην οικεία Διακήρυξη, οι ημέρες απασχόλησης την εβδομάδα είναι 4 και οι ώρες ανά ημέρα είναι 6, οπότε ο σχετικός υπολογισμός διαμορφώνεται ως εξής : $24 \times 4,1666666 \times 3,90\text{€} = 390,00\text{€}$ και άρα προκύπτει ότι οι μικτές αποδοχές των 9 υπαλλήλων που θα απασχοληθούν ανέρχονται σε $9 \times 390,00\text{€} = 3.510,00\text{€}$. Από τα προαναφερόμενα συνάγεται, ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα καλύπτει το εργατικό κόστος της παροχής των υπηρεσιών, έχει υπολογισθεί σε συμφωνία με την ισχύουσα εργατική νομοθεσία και την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. μη υπολειπόμενη σε ύψος του νομίμου, όπως αβάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα. Άλλωστε, όταν αποδίδεται πλημμέλεια συνολικώς στον τρόπο υπολογισμού των ποσών οικονομικής προσφοράς με βάση την εργατική νομοθεσία θα πρέπει να καθίστανται σαφείς όλες οι προβαλλόμενες επιμέρους αποκλίσεις από την εν λόγω νομοθεσία (βλ. ΕΑ ΣτΕ 792/2009). Εξάλλου, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, η Αναθέτουσα Αρχή δεν υποχρεούται να εφαρμόσει τον τρόπο υπολογισμού της συμμετέχουσας εταιρείας αλλά και κυρίως δεν υποχρεούται να προσαρμόσει τους υπολογισμούς της συμμετέχουσας στις απαιτήσεις της διακήρυξης (βλ. ad hoc ΕΑ ΣτΕ 412/2010, ΔΕφίωαν 28/2014). Ο εν θέματι ισχυρισμός απορρίπτεται και ως προεχόντως αντιφατικός καθώς ενώ σε ένα σημείο η προσφεύγουσα δηλώνει ως βάση υπολογισμού του εργατικού κόστους τις 6 ώρες ανά ημέρα σε έτερο δηλώνει ως ταυτόσημη βάση υπολογισμού τις 6,667 ώρες εργασίας ανά ημέρα (ΑΕΠΠ 915/2020). Συνεπώς, εφόσον ο υπολογισμός εκ μέρους της παρεμβαίνουσας του εργατικού κόστους είναι νόμιμος και σύμφωνος με την Διακήρυξη και την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, η Αναθέτουσα Αρχή νομίμως έκρινε αποδεκτή την προσφορά της ως νόμιμη και ουδόλως είχε ως υποχρέωση να ακολουθήσει την βάση υπολογισμού της προσφεύγουσας. Ως εκ τούτου ο συγκεκριμένος λόγος προσφυγής απορρίπτεται ως αβάσιμος.

18. Επειδή, κατά την ήδη διαμορφωθείσα νομολογία της ΑΕΠΠ, έχει κριθεί ότι: *«[...] η διάταξη του άρθρου 88 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, ιδρύει διακριτική εκτιμητική και αξιολογική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, όπως,*

συνεκτιμώντας το σύνολο των στοιχείων που βρίσκονται στη διάθεσή της και της προσκομίζει ο προσφέρων, τελικώς κρίνει το δικαιολογημένο της χαμηλής Προσφοράς του. Η παραπάνω αξιολόγηση, προφανώς πρέπει να λαμβάνει χώρα με βάση αποκλειστικά τα ανά περίπτωση προκύπτοντα στοιχεία, ενώ οι όποιες γενικές κρίσεις περί της οικείας αγοράς και είδους προϊόντος, υπηρεσίας ή έργου, στοιχεία περί του συνήθους ποσοστού έκπτωσης στην οικεία αγορά και στοιχεία περί πρότερων αντιστοίχων συμβάσεων της ίδιας της αναθέτουσας αρχής με τον ίδιο προσφέροντα, του ίδιου του προσφέροντος με άλλες αναθέτουσες αρχές ή άλλων αναθετουσών αρχών με άλλους προσφέροντες, δύνανται μεν να ληφθούν υπόψη, πλην όμως, πάντοτε σε συνάρτηση με τα περιπτωσιολογικά στοιχεία της συγκεκριμένης υπόθεσης. Η ανωτέρω διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής δεν είναι ανέλεγκτη, αλλά υπάγεται στον έλεγχο της Α.Ε.Π.Π. ως προς την εκ μέρους της τήρηση των όρων διεξαγωγής και των ληπτέων υπόψη στοιχείων, που η οικεία διάταξη, ως και η γενική αρχή της ίσης μεταχείρισης, καθιερώνουν για τη σχετική αξιολογική διαδικασία και την τυχόν υπέρβαση των άκρων ορίων της (ΔΕφΑθ Ασφ. 312/2015, ΕλΣυν Τμ. VI 2090, 584/2011, 1382, 2653, 3016/2012, 950/2014, 2998/2014, 157/2016 κλπ). Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση, η Απόφαση της αναθέτουσας αρχής περί αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, δια της οποίας ενσωματώνεται και σκέλος περί της αποδοχής ή απόρριψης «ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς», κατόπιν των υποχρεωτικών εξηγήσεων του προσφέροντος, θα πρέπει να είναι ειδικά αιτιολογημένη σε σχέση, τόσο με όσα ο προσφέρων επικαλέστηκε και προσκόμισε με τις εξηγήσεις του [...] όσο και με όσα έπρεπε να αποδειχθούν και δεν αποδείχθηκαν [...] Εξάλλου, ο τυχόν δικαιολογημένος χαρακτήρας μιας ιδιαίτερα χαμηλής Προσφοράς θα αποβεί προς όφελος της αναθέτουσας με την ανάληψη της οικείας σύμβασης σε χαμηλό τίμημα [...]» (βλ. υπ' αριθμ. 27/2018 Απόφαση Δου Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π, σκέψη 6, υπ' αριθμ. 715_716/2018). Περαιτέρω, το ΔΕΕ επεσήμανε με σαφήνεια ότι εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή πρώτον, να εντοπίσει τις ύποπτες προσφορές, δεύτερον, να παράσχει στις ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις τη δυνατότητα να αποδείξουν τη σοβαρότητα των

Προσφορών τους, ζητώντας τους τις διευκρινίσεις που η αναθέτουσα αρχή κρίνει σκόπιμες, τρίτον, να εκτιμήσει τη λυσιτέλεια των εξηγήσεων που παρείχαν οι ενδιαφερόμενοι και, τέταρτον, να αποφασίσει σχετικά με το εάν θα δεχθεί ή αν θα απορρίψει τις προαναφερθείσες Προσφορές (βλ. συνεκδικασθείσες Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Lombardini και Mantovani (2001) Συλλογή I-9233, σκέψη 55, Υπόθεση C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου).

19. Επειδή, οι εταιρίες παροχής υπηρεσιών φύλαξης/καθαριότητας, θα πρέπει, κατά την ρητώς εκπεφρασμένη με τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 βούληση του νομοθέτη, να υπολογίζουν κατά τη σύνταξη της Προσφοράς τους εύλογο (και κατά συνεκδοχή ελέγξιμο από τις αναθέτουσες αρχές, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής και τις παρεχόμενες από τις προσφέρουσες εταιρείες εξηγήσεις), ποσοστό διοικητικού κόστους και εργαλαβικού κέρδους (ΣτΕ 198/2013, ΔΕφ Θεσσαλ. 344/2012, ΕλΣυν VI Τμ. 150/2014).

20. Επειδή, ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας δύναται να επικαλεστεί για τη δικαιολόγηση της οικονομικής προσφοράς του, τη διάθεση αποθεμάτων αναλωσίμων ή υπολοίπων από γενικές και μεγάλου όγκου παραγγελίες αναλωσίμων, των οποίων το κόστος έχει τυχόν ήδη αποσβεσθεί στο πλαίσιο άλλων δραστηριοτήτων ή έχει ενσωματωθεί στην κοστολόγηση άλλων συμβάσεων (δημοσίων ή ιδιωτικών) ή έχει, σε κάθε περίπτωση, αποπληρωθεί ήδη προ της επίδικης προσφοράς του, με αποτέλεσμα να έχει επιβαρυνθεί με αυτό χωρίς, όμως, να τα έχει χρησιμοποιήσει και να παραμένουν αναξιοποίητα (ΕλΣυν VI Τμ. 240/2007). Επειδή, όμως, *«[...] είναι αόριστοι και αναιτιολόγητοι οι ισχυρισμοί περί ύπαρξης stock υλικών, χωρίς την κατάθεση αποδεικτικών (τιμολογίων αγοράς, αποδείξεων κλπ), που να τεκμηριώνουν την προσφερόμενη χαμηλή τιμή, ως προς το κόστος των αναλωσίμων [...]»* (ΔΕΦΑΘ 765/2013) και επειδή, περαιτέρω, δεν *«[...] μπορεί να θεωρηθεί ότι συνιστά ειδική αιτιολογία για την απόρριψη των ανωτέρω ισχυρισμών, η παραπομπή σε αποσπάσματα κρίσεων δικαστικών αποφάσεων, οι οποίες αφορούν διαφορετικούς διαδίκους σε διαφορετικούς διαγωνισμούς και στηρίζονται σε διαφορετικά πραγματικά δεδομένα [...]»* (ΔΕΦΑΘ 1737/2014).

21. Επειδή, εάν κάποιος διαγωνιζόμενος προβάλει ειδικούς και συγκεκριμένους ισχυρισμούς περί υποβολής υπερβολικά χαμηλής προσφοράς εκ μέρους άλλου διαγωνιζομένου, γεννάται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να απαντήσει επί των προβληθέντων ουσιωδών αυτών ισχυρισμών διαλαμβάνοντας ειδικά αιτιολογημένη κρίση σχετικά με το εάν η επίμαχη οικονομική προσφορά είναι ή όχι ασυνήθιστα χαμηλή (βλ. ΣτΕ 4249/2010, 3546/2009, ΕπΑνΣτΕ 295/2011, 1260, 41/2010, 815, 747, 127/2009, 1079, 1069/2009, 866, 187, 45/2008, ΔΕφΑθ (ακυρωτικό) 1528/2014, και Ε.Σ. VI Τμ. 70/2012, 3202, 2235, 2234, 2232, 2090, 584/2011, 3678, 3355, 3134/2009 και μεταξύ άλλων Απόφαση ΑΕΠΠ 726/2018 σκέψη 47).

22. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, κρίνεται ότι η υποχρέωση των οικονομικών φορέων να προϋπολογίζουν "εύλογο" ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, καθώς και κόστους αναλωσίμων δεν προσδιορίζεται ειδικότερα ως προς το ελάχιστο ύψος του με συγκεκριμένες διατάξεις του νόμου ή της διακήρυξης. Εφόσον, συνεπώς, είτε η αναθέτουσα αρχή είτε, μετά την άσκηση προδικαστικής προσφυγής, η ΑΕΠΠ διαπιστώνει ότι ο οικονομικός φορέας υπολόγισε διοικητικό κόστος/κόστος αναλωσίμων για την εκτέλεση της σύμβασης, το ύψος του οποίου κρίνεται ανεπαρκές (ώστε και η προσφορά να εμφανίζεται ασυνήθιστα χαμηλή), πρέπει να παρέχεται στον οικονομικό φορέα η δυνατότητα, κατά τα οριζόμενα στον ν. 4412/2016, να αιτιολογήσει τη σοβαρότητα της προσφοράς του, επικαλούμενος κάθε στοιχείο που μπορεί να δικαιολογήσει τη σύνθεσή της (πρβλ. ΕΑ 19/2020). Ο αποκλεισμός, στην περίπτωση αυτή, του διαγωνιζομένου από τη διαδικασία ανάθεσης αποτελεί αποκλειστική αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, αφού κρίνει ο ίδιος αιτιολογημένα ότι τα στοιχεία που του παρέσχε ο διαγωνιζόμενος δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της προσφοράς του (βλ. ΣτΕ 3439/2014, ΕΑ 184/2020, 220/2017, 236/2015). Εν όψει αυτών, η ΑΕΠΠ οφείλει αν κρίνει ότι η αναθέτουσα αρχή άσκησε πλημμελώς την αρμοδιότητα περί κλήσης του συμμετέχοντος προς παροχή εξηγήσεων για αδικαιολόγητα χαμηλή προσφορά, και εφόσον κρίνει τοιουτοτρόπως μετά την ακύρωση της απόφασης του αναθέτοντος φορέα για τους εκτεθέντες λόγους, να

αναπέμψει σε αυτόν την υπόθεση, προκειμένου να ασκήσει νομίμως την πιο πάνω αρμοδιότητά του (ΕΑ ΣΤΕ 282/2020).

23. Επειδή, ως προς τον δεύτερο λόγο προσφυγής λεκτέα είναι τα κάτωθι. Σύμφωνα με το από 28/11/2019 έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής, με Αρ. Πρωτ. οικ. ..., και θέμα «Πρόσκληση υποβολής διευκρινίσεων» η Επιτροπή εισηγήθηκε ομόφωνα την έγγραφη κλήση του οικονομικού φορέα «...» προκειμένου να παράσχει διευκρινίσεις με πλήρη τεκμηρίωση και με τα απαραίτητα στοιχεία, για τις προσφερόμενες τιμές: (α) του διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών (μηνιαίως) και (β) του κόστους αναλωσίμων (μηνιαίως), σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 88 του Ν. 4412/2016. Εντός της προθεσμίας των επτά ημερών, αναρτήθηκαν οι διευκρινίσεις του οικονομικού φορέα «...» μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 3/12/2019, οι οποίες και αξιολογήθηκαν από την αρμόδια Επιτροπή με το πρακτικό Νο ...και κρίθηκαν επαρκείς, γεγονός εκ του οποίου συνάγεται ότι η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» ήταν πλήρης και σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης ...με Αριθ. πρωτ.: οικ. Οι παρασχεθείσες διευκρινίσεις του οικονομικού φορέα «...» στην Αναθέτουσα Αρχή ήταν οι ακόλουθες. *«Αξιότιμες/οι Κυρίες/οι, Σας εκθέτουμε τα κατωτέρω, ως αναπόσπαστο μέρος της οικονομικής μας προσφοράς για τον ανωτέρω διαγωνισμό, και σε απάντηση στην ανωτέρω πρόσκληση σας. Ανάλυση υπολογισμού του διοικητικού κόστους και των αναλωσίμων: Η επιχείρησή μας υπολογίζει το διοικητικό κόστος και τα αναλώσιμα για ένα έργο ως συνάρτηση του εργολαβικού κέρδους που προσδοκά από αυτό, σε συνδυασμό με τον βαθμό δυσκολίας εκτέλεσής του, ο οποίος εξαρτάται πάντα από τις απαιτήσεις του κάθε έργου. Το εργολαβικό κέρδος που προσδοκά η επιχείρησή από ένα έργο είναι συντελεστής πολλών παραγόντων και αποτέλεσμα της ανάλυσης των οικονομικών στοιχείων της επιχείρησής για τα παρελθόντα έτη, σε συνάρτηση με την επιχειρηματική πολιτική και στρατηγική που η επιχείρησή έχει επιλέξει να ακολουθήσει για το έτος 2019. Η ... έχει μειώσει το εργολαβικό κέρδος ανά φύλαξη προς όφελος των Αναθετουσών Αρχών για να είναι συμφέρουσα και ανταγωνιστική στην αγορά των υπηρεσιών φύλαξης. Σας παραθέτουμε τους κάτωθι συντελεστές που*

Αριθμός Απόφασης:752/2021

συνέβαλαν στην επιλογή της πολιτικής και στρατηγικής που θα ακολουθήσει η επιχείρηση για το έτος 2019, βασισμένη στα προαναφερθέντα δεδομένα. Ο κύκλος εργασιών (τζίρος) του έτους 2017 ανέρχεται στο ποσό των 491.267,92€ εκ των οποίων τα καθαρά κέρδη ήταν της τάξης του 2,27%. Έχοντας υπ' όψιν τον ρυθμό ανάπτυξης της επιχείρησης ο οποίος είναι 27,06% ετησίως, συγκριτικά με το έτος 2016 αλλά και την πτώση του τζίρου της τάξης των 20% κατά το έτος 2018 (τζίρος 2018: 393.041,54€) σε σχέση με το 2017 που παρατηρήθηκε, η διοίκηση αποφάσισε την μείωση του εργολαβικού κέρδους ανά έργο ως προς την αύξηση του αριθμού των έργων και κατά συνέπεια την αύξηση του κύκλου εργασιών (τζίρου) της επιχείρησης. Η πολιτική αυτή υιοθετήθηκε ήδη προς το τέλος του 2018 με αποτέλεσμα ο κύκλος εργασιών του πρώτου πενταμήνου του 2019 να έχει ήδη φτάσει στο 80,48% του συνολικού ετήσιου τζίρου του έτους 2018, ήτοι στα 316.321,04€ και μέχρι τις 30/11/2019 ανέρχεται ήδη στα 1.079.045,86€ συνυπολογίζοντας το ύψος των νέων συμβάσεων που είναι ήδη στην διαδικασία υπογραφής την χρονική στιγμή της κατάθεσης της παρούσας, η πρόβλεψη τζίρου για το έτος 2019 υπολογίζεται ότι θα ανέλθει στο ποσό των 1.177.140,86 € κατ' ελάχιστον. Αυτό αποδεικνύει ότι η επιλογή της πολιτικής από την διοίκηση ήταν ορθή και αποτελεσματική. Συνεπώς, σας παραθέτουμε τον παρακάτω πίνακα βάσει του οποίου γίνεται ο υπολογισμός του εργολαβικού μας κέρδους, αναλωσίμων και διοικητικού κόστους, όταν ο βαθμός δυσκολίας εκτέλεσης έργου είναι χαμηλός:

ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ	ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟΥ ΚΕΡΔΟΥΣ ΕΠΙ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ	ΠΟΣΟΣΤΟ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ ΕΠΙ ΤΟΥ ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟΥ ΚΕΡΔΟΥΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ	ΠΟΣΟΣΤΟ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΕΠΙ ΤΟΥ ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟΥ ΚΕΡΔΟΥΣ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ
ΕΩΣ 20.000,00€	0,40%	3%	6,5%
ΑΠΟ 20.000,01€	0,50%	6%	10%
ΕΩΣ 60.000,00€			
ΑΠΟ 60.000,01€	0,57%	9%	17%
ΚΑΙ ΑΝΩ			

Άρα, ο υπολογισμός του διοικητικού κόστους, των αναλωσίμων και του εργολαβικού κέρδους για το συγκεκριμένο έργο και προς επίτευξη μακροπρόθεσμων στόχων της επιχείρησής μας είναι ο εξής: Εργολαβικό κέρδος: $100.931,40\text{€} \times 0,57\% \sim 577,08\text{€}$ Διοικητικό κόστος: $98,10\text{€} \times 17\% = 16,677\text{€}$ και καλύπτει πλήρως τα διοικητικά κόστη που θα έχει η επιχείρηση κατά την εκτέλεση του συγκεκριμένου έργου. Για το μηνιαίο διοικητικό κόστος: $98,10\text{€}/18\text{ μήνες} = 5,45\text{€/μηνιαίως}$. Αναλώσιμα: $52,02\text{€} \times 9\% \sim 4,6818\text{€}$ (αποτελούν το κόστος των εκτυπώσεων των πινάκων, ταυτότητες εργαζομένων και λοιπά αναλώσιμα). Όπως μπορείτε να συμπεράνετε από όλα τα ανωτέρω, το πλάνο ανάπτυξής μας στηρίζεται στην ανάθεση στην επιχείρησή μας πολλών έργων φύλαξης, προκειμένου να έχουμε ένα σημαντικό συνολικό ετήσιο εργολαβικό κέρδος. Όπως περιγράφεται στην Τεχνική Προσφορά μας που υποβλήθηκε στον ανωτέρω διαγωνισμό, το έργο, που καλείται η ατομική επιχείρησή μου να υλοποιήσει αν αναδειχτεί ανάδοχος, βάσει της Διακήρυξης υπ' Αριθ.: ...Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού της ..., αφορά στην «Παροχή υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας για τις Διευθύνσεις Αλλοδαπών και Μετανάστευσης της ...» όπως αυτό περιγράφεται στην ανωτέρω διακήρυξη. ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ. Τόπος παροχής υπηρεσιών - Χρονοδιάγραμμα εκτέλεσης των παρεχόμενων υπηρεσιών - Διάρκεια σύμβασης. Η παροχή υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας θα πραγματοποιηθεί επί των κάτωθι κτηριακών εγκαταστάσεων: 1. Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ..., επί της οδού ..., 2. Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ..., επί της οδού ..., 3. Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ..., επί της οδού ..., ...4. Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ..., ... και ..., επί της οδού ...5, Σε περίπτωση μεταστέγασης των εν λόγω οργανικών μονάδων από το συγκεκριμένο κτήριο σε άλλο, η παροχή των υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας θα συνεχίσει χωρίς πρόσθετη επιβάρυνση με τροποποίηση του αντίστοιχου άρθρου της υπογραφείσας σύμβασης. Η παροχή των υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας θα πραγματοποιείται στην κεντρική είσοδο υποδοχής του κοινού των ανωτέρω κτηρίων και οπουδήποτε αλλού κριθεί αναγκαίο εντός αυτών, από Δευτέρα έως

Αριθμός Απόφασης:752/2021

Πέμπτη 08:00 -14:00 (εργάσιμες ημέρες Δημοσίου). Αλλαγή στο ωράριο φύλαξης μπορεί να γίνει ύστερα από συνεννόηση της ...με τον ανάδοχο. Ο αριθμός του προσωπικού φύλαξης επιμερίζεται ως εξής: Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...: Τρία (3) άτομα Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ...: Δύο (2) άτομα • Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ...και ...: Δύο (2) άτομα Διεύθυνση Αλλοδαπών και Μετανάστευσης ..., ... και ...: Δύο (2) άτομα. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται από την υπογραφή της και όχι νωρίτερα από 02-09-2019 και για δεκαοκτώ (18) μήνες με δικαίωμα μονομερούς παράτασης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής για τρεις (3) επιπλέον μήνες - φθάνοντας το συνολικό διάστημα των 21 μηνών - με τους ίδιους όρους της παρούσας διακήρυξης και με το ίδιο μηνιαίο τίμημα. Ύστερα από λεπτομερή μελέτη του τρόπου εκτέλεσης του ανωτέρω έργου, η επιχείρησή μας συνέταξε την μεθοδολογία υλοποίησης του. Σύμφωνα με την ανωτέρω περιγραφή της μεθοδολογίας υλοποίησης του έργου, (όπως περιγράφεται και στις τεχνικές προδιαγραφές της ανωτέρω διακήρυξης), οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν στο έργο θα έχουν σταθερό ωράριο συγκεκριμένες ημέρες και ώρες, εκτός της περίπτωσης αλλαγής, ύστερα από συνεννόηση της ...με τον ανάδοχο. Αυτό σημαίνει ότι το διοικητικό κόστος όπως και τα αναλώσιμα που θα χρειαστούν για την εκτέλεση του έργου θα είναι ιδιαίτερα χαμηλά, καθώς το αντίστοιχο τμήμα της επιχείρησής μας θα συντάσσει σταθερό πρόγραμμα φύλαξης και θα παρεμβαίνει σε αυτό μόνο σε περιπτώσεις των αλλαγών αυτού. Συνεπώς τα ποσά που υπολογίστηκαν με την ανωτέρω μεθοδολογία καλύπτουν πλήρως την καλή εκτέλεση του εν λόγω έργου. Σημειώνεται ότι, οι στολές, φακοί και λοιπός εξοπλισμός που θα χρησιμοποιηθεί δεν αποτελεί αναλώσιμα καθώς έχει χρόνο ζωής πολύ μεγαλύτερο της διάρκειας του ανωτέρω έργου και υπάρχει σε απόθεμα στην αποθήκη της επιχείρησής. Συνεπώς, το διοικητικό κόστος, κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό μας κέρδος είναι καθ' όλα εύλογα με βάση το μέγεθος του εν λόγω Έργου και τον βαθμό δυσκολίας εκτέλεσής του, έχοντας υπόψη τη σημερινή οικονομική κατάσταση, σύμφωνα και με τα ανωτέρω και πλήρως ικανά να καλύψουν τις ανάγκες της καλής εκτέλεσης του παρόντος έργου. Παραμένουμε στην διάθεσή

σας για οποιεσδήποτε περεταίρω διευκρινίσεις επί των ανωτέρω.» Για την επιχείρηση. Το Πρακτικό ...της Επιτροπής που εκδόθηκε μετά τον έλεγχο των διευκρινίσεων του οικονομικού φορέα έχει ούτω:: «ΕΛΕΓΧΟΣ «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» ΤΟΥ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ: «...» Από τον έλεγχο των Δικαιολογητικών, η Επιτροπή διαπίστωσε ομόφωνα ότι: Ο οικονομικός φορέας διευκρίνισε τις προσφερόμενες τιμές για (α) το διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών (μηνιαίο) και (β) το κόστος αναλωσίμων (μηνιαίο), ενημερώνοντας ότι « υπολογίζει το διοικητικό κόστος και τα αναλώσιμα ως συνάρτηση του εργολαβικού κέρδους που προσδοκά από αυτό σε συνάρτηση με το βαθμό δυσκολίας εκτέλεσής του(...). Το εργολαβικό κέρδος που προσδοκά η επιχείρηση από ένα έργο είναι συντελεστής πολλών παραγόντων και αποτέλεσμα της ανάλυσης των οικονομικών στοιχείων της επιχείρησης για τα παρελθόντα έτη, σε συνάρτηση με την επιχειρηματική πολιτική και στρατηγική που η επιχείρηση έχει επιλέξει να ακολουθήσει για το έτος 2019» και ότι η εταιρεία «έχει μειώσει το εργολαβικό κέρδος ανά φύλαξη)...) για να είναι συμφέρουσα και ανταγωνιστική (...).» Στη συνέχεια ο οικονομικός φορέας παρέθεσε στοιχεία και υπολογισμούς αναλύοντας την προαναφερόμενη πολιτική του για το έτος 2019 καθώς και για τον συγκεκριμένο διαγωνισμό, καταλήγοντας ότι «το διοικητικό κόστος, κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό μας κέρδος είναι καθ' όλα εύλογα με βάση το μέγεθος του εν λόγω Έργου και τον βαθμό δυσκολίας εκτέλεσής του, έχοντας υπόψη τη σημερινή οικονομική κατάσταση, σύμφωνα και με τα ανωτέρω και πλήρως ικανά να καλύψουν τις ανάγκες της καλής εκτέλεσης του παρόντος έργου». Λαμβάνοντας υπόψη τις διευκρινίσεις του οικονομικού φορέα, τα οριζόμενα στο άρθρο 88 του Ν. 4412/2016, καθώς και τις παρασχεθείσες εξηγήσεις, η Επιτροπή έκρινε επαρκή την αιτιολόγηση του οικονομικού φορέα «...» ως προς το εύλογο του διοικητικού κόστους και του κόστους αναλωσίμων.

24. Επειδή, ως προς τον ισχυρισμό της προσφεύγουσας που συναρτάται με την προσαπτόμενη υποβολή ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς και τον μη υπολογισμό εύλογου ποσού διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων εκ μέρους του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα κρίνονται τα κάτωθι. Στο μέτρο που με τους οικείους ισχυρισμούς η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η

παρεμβαίνουσα έπρεπε να κληθεί για να αιτιολογήσει την προσφοράς της, αυτοί είναι απορριπτέοι ως ερειδόμενοι επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, αφού η παρεμβαίνουσα εν τέλει κλήθηκε προς τούτο. Περαιτέρω ο προβαλλόμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας κρίνεται ως βάσιμος και ως εκ τούτου γίνεται δεκτός. Τούτο, διότι οι παρασχεθείσες διευκρινίσεις του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα «...» στην Αναθέτουσα Αρχή ως προκύπτουν από τα στοιχεία του φακέλου ουδεμία ουσιώδους κρίσεως έλαβαν εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής η οποία περιορίστηκε στην διατύπωση επί λέξει ότι *«υπολογίζει το διοικητικό κόστος και τα αναλώσιμα ως συνάρτηση του εργολαβικού κέρδους που προσδοκά από αυτό σε συνάρτηση με το βαθμό δυσκολίας εκτέλεσής του (...). Στη συνέχεια ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας παρέθεσε στοιχεία και υπολογισμούς αναλύοντας την προαναφερόμενη πολιτική του για το έτος 2019 καθώς και για τον συγκεκριμένο διαγωνισμό, καταλήγοντας ότι «το διοικητικό κόστος, κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος είναι καθ' όλα εύλογα με βάση το μέγεθος του εν λόγω Έργου και τον βαθμό δυσκολίας εκτέλεσής του, έχοντας υπόψη τη σημερινή οικονομική κατάσταση, σύμφωνα και με τα ανωτέρω και πλήρως ικανά να καλύψουν τις ανάγκες της καλής εκτέλεσης του παρόντος έργου».* Όπως γίνεται δεκτό για την κρίση επί εύλογου διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων, κατόπιν υποβολής ουσιωδών και συγκεκριμένων αιτιάσεων έτερου συμμετέχοντος, δεν αρκεί να παρατίθεται γενική και αόριστη αιτιολογία, όπως εν προκειμένω, αλλά σαφής, ειδική και πλήρης με την οποία θα απαντούσε στους σχετικούς ισχυρισμούς κατόπιν ουσιαστικής εκτίμησής τους, προκειμένου να καταστεί δυνατός ο έλεγχος της άσκησης των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας. Εξάλλου, η Α.Ε.Π.Π, δεν δύναται στο πλαίσιο άσκησης του ουσιαστικού της ελέγχου, να ελέγξει τα άκρα όρια της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής, δοθέντος ότι κατά τα προλεχθέντα, δεν υφίσταται νόμιμη αιτιολογία της προσβαλλόμενης Απόφασης - ως διαμορφώθηκε με τις υποβληθείσες Απόψεις της - επί της υπό κρίση πρώτης Προδικαστικής Προσφυγής, ως προς την κρίση της για το διοικητικό κόστος και τα αναλώσιμα, ούτε, όμως, μπορεί να καλέσει την παρεμβαίνουσα σε διευκρινίσεις και να κρίνει, υποκαθιστώντας την

αναθέτουσα αρχή εάν μολονότι τα ποσά του διοικητικού κόστους/αναλώσιμων δεν είναι εύλογα, δύναται ενδεχομένως να εκτελέσει την συγκεκριμένη σύμβαση (ΕΑ ΣΤΕ 282/2020). Τούτο διότι ήταν η αναθέτουσα αρχή αυτή που όφειλε να εκτιμήσει τη λυσιτέλεια των εξηγήσεων που θα παρείχε η παρεμβαίνουσα και να αποφασίσει αιτιολογημένα την αποδοχή ή η απόρριψη της προσφοράς της (ΕΛΣΥΝ 804/2018 Τμήμα Μειζ. Επτ.). Καταληκτικά, υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, η προσβαλλόμενη Απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να ακυρωθεί λόγω πλημμελούς αιτιολογίας σε σχέση με τα επίμαχα ζητήματα (διοικητικό κόστος, αναλώσιμα) και να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να πράξει τα νόμιμα, ήτοι με πλήρη και εμπεριστατωμένη αιτιολογία να διαγνώσει το ασυνήθιστα χαμηλό ή μη της προσφοράς του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα, και συνεπώς, ο συγκεκριμένος λόγος κατά τα ανωτέρω, γίνεται δεκτός ως βάσιμος.

25. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

26. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να της επιστραφεί (άρθρο 363 του Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου με κωδικό ...ποσού 706 ευρώ, στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε την 5 Απριλίου 2021 και εκδόθηκε στις 26 Απριλίου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Μιχαήλ Οικονόμου

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ηλίας Στρεπέλιας

Α/Α Παναγιώτα Καλαντζή