

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 9 Απριλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αφοκάρδου Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Ιωάννα Θεμελή και Μαργαρίτα Κανάβα Μέλη.

Για να εξετάσει την από 1.03.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 447/01-03-2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η προσφεύγουσα), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ..., αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ..., (εφεξής η αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμ. να ακυρωθεί η υπ' αριθ. πρωτ. .../15-2-2021 διακήρυξη προκειμένου να ανακληθούν ή, άλλως, να τροποποιηθούν από την αναθέτουσα αρχή οι προσβαλλόμενοι όροι (και παραλείψεις) του κανονιστικού κειμένου του διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αφοκάρδου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1.Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 4.200 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 1/03/2021 πληρωμή στην Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο και υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης, ήτοι 880.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Αριθμός απόφασης: 778/2021

2.Επειδή με την υπ' αριθμ. πρωτ. .../15-02-2021 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για τη φύλαξη του συνόλου των εγκαταστάσεων της ..., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής, προϋπολογισθείσας συνολικά δαπάνης 1.041.600,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3.Επειδή η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 15.02.2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ενώ το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 15-02-2021 με ΑΔΑΜ ... καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ

4.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 1η.03.2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 15.02.2021 και η προσφεύγουσα, κατά δήλωσή της, έλαβε γνώση στις 27-02-2021, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την 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 Π.Δ. 39/2017.

6. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, βάσει της λεκτικής διατύπωσης του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016, το έννομο συμφέρον δύναται να θεμελιωθεί και επί τη βάσει της ενδεχόμενης βλάβης, εφόσον, παρέχεται επαρκής τεκμηρίωση των λόγων που αποδεικνύουν με ενάργεια τον επικείμενο κίνδυνο, χωρίς να απαιτείται για την υποβολή προσφυγής κατά όρων διακήρυξης, να συνιστά ο προσφεύγων συμμετέχοντα στο διαγωνισμό (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 11^{ης}-1-2005, C-26/03, *StadtHalle*, σκέψη 40).

Αριθμός απόφασης: 778/2021

7.Επειδή η προσφεύγουσα έχειέννομο συμφέρον για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής, ως βλαπτόμενη, δεδομένου ότι στρέφεται κατά όρων της διακήρυξης ο οποίος, κατά τους ισχυρισμούς της, προσκρούει στον νόμο και καθιστά αδύνατη τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό στον οποίο επιθυμεί να συμμετάσχει ή τη δυσχεραίνει ουσιωδώς, καθώς δηλώνει ότι:

«Α.1. Η Εταιρία μας αποτελεί νομίμως λειτουργούσα ιδιωτική επιχείρηση παροχής υπηρεσιών ασφαλείας (ΙΕΠΥΑ) του Ν. 2518/1997, κατέχοντας την προβλεπόμενη άδεια λειτουργίας, εκδοθείσα από το Αρχηγείο Ελληνικής Αστυνομίας/ Κλάδο Ασφάλειας/ Διεύθυνση Δημόσιας Ασφάλειας, έχει δε ως αντικείμενο δραστηριότητας, μεταξύ άλλων, την επιτήρηση ή φύλαξη κινητών ή ακινήτων περιουσιακών αγαθών και εγκαταστάσεων, την προστασία φυσικών προσώπων, την ασφαλή μεταφορά με ειδικά διασκευασμένα – τεθωρακισμένα οχήματα χρημάτων, αξιών, αρχαιοτήτων, έργων τέχνης και πολύτιμων αντικειμένων, την προστασία θεαμάτων, εκθέσεων, συνεδρίων, διαγωνισμών και αθλητικών εκδηλώσεων, τον έλεγχο ασφαλείας πληρωμάτων, επιβατών, χειραποσκευών, αποσκευών, φορτίου και ταχυδρομικού υλικού σε αερολιμένες και λιμένες, καθώς και τον έλεγχο πρόσβασης στους χώρους και, εν γένει, τις εγκαταστάσεις αυτών, τη συνοδεία αθλητικών αποστολών για την ασφαλή μετακίνησή τους, την εκπόνηση μελετών και το σχεδιασμό μέτρων για την ασφαλή πραγματοποίηση των πιο πάνω δραστηριοτήτων, την εγκατάσταση, συντήρηση και παρακολούθηση λειτουργίας μηχανημάτων και συστημάτων ασφαλείας και συναγερμού, την εκπόνηση μελετών και το σχεδιασμό συστημάτων ασφαλείας και, γενικά, την άσκηση των δραστηριοτήτων που προβλέπονται στο άρθρο 1 του ανωτέρω νόμου. Στο πλαίσιο της κατά τα άνω δραστηριότητάς της η Εταιρία μας παρέχει τις υπηρεσίες της, κατά μεγάλο μέρος αυτών, σε φορείς του δημόσιου τομέα (Ν.Π.Δ.Δ., Ο.Τ.Α., Δ.Ε.Κ.Ο. κ.λπ.), αναλαμβάνοντας σχετικές συμβάσεις υπηρεσιών φύλαξης και ασφαλείας μέσω δημόσιων διαδικασιών ανάθεσης [...].3. Στον ανωτέρω διαγωνισμό ενδιαφέρεται να συμμετάσχει και η Εταιρία μας, αφού, όπως ήδη αναφέρθηκε, ο σκοπός και το αντικείμενο εργασιών της περιλαμβάνει εκτός άλλων την επιτήρηση ή φύλαξη κινητών ή ακινήτων περιουσιακών αγαθών και εγκαταστάσεων, και επομένως ανταποκρίνεται πλήρως στο αντικείμενο της σύμβασης.

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Ωστόσο, από την εξέταση του περιεχομένου της διακήρυξης, διαπιστώσαμε ότι περιέχονται σ' αυτήν όροι που έχουν τεθεί κατά παράβαση των κανόνων του εσωτερικού και κοινοτικού δικαίου και δεν επιτρέπουν την ανάπτυξη υγιούς ανταγωνισμού, αφού η αναθέτουσα Αρχή, κατά κακή ενάσκηση της διακριτικής της ευχέρειας, δεν έχει εξειδικεύσει ουσιώδη στοιχεία που σχετίζονται με το αντικείμενο και τον τρόπο παροχής των ζητούμενων υπηρεσιών φύλαξης, ενώ παράλληλα έχει θεσπίσει όρους που εμποδίζουν την κατάρτιση – και μάλιστα συγκρίσιμων μεταξύ τους – προσφορών. Οι πλημμέλειες αυτές έχουν ως συνέπεια να καθίσταται αδύνατη και, πάντως, εξαιρετικά δυσχερής η υποβολή προσφοράς, λόγω της έλλειψης αναγκαίων τεχνικών παραμέτρων, τις οποίες πρέπει να γνωρίζει ο οικονομικός φορέας προκειμένου να διαμορφώσει την τεχνική και οικονομική του πρόταση, αλλά και λόγω της έλλειψης επαρκώς καθορισμένων αντικειμενικών κριτηρίων, τα οποία να επιτρέπουν την επί ίσοις όροις και υπό συνθήκες διαφάνειας αξιολόγηση και σύγκριση των προσφορών.

4. Ως εκ τούτου, η Εταιρία μας, ως νομίμως λειτουργούσα ιδιωτική επιχείρηση παροχής υπηρεσιών ασφαλείας, η οποία ενδιαφέρεται και πληροί τις νόμιμες προϋποθέσεις για την παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών, τόσο από πλευράς της μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, όσο και από πλευράς επαγγελματικής, τεχνικής και οικονομικής ικανότητας, διαθέτοντας παράλληλα την απαιτούμενη άδεια λειτουργίας, και επομένως βλάπτεται από τη διενεργούμενη διαδικασία, καθώς τελεί σε αντίθεση προς τις εφαρμοστέες διατάξεις του νόμου αλλά και δεν πληροί τις εγγυήσεις διαφάνειας, αμεροληψίας και ανάπτυξης πραγματικού και ισότιμου ανταγωνισμού, υπό τις οποίες τελούν οι ανοικτές διαδικασίες ανάθεσης.[...] 5. Η προσφυγή αυτή ασκείται με προφανές έννομο συμφέρον από την Εταιρία μας, ως οικονομικό φορέα με δραστηριότητα απολύτως συναφή με το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης, διότι, ενώ κατ' αρχήν έχει τη δυνατότητα να αναλάβει την εκτέλεση του υπό ανάθεση έργου, υφίσταται ήδη σοβαρότατη βλάβη σε περίπτωση μη επανόρθωσης των πλημμελειών της διακήρυξης του διαγωνισμού, στις οποίες γίνεται αναλυτικότερη αναφορά κατωτέρω, δεδομένου ότι ο τρόπος προσδιορισμού, ποσοτικώς και ποιοτικώς, του αντικειμένου της διαδικασίας ανάθεσης από μέρος της αναθέτουσας Αρχής, δεν καθιστά εφικτή τη διαμόρφωση και υποβολή προσφοράς (βλ. ΕΑΣΤΕ 123/2015, 415/2014,

Αριθμός απόφασης: 778/2021

220/2013, 676/2011, 106/ 2011, 143/2010 κ.ά.), και μάλιστα τέτοιας, η οποία θα μπορούσε να αποτελέσει αντικείμενο ισότιμης και αντικειμενικής σύγκρισης, όπως επιβάλλουν οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και του ελεύθερου και πραγματικού ανταγωνισμού [...].».

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα αιτείται επίσης να ανακληθούν ή να τροποποιηθούν οι όροι της προσβαλλόμενης, ωστόσο το εν λόγω αίτημα απαραδέκτως προβάλλεται, καθώς η ΑΕΠΠ επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνει ολικώς ή μερικώς την προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνει την παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 367 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018).

8. Επειδή στις 4.03.2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή με την με αριθμό 565/2021 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10. Επειδή στις 11-03-2021 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της 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 στις 12-03-2021 στην προσφεύγουσα.

11. 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.

12. Επειδή η προσφεύγουσα ισχυρίζεται στην προσφυγή της ότι: «[...]

3. Στην προκείμενη περίπτωση, ωστόσο, από τις ανωτέρω παρατεθείσες διατάξεις της διακήρυξης του διαγωνισμού προκύπτει ουσιώδης έλλειψη των τεχνικών προδιαγραφών, ως προς ό,τι αφορά τον επαρκή προσδιορισμό στοιχείων που είναι απαραίτητα για τη διαμόρφωση των

Αριθμός απόφασης: 778/2021

προσφορών των υποψηφίων, κατά τρόπο ώστε να διασφαλίζεται η επί ίσοις όροις σύγκριση και αξιολόγηση αυτών, τόσο ως προς το τεχνικό όσο και (ιδίως) ως προς το οικονομικό τους σκέλος, σύμφωνα με προκαθορισμένα αντικειμενικά κριτήρια, και όχι με βάση άδηλες και τυχαίες παραδοχές, οι οποίες συναρτώνται με όλως υποκειμενικές εκτιμήσεις των διαγωνιζομένων σχετικά με τον τρόπο υλοποίησης της σύμβασης.

Ειδικότερα, με τη διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζεται ανά ημέρα της εβδομάδας ο συνολικός αριθμός των ζητούμενων ωρών των υπηρεσιών φύλαξης, για τις καθημερινές (Δευτέρα έως Σάββατο) και τις Κυριακές, τόσο κατά το ημερήσιο (πρωινό και απογευματινό) όσο και κατά το νυκτερινό ωράριο. Ορίζεται επίσης ότι ο παρατιθέμενος στη διακήρυξη πίνακας ωρών εργασίας «είναι ενδεικτικός, καθώς η ... θα έχει το δικαίωμα να κατανέμει το προσωπικό του αναδόχου ανάλογα με τις ανάγκες της ανά πάσα στιγμή, σε ώρες που πάντα θα έχουν το ίδιο εργατικό κόστος». Ωστόσο, δεν ορίζεται, έστω και ενδεικτικά, πόσα και ποια είναι τα σημεία φύλαξης, ούτε και πόσες είναι οι βάρδιες φύλαξης ανά ημέρα (σε ημερήσιο και νυκτερινό ωράριο), καθώς και οι ώρες φύλαξης ανά βάρδια, ώστε, με βάση αυτές, να μπορεί να προσδιοριστεί ο ακριβής αριθμός των φυλάκων που πρέπει να απασχοληθούν σε ημερήσια βάση, ενόψει μάλιστα και της διαφοροποιημένης ανά ημέρα της εβδομάδας πρόβλεψη της διακήρυξης για τις απαιτούμενες ώρες φύλαξης.

Από την άλλη πλευρά, όπως και πιο πάνω επισημάναμε, ενόψει και των οριζόμενων στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ (Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς) της διακήρυξης ορίζεται, ότι [...]Παρά τις ανωτέρω απαιτήσεις της διακήρυξης, σε απάντηση σχετικού διευκρινιστικού ερωτήματος ενδιαφερομένου, με το οποίο επισημάνθηκαν τα παραπάνω, αναφέρονται στο από 26-2-2021 έγγραφο της αναθέτουσας Αρχής τα εξής:

«... Στον πίνακα της σελίδας 3 άρθρο 1.2.2. γίνεται επαρκέστατη αναφορά στον αριθμό των απαιτούμενων ωρών φύλαξης.

Η παρούσα Διακήρυξη, ..., συντάχθηκε με βάση τον απαιτούμενο αριθμό ωρών φύλαξης και όχι με βάση τον αριθμό απασχολούμενων φυλάκων.

Οι ακριβείς ώρες φύλαξης δεν μπορούν να σας δοθούν, ώστε να μην υπάρχουν παρανοήσεις στην προσφορά που θα υποβάλλετε, όμως σε κάθε

Αριθμός απόφασης: 778/2021

περίπτωση το σύνολο των ωρών απασχόλησης θα είναι αντιστοίχως ανάλογες με τον προαναφερόμενο πίνακα.

Αντιστοίχως, δεν θα δοθεί ο αριθμός των απασχολουμένων φυλάκων, καθώς τούτο αποτελεί θέμα της κάθε συμμετέχουσας εταιρίας στον διαγωνισμό...».

Από τα παραπάνω καθίσταται σαφές ότι η ... έχει αρνηθεί να προβεί στις αιτηθείσες διευκρινίσεις, επικαλούμενη ότι «η ... Διακήρυξη ... συντάχθηκε με βάση τον απαιτούμενο αριθμό ωρών φύλαξης και όχι με βάση τον αριθμό απασχολούμενων φυλάκων», ότι «... Οι ακριβείς ώρες φύλαξης δεν μπορούν να ... δοθούν, ώστε να μην υπάρχουν παρανοήσεις», καθώς και ότι « ... δεν θα δοθεί ο αριθμός των απασχολουμένων φυλάκων, καθώς τούτο αποτελεί θέμα της κάθε συμμετέχουσας εταιρίας στον διαγωνισμό».

Η δοθείσα απάντηση, ωστόσο, τελεί σε προφανή αντίφαση προς τα διαλαμβανόμενα στο μέρος Β' του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης (σελ. 59), όπου αναφέρονται επί λέξει τα κάτωθι:[...] Από τα παραπάνω προκύπτει εναργώς ότι η αναθέτουσα Αρχή δεν έχει προσδιορίσει τον ημερήσιο αριθμό των ωρών φύλαξης αλλά και τον προϋπολογισμό της υπηρεσίας κατά τρόπο τυχαίο ή χωρίς αξιολόγηση των αναγκών της, αλλά με βάση συγκεκριμένες εκτιμήσεις (και μάλιστα σύμφωνα με τις προβλέψεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2020) τόσο ως προς τον αριθμό των εργαζομένων όσο και ως προς τις ημέρες και ώρες εργασίας, δηλαδή, εν τέλει, με βάση συγκεκριμένο (έστω και ενδεικτικό) εβδομαδιαίο πρόγραμμα φύλαξης. Από την άποψη αυτή επίσης, και ο προαναφερθείς όρος, σύμφωνα με τον οποίο, «... Κατά την υπογραφή της σύμβασης θα δοθεί το πλάνο των υπηρεσιών ανά πύλη και ανά ημέρα...», υποδηλώνει ότι αναθέτουσα Αρχή έχει συγκεκριμένη εκτίμηση των αναγκών της και δεν επαφίεται στις προτάσεις ή τις εκτιμήσεις των διαγωνιζομένων.

Πλην όμως, με εξαίρεση τον ανωτέρω παρατεθέντα (και αναφερόμενο ως ενδεικτικό) πίνακα ωρών απασχόλησης του προσωπικού του αναδόχου, δεν παρέχεται, έστω και συνοπτικά, καμία πληροφορία για ουσιώδη στοιχεία όπως οι θέσεις φύλαξης, οι βάρδιες σε ημερήσια βάση, ο αριθμός του ζητούμενου προσωπικού και το πρόγραμμα απασχόλησής του, μολονότι τα στοιχεία αυτά είναι απολύτως αναγκαία, όχι μόνον για τον προσδιορισμό των τεχνικής φύσεως υποχρεώσεων του αναδόχου, αλλά και για την εκτίμηση του ελαχίστου νομίμου εργοδοτικού κόστους εκτέλεσης της σύμβασης, δοθέντος

Αριθμός απόφασης: 778/2021

ότι αυτό διαφοροποιείται ουσιωδώς, ανάλογα και με τον αριθμό των εργαζομένων που πρόκειται να απασχοληθούν υπό καθεστώς πλήρους ή/ και μερικής απασχόλησης.

4.α. Πιο συγκεκριμένα, και σε άμεση συσχέτιση προς όσα αναφέρθηκαν πιο πάνω, σχετικά με τον υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων επισημαίνουμε τα εξής:

Όπως ορίζεται στο άρθρο 48 του Ν. 4670/2020,[...] β. Σύμφωνα, συνεπώς, με τις ανωτέρω διατάξεις, από την 1-6-2020 θεσπίστηκαν (μειωμένες) εργοδοτικές εισφορές 23,91% για τους εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης, ενώ για τους απασχολούμενους με μερική απασχόληση οι εργοδοτικές εισφορές ανέρχονταν σε 24,81%. Αξίζει να σημειωθεί ότι η εν συνεχεία μείωση των ασφαλιστικών εισφορών υπολογίζεται επί των ποσοστών των «συνεισπραττομένων», όπως διαμορφώθηκαν την 1-6-2020 βάσει του άρθρου 48 του Ν. 4670/20 [ΔΕΝ 2020, τεύχος 1760 σελ. 314 (368)].

Δοθέντος, λοιπόν, ότι η μείωση της 1-6-2020 αφορούσε μόνον όσους απασχολούνται με πλήρη απασχόληση, ήδη, η νέα μείωση, που ισχύει από 1-1-2021 σύμφωνα με το άρθρο 31 του Ν. 4756/2020 [ΔΕΝ 2020, τεύχος 1769 σελ. 1898 (1906)] υπολογίζεται στα αντίστοιχα ποσοστά πλήρους και μειωμένης απασχόλησης (Βλ. τον κάτωθι επισυναπτόμενο ΠΙΝΑΚΑ από 1.1.2021 στο ΔΕΝ 2021, τ. 1, σελ. 192) και επομένως το ποσοστό των ασφαλιστικών εισφορών είναι υψηλότερο για τους εργαζόμενους μερικής απασχόλησης.[ακολουθεί πίνακας] γ. Περαιτέρω, όπως ορίζεται ρητά στην παρ. 2.4.4 της διακήρυξης,[...] Ως προς ό,τι αφορά ειδικότερα την πιο πάνω εισφορά, σημειώνουμε ότι με τη διάταξη του άρθρου 89 περίπτωση Γ' του Ν. 3996/2011 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 φιλοξενίας παιδιών χαμηλόμισθων εργαζομένων και ανέργων σε θερινές παιδικές κατασκηνώσεις. Με την Υ.Α. υπ' αριθ. 23411/2131/30.12.2011, καθορίστηκαν οι διαδικασίες είσπραξης, ελέγχου, διαχείρισης, διάθεσης και δικαιολόγησης των κονδυλίων του Λογαριασμού αυτού. Μεταξύ των λοιπών πόρων του λογαριασμού, θεσπίσθηκε και ετήσια εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου, καταβλητέα από τους εργοδότες οι οποίοι

Αριθμός απόφασης: 778/2021

καταβάλουν και εισφορές υπέρ του οργανισμού Εργατικής Εστίας (Ο.Ε.Ε.). Η υποχρέωση καταβολής της ετήσιας εργοδοτικής εισφοράς των είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο, εισπράττεται από τον Ε.Φ.Κ.Α., ταυτόχρονα και παράλληλα με τις τακτικές εισφορές υπέρ του Ο.Ε.Ε., μηνός Αυγούστου. Επομένως, κρίσιμο στοιχείο για τον υπολογισμό της εισφοράς είναι ο αριθμός των εργαζομένων που απασχολεί ο εργοδότης, εφόσον αυτοί μισθοδοτήθηκαν κατά το μήνα Αύγουστο.

Συνεπώς, και το κόστος της εισφοράς υπέρ Ε.Λ.Π.Κ. διαφοροποιείται, ανάλογα με το καθεστώς απασχόλησης – πλήρους ή μερικής – του προσωπικού φύλαξης, εφόσον στη δεύτερη περίπτωση απαιτείται η χρησιμοποίηση μεγαλύτερου αριθμού εργαζομένων.

Το αντίστοιχο ισχύει και για τον υπολογισμό του διοικητικού κόστους βάσει στοιχείων, όπως οι στολές ή/ και τα μέσα ατομικής προστασίας των φυλάκων, καθώς αυτό επηρεάζεται ευνόητα, ανάλογα με τον αριθμό τους.

5.α. Κατά το μέρος, συνεπώς, που σύμφωνα με τα ανωτέρω, ο υπολογισμός στοιχείων κόστους όπως οι εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές, η εισφορά υπέρ Ε.Λ.Π.Κ. ή και το διοικητικό κόστος διαφέρει ανάλογα με το καθεστώς πλήρους ή μερικής απασχόλησης αλλά και τον αριθμό των εργαζομένων, καθίσταται πρόδηλο ότι η κατά τα ανωτέρω παράλειψη προσδιορισμού με την προσβαλλόμενη διακήρυξη του αριθμού των φυλάκων που πρόκειται να απασχοληθούν και του προγράμματος φύλαξης (αριθμός σημείων φύλαξης, βάρδιες, ωράρια ανά βάρδια), καθιστά αδύνατη την κατάρτιση συγκρίσιμων προσφορών εκ μέρους των υποψηφίων αναδόχων, εφόσον ο καθένας από αυτούς διαμορφώνει την προσφορά του με βάση τις δικές του υποκειμενικές εκτιμήσεις ως προς τα ανωτέρω στοιχεία, με τη συνακόλουθη διαφοροποίηση και ως προς το κόστος της υπηρεσίας. Επιπρόσθετα, όπως είναι προφανές, οι προκύπτουσες αποκλίσεις εξαιτίας του ακαθόριστου τρόπου διαμόρφωσης των προσφορών, επηρεάζουν αντίστοιχα και «το προσφερόμενο ωριαίο κόστος, βάσει του οποίου θα υπολογιστεί η αμοιβή που ενδεχομένως προκύψει για την παροχή υπηρεσιών», σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2.4.4 της διακήρυξης.

Αυτό όμως σημαίνει ότι, εφόσον οι οικονομικές προσφορές δεν διαμορφώνονται με βάση σαφείς, συγκεκριμένες και επαρκώς ορισμένες παραδοχές ως προς ό,τι αφορά ιδίως τον υπολογισμό του εργοδοτικού (και

Αριθμός απόφασης: 778/2021

του διοικητικού) κόστους, αλλά αντιθέτως επαφίεται στους διαγωνιζόμενους να διαμορφώσουν κατά την κρίση τους την τεχνική και (συνακόλουθα) την οικονομική τους προσφορά, δεν παρέχεται και η δυνατότητα κατάρτισης και εν συνεχεία αξιολόγησης των οικονομικών (ιδίως) προσφορών με βάση προκαθορισμένα αντικειμενικά κριτήρια, κατά παράβαση των αρχών της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της ανάπτυξης υγιούς, ελεύθερου και ισότιμου ανταγωνισμού.

β. Προς επίρρωση, εξάλλου, των ανωτέρω, σημειώνουμε ότι, όπως έχει κριθεί επί παρομοίου ζητήματος με την υπ' αριθ. 123/2015 απόφαση ΕΑ ΣΤΕ (με βάση, φυσικά, τα πραγματικά δεδομένα της υπόθεσης εκείνης) «... Με τις ανωτέρω εκτιθέμενες διατάξεις της διακήρυξης προσδιορίζονται με ενδεικτικό τρόπο τόσο ο αριθμός των εργαζομένων και το ωράριο απασχόλησής τους, όσο και η διάρκεια της σύμβασης – η οποία μάλιστα στη διακήρυξη ορίζεται ως τουλάχιστον διετής, όπως δε διευκρινίζεται από την αναθέτουσα αρχή, μπορεί να είναι και μικρότερη της διετίας, μέχρις εξαντλήσεως του προϋπολογισμού. Υπό τα δεδομένα αυτά, φαίνεται ότι επαφίεται στους διαγωνιζόμενους να διαμορφώσουν, σύμφωνα με τους δικούς τους υπολογισμούς, ένα πρόγραμμα φύλαξης και να κοστολογήσουν, βάσει αυτού, την τιμή ανά εργατοώρα που θα προσφέρουν με την οικονομική τους προσφορά.... Με τον τρόπο, όμως, αυτό, οι υποβαλλόμενες, βάσει μιας τέτοιας διακηρύξεως, οικονομικές προσφορές φαίνεται να μην είναι συγκρίσιμες μεταξύ τους, διότι δεν εξάγονται με βάση κοινούς υπολογισμούς για κρίσιμα μεγέθη, όπως είναι οι απαιτούμενες ώρες απασχόλησης και η διάρκεια της σύμβασης. Και τούτο, μάλιστα, σε έναν διαγωνισμό που διενεργείται με κριτήριο ανάθεσης τη χαμηλότερη τιμή και όχι την πλέον συμφέρουσα προσφορά κατόπιν αξιολόγησης της προτεινόμενου σχεδίου φύλαξης. Πιθανολογείται, συνεπώς, σοβαρώς, ενόψει των ανωτέρω, ότι η πληττόμενη διακήρυξη είναι ασαφής, ... διότι δεν επιτρέπει την με ασφαλή τρόπο διαμόρφωση οικονομικής προσφοράς, όπως βασίμως προβάλλεται με την υπό κρίση αίτηση (πρβλ. ΕΑ 247/2005, 960/2007, ΣΤΕ 4100/2010)....» [...] Κατ' αναλογία προς τα κριθέντα με την πιο πάνω απόφαση, το κρίσιμο εν προκειμένω μέγεθος, του οποίου όμως ο καθορισμός επαφίεται στους διαγωνιζόμενους, είναι ο αριθμός και το πρόγραμμα εργασίας (σημεία φύλαξης, βάρδιες, ώρες ανά βάρδια) του προσωπικού φύλαξης, καθώς συναρτάται προς το εργοδοτικό (ιδίως) κόστος, το οποίο συνιστά και

Αριθμός απόφασης: 778/2021

την ουσιωδέστερη παράμετρο της οικονομικής προσφοράς, ενόψει του κριτηρίου κατακύρωσης.

γ. Κατά συνέπεια, εφόσον στην προκείμενη περίπτωση δεν καθορίζεται με τη διακήρυξη, έστω και ενδεικτικά, ως κοινή αφετηρία υπολογισμού, ο αριθμός των απαιτούμενων φυλάκων και το πρόγραμμα απασχόλησής τους (δοθέντος μάλιστα και του ότι, κατά την εκτέλεση της σύμβασης, η αναθέτουσα Αρχή έχει την ευχέρεια περαιτέρω τροποποίησης του ωραρίου και των θέσεων εργασίας του προσωπικού), δεν είναι δυνατό να προσδιοριστούν από τους υποψηφίους αναδόχους, με βάση κοινούς υπολογισμούς, τα πιο πάνω στοιχεία κόστους, προκειμένου να διαμορφώσουν αντικειμενικά άρτιες και συγκρίσιμες μεταξύ τους προσφορές. Εξ αυτού δε του λόγου, είναι προφανής ο κίνδυνος άνισης και διαφοροποιημένης μεταχείρισης των προσφορών των υποψηφίων αναδόχων, εφόσον το μόνο που προσδιορίζεται στη διακήρυξη (και μάλιστα κατά τρόπο ενδεικτικό), είναι οι συνολικές ώρες απασχόλησης του προσωπικού φύλαξης ανά ημέρα της εβδομάδας.

II.1.α. Με τη διακήρυξη του παρόντος διαγωνισμού ορίζεται, εκτός των άλλων, ότι: [...] Περαιτέρω, με το «Παράρτημα III. Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς» της προσβαλλόμενης διακήρυξης ορίζεται, εκτός των άλλων, ότι:[...] β. Επίσης, στα άρθρα 18 και 130 του Ν. 4412/2016, από τον οποίο διέπεται ο προκείμενος διαγωνισμός, ορίζονται μεταξύ άλλων τα εξής:[...] 2.α. Σύμφωνα με την πάγια πλέον θέση της νομολογίας, από τους αναφερόμενους πιο πάνω όρους της διακήρυξης, τις παρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 18 και 130 του Ν. 4412/2016 και τις συναφείς διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 (Φ.Ε.Κ. Α' 115/15-7-2010), όπως ισχύει, στις οποίες γίνεται ρητή παραπομπή με το κανονιστικό κείμενο του διαγωνισμού (βλ. σελ. 33 και 72 της διακήρυξης), καθίσταται σαφές ότι ο υποψήφιος ανάδοχος σύμβασης παροχής υπηρεσιών [μεταξύ άλλων και υπηρεσιών φύλαξης (ΣΤΕ 3439/2014)], πέραν της υποχρέωσής του να τηρεί απαρέγκλιτα τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και να καταβάλλει στο προσωπικό φύλαξης το σύνολο των νόμιμων αποδοχών του, πλέον των αναλογουσών επ' αυτών ασφαλιστικών εισφορών, οφείλει να διαμορφώνει την οικονομική προσφορά του κατά τρόπο ώστε να είναι επαρκής για την καταβολή των νόμιμων κρατήσεων, αλλά και την κάλυψη των λοιπών στοιχείων κόστους που αφορούν την εκτέλεση της σύμβασης (κόστος αναλωσίμων, εργαλείων και

Αριθμός απόφασης: 778/2021

μηχανημάτων, διοικητικής υποστήριξης, εγγυητικών επιστολών, ασφάλειας και υγιεινής κ.λπ.), ώστε, μετά την αφαίρεση και αυτών, να απομένει εύλογο ποσό κέρδους και να μην τίθεται σε κίνδυνο η εκτέλεση της σχετικής 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.). Άλλωστε, και λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν την τήρηση της νομιμότητας κατά τη διαδικασία των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (ΕΑ ΣΤΕ 840/2008), να μην δημιουργούνται συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού και να τηρείται η αρχή της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας (πρβλ. ΔΕφΘεσ 42/2015).

Σε αντίθεση, πάντως, προς το κόστος μισθοδοσίας και ασφάλισης του προσωπικού, που είναι δυνατόν να προσδιορίζεται επακριβώς με βάση αντικειμενικά δεδομένα, το διοικητικό κόστος και το κόστος αναλωσίμων αποδίδεται αναγκαστικά με ποσά που μπορεί να ποικίλλουν μεταξύ των προσφορών διαφόρων υποψηφίων. Για το λόγο ακριβώς αυτό, η αναθέτουσα Αρχή πρέπει να τα εκτιμήσει αιτιολογημένως ως εύλογα, λαμβάνοντας υπόψη το αντικείμενο και τις απαιτήσεις της οικείας διακήρυξης, προκειμένου η οικονομική προσφορά να θεωρηθεί αποδεκτή, ως καλύπτουσα στοιχειωδώς τις λειτουργικές ανάγκες εκτέλεσης της υπό σύναψη σύμβασης. Αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, εν όψει και των υποβληθεισών εξηγήσεων, ότι το αναφερόμενο στην προσφορά διαγωνιζομένου κόστος δεν είναι εύλογο, η προσφορά απορρίπτεται. Η κρίση αυτή ελέγχεται από το Δικαστήριο, ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα και με τα δεδομένα της κοινής πείρας [ΣΤΕ 3439/2014, ΕΑΣΤΕ 295/2011, Ελ.Συν. απόφ. VI Τμ. 1664/2012, 1725/2012 σκ. IV.Γ.vii, πρ. Ζ' Κλιμ. 409/2012, 379/2012, ΔΕφΘεσ (αναστ) 17/2017] [...]

3.α. Τούτων δοθέντων, καθίσταται πρόδηλο ότι ο προαναφερθείς όρος της παρ. 2.4.4 της προσβαλλόμενης διακήρυξης, με τον οποίο ορίζεται ότι «η ... δεν θα ελέγξει το ποσοστό εργολαβικού οφέλους ή διοικητικού κόστους» που θα δηλωθεί εκ μέρους των υποψηφίων αναδόχων, αντιβαίνει προδήλως τις κατά τα ανωτέρω ισχύουσες νομοθετικές διατάξεις, σύμφωνα με τις οποίες γίνεται παγίως δεκτό ότι το διοικητικό κόστος και το κόστος αναλωσίμων, το οποίο αποδίδεται αναγκαστικά με ποσά που μπορεί να ποικίλλουν μεταξύ των

Αριθμός απόφασης: 778/2021

προσφορών διαφόρων υποψηφίων, πρέπει να εκτιμάται με αιτιολογημένη σχετική κρίση της αναθέτουσας Αρχής ως εύλογο, λαμβάνοντας υπόψη το αντικείμενο και τις απαιτήσεις της οικείας διακήρυξης, προκειμένου η οικονομική προσφορά που θα θεωρηθεί τελικώς αποδεκτή, να καλύπτει στοιχειωδώς τις λειτουργικές ανάγκες εκτέλεσης της υπό σύναψη σύμβασης. Αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, εν όψει και των υποβληθεισών εξηγήσεων, ότι το αναφερόμενο στην προσφορά διαγωνιζομένου κόστος δεν είναι εύλογο, η προσφορά απορρίπτεται. Η κρίση αυτή ελέγχεται από το Δικαστήριο, ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα και με τα δεδομένα της κοινής πείρας [ΣτΕ 3439/2014, ΕΑΣτΕ 295/2011, Ελ.Συν. απόφ. VI Τμ. 1664/2012, 1725/2012 σκ. IV.Γ.vii, πρ. Ζ΄ Κλιμ. 409/2012, 379/2012, ΔΕφΘεσ (αναστ) 17/2017].

Και κατά το μέρος, συνεπώς, που θεσπίστηκε κατά τα ανωτέρω το ανέλεγκτο του δηλωθέντος με την οικονομική προσφορά των υποψηφίων αναδόχων ποσοστού διοικητικού κόστους, κατά παράβαση των ανωτέρω νομοθετικών διατάξεων, είναι προφανές ότι καθίσταται ακυρωτέα και εκ του λόγου αυτού η προσβαλλόμενη διακήρυξη.

β. Εξάλλου, για την περίπτωση που υποστηριζόταν ότι, πάντως, στη διακήρυξη περιέχεται και πρόβλεψη, σύμφωνα με την οποία, εφόσον η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού διαπιστώσει πως ορισμένη οικονομική προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, οφείλει να καλέσει τον διαγωνιζόμενο να αιτιολογήσει τη σύνθεση της προσφοράς του, και αν κρίνει, εν όψει των υποβληθεισών εξηγήσεων και υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαδικασίας, ότι οι εξηγήσεις αυτές είναι ανεπαρκείς, να την απορρίψει ως απαράδεκτη, καθίσταται πρόδηλο ότι, κατά το μέρος αυτό, η διακήρυξη περιέχει εντελώς αντιφατικούς όρους, με συνέπεια να μην προκύπτει κατά τρόπο σαφή από το περιεχόμενό της αν ελέγχεται η όχι το δηλωθέν ποσοστό διοικητικού κόστους, σε περίπτωση που αυτό εμφανίζεται ασυνήθιστα χαμηλό. Συνεπώς, και από την άποψη αυτή η διακήρυξη αποβαίνει ακυρωτέα [...]

Σύμφωνα, λοιπόν, με όσα προαναφέρθηκαν, οι προϋποθέσεις επιλογής των διαγωνιζομένων πρέπει απαραίτητως να αναφέρονται εκ των προτέρων και με σαφήνεια στη διακήρυξη του διαγωνισμού, να βασίζονται σε αντικειμενικά κριτήρια που εξασφαλίζουν την τήρηση των αρχών της

Αριθμός απόφασης: 778/2021

διαφάνειας, της αποφυγής άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης, να εγγυώνται την εν συνεχεία αξιολόγηση των προσφορών υπό συνθήκες πραγματικού ανταγωνισμού, να συνέχονται με το συμβατικό αντικείμενο και να μην είναι ιδιαίτερα επαχθείς και δυσανάλογοι, ώστε να περιορίζεται αδικαιολόγητα ο κύκλος των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων [Βλ. ενδεικτικά ΔΕΕ, απόφαση της 5ης Δεκεμβρίου 1989, C-3/88, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 8, ΔΕΕ, απόφαση της 3ης Ιουνίου 1992, C-360/89, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 11, ομοίως Δ. Πυργάκης, σε Δημόσιες Συμβάσεις Ν. 4412/2016, Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή (επιμ. Ε.-Ε. Κουλουμπίνη, Η. Μάζος, Ι. Κίτσος), 2019, σελ. 287 επ]. Σε κάθε περίπτωση, όμως, αυτό δεν σημαίνει ότι είναι αποδεκτή η θέσπιση όλως γενικών κριτηρίων επιλογής, που ισοδυναμεί με ουσιαστική τους κατάργηση, ή κατά μείζονα λόγο, η πλήρης εξάλειψή τους από τη διακήρυξη, κατά τρόπο ώστε να μην τίθεται κανένας περιορισμός ως προς τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στη διαδικασία ανάθεσης, ιδίως μάλιστα όταν είναι σημαντικό το οικονομικό της αντικείμενο κα εξειδικευμένες/ σύνθετες οι τεχνικές της απαιτήσεις. Τούτο, διότι στην περίπτωση αυτή πρόκειται για κακή ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας Αρχής, η οποία οδηγεί σε νόθευση του ανταγωνισμού, εφόσον δεν παρέχει εγγυήσεις διαφανούς και ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Ειδικότερα, επειδή ακριβώς ορίζεται ρητά στην παρ. 1 του άρθρου 75 του Ν. 4412/2016 ότι [...]αλλά και ενόψει της πρόβλεψης των παρ. 1 και 2 του άρθρου 53 του νόμου, οι οποίες επιβάλλουν την υποχρέωση πληρότητας και σαφήνειας των όρων της διακήρυξης και ορισμού ενός ελάχιστου, έστω, επιπέδου από πλευράς κριτηρίων επιλογής, είναι προφανές ότι η αναθέτουσα Αρχή έχει μεν τη δυνατότητα να περιορίσει τις απαιτήσεις της ως προς τα εν λόγω κριτήρια, όχι όμως μέχρι σημείου που ισοδυναμεί με ουσιαστική τους κατάργηση, ενώ, σε κάθε περίπτωση, δεν μπορεί να τα εξαλείψει ολοσχερώς, αποστερώντας τη διαδικασία αξιολόγησης από τους ηθμούς μέσω των οποίων ελέγχεται η καταλληλότητα των υποψηφίων.

Μάλιστα, σε περιπτώσεις συμβάσεων με μεγάλο οικονομικό αντικείμενο και εξειδικευμένες/ σύνθετες τεχνικές απαιτήσεις, οι οποίες απαιτούν, προδήλως, ένα εύλογο επίπεδο επαγγελματικής, τεχνικής και οικονομικής και χρηματοοικονομικής ικανότητας, η παράλειψη της αναθέτουσας Αρχής να

Αριθμός απόφασης: 778/2021

θεσπίσει τέτοια κριτήρια με τη διακήρυξη ή την πρόσκληση, συνιστά κακή χρήση της διακριτικής της ευχέρειας, καθώς επιτρέπει τη μεροληπτική και ευνοιοκρατική αντιμετώπιση υποψηφίων με περιορισμένες ικανότητες (οι οποίοι διαφορετικά θα ήταν ακατάλληλοι να αναλάβουν τη σύμβαση), έναντι των ανταγωνιστών τους. Άλλωστε, από την άποψη αυτή δεν είναι τυχαίο ότι, σύμφωνα με το άρθρο 80 παρ. 11 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει, ο έλεγχος της εκπλήρωσης των κριτηρίων επιλογής παραλείπεται μόνον σε συμβάσεις εξαιρετικά μικρού αντικειμένου, ήτοι με εκτιμώμενη αξία ίση ή κατώτερη των δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500,00) ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.) [...]

3. Εν προκειμένω, ως προς ό,τι αφορά τα κριτήρια επιλογής των οικονομικών φορέων, στην προσβαλλόμενη διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα ακόλουθα: [...] Όπως προκύπτει από τους αναφερόμενους πιο πάνω όρους, η αναθέτουσα Αρχή επέλεξε κατ' ουσίαν να μη θέσει κριτήρια επιλογής ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, καθώς περιορίζεται στην απαίτηση κατοχής από τον ανάδοχο δύο οχημάτων περιπολίας και άδειας ραδιοσυχνότητας (ή άλλου συστήματος επικοινωνίας), διευρύνοντας ως εκ τούτου υπέρμετρα και χωρίς κανέναν περιορισμό τον κύκλο των ενδιαφερόμενων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό οικονομικών φορέων. Από τα ανωτέρω γίνεται, λοιπόν, αντιληπτό ότι με τα κατ' ουσίαν ανύπαρκτα κριτήρια που έχει θεσπίσει η αναθέτουσα Αρχή, ουδόλως έλαβε υπόψη της το αντικείμενο και τη σημασία της υπό ανάθεση υπηρεσίας, ώστε, κατ' αντιστοιχία προς τη σοβαρότητά τους, να προσαρμόσει ανάλογα το επίπεδο των απαιτούμενων τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων. Προς τούτο, πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι ο προ-κείμενος διαγωνισμός αφορά μία σύμβαση σημαντικού οικονομικού και (αντιστοίχως) υλικού αντικειμένου, η ορθή εκτέλεση της οποίας συνδέεται τόσο με την ασφάλεια των ιδιαίτερα εκτεταμένων χώρων και εγκαταστάσεων της ... όσο και με την υλοποίηση μέτρων που συνδέονται με την εύρυθμη λειτουργία της (βλ. ιδίως τα προβλεπόμενα στο Παράρτημα I «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης»). Οι ειδικές αυτές ανάγκες επηρεάζουν, προδήλως, τον τρόπο προσέγγισης και υλοποίησης του έργου από πλευράς του αναδόχου, καθώς αυτό δεν μπορεί να εξομοιώνεται με συμβάσεις μικρού οικονομικού και φυσικού αντικειμένου, οι οποίες δικαιολογούν αντιστοίχως τη θέσπιση υποδεέστερων απαιτήσεων ως προς την

Αριθμός απόφασης: 778/2021

τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του οικονομικού φορέα στον οποίο ανατίθενται.

Για τους λόγους λοιπόν αυτούς, η αναθέτουσα Αρχή, ενόψει της σημασίας που αποδίδει, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη διακήρυξη, στην υπό ανάθεση υπηρεσία, πρέπει να επιβάλλει αντίστοιχα αυξημένα εχέγγυα από πλευράς επαγγελματικών και τεχνικών δυνατοτήτων του αναδόχου, λαμβάνοντας ειδική μέριμνα ώστε το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης να θέτει κατάλληλα (και μάλιστα αυστηρά) κριτήρια επιλογής των οικονομικών φορέων που ενδιαφέρονται να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, διασφαλίζοντας την τήρηση των αρχών της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και του ελεύθερου και υγιούς ανταγωνισμού.

Αντιθέτως, όπως στη συνέχεια εκθέτουμε, η αναθέτουσα Αρχή, παρά τα ανωτέρω αναφερόμενα και κατά προφανή δυσαναλογία προς το αντικείμενο, τη σοβαρότητα και τις σύνθετες απαιτήσεις της προκηρυχθείσας σύμβασης, έχει ουσιαστικά εκμηδενίσει τις απαιτήσεις καταλληλότητας ως προς το κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, καθώς τα ζητούμενα με τη διακήρυξη στοιχεία δεν είναι ικανά να αποδείξουν ότι ο υποψήφιος ανάδοχος διαθέτει το αναγκαίο επίπεδο επάρκειας και δυνατοτήτων, ώστε να μπορεί να εκτελέσει επιτυχώς την υπό ανάθεση σύμβαση. Ως εκ τούτου, η απουσία κριτηρίων επιλογής προσαρμοσμένων στη φύση, τη σημασία και το εξειδικευμένο αντικείμενο της σύμβασης, διατηρεί ανοικτές τις θύρες για τη συμμετοχή αναξιόπιστων, αφερέγγυων και χωρίς ανάλογη εμπειρία οικονομικών φορέων, οι οποίοι δεν διαθέτουν έστω και ελάχιστο επίπεδο επαγγελματικής και τεχνικοοικονομικής ικανότητας για την επιτυχή εκτέλεση του έργου, με συνέπεια να μην παρέχονται δυνατότητες ανάπτυξης πραγματικού και υγιούς ανταγωνισμού.

5. Όσον αφορά, ειδικότερα, το κατά το άρθρο 75 παρ. 1 και 4 του Ν. 4412/2016, κριτήριο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, από τις ως άνω διατάξεις συνάγεται ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις ώστε να εξασφαλίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους, καθώς και την εμπειρία για την εκτέλεση της σύμβασης σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Κατ' αντιστοιχία προς όσα πιο πάνω έχουμε αναφέρει, και στην περίπτωση των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων, οι αναθέτουσες

Αριθμός απόφασης: 778/2021

αρχές διαθέτουν ευρεία διακριτική ευχέρεια αναφορικά με τον προσδιορισμό του ελάχιστου επιπέδου αυτών, το οποίο πρέπει να καλύπτουν οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς. Ωστόσο, ο ορισμός ενός ελάχιστου επιπέδου τεχνικών ή επαγγελματικών ικανοτήτων ενισχύει την ασφάλεια δικαίου στις υπό σύναψη συμβάσεις, παράλληλα δε περιορίζει και τους κινδύνους κατά την εκτέλεση της σύμβασης. Επίσης, το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που απαιτείται για μια δεδομένη σύμβαση, πρέπει να είναι συνδεδεμένο και ανάλογο προς το αντικείμενο αυτής. Με άλλα λόγια, σύμφωνα και με την αρχή της αναλογικότητας, θα πρέπει να λαμβάνεται μέριμνα, ώστε αφενός οι τιθέμενες ελάχιστες απαιτήσεις και τα ζητούμενα δικαιολογητικά να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης. και αφετέρου να μην διατυπώνονται κατά τρόπο που παρέχει δυνατότητα πρόσβασης στη διαδικασία ανάθεσης σε οικονομικούς φορείς που δεν πληρούν τα αναγκαία εχέγγυα από πλευράς τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας με βάση το αντικείμενο και τη σημασία της σύμβασης, αλλά και καταλείπει ιδιαίτερα διευρυμένο περιθώριο κρίσης στην αναθέτουσα Αρχή ως προς την καταλληλότητα των υποψηφίων, κατά παράβαση των αρχών της διαφάνειας και του πραγματικού και υγιούς ανταγωνισμού.

Πιο συγκεκριμένα, από το στοιχείο ή τα στοιχεία που επιλέγει η αναθέτουσα Αρχή για να αποδειχθεί το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, πρέπει αφενός μεν να μπορεί αντικειμενικά να προκύπτει η σχετική ικανότητα του οικονομικού φορέα, ενώ, από την άλλη πλευρά, το κατώτατο όριο που θα καθοριστεί πρέπει να είναι προσαρμοσμένο στη σημασία της οικείας σύμβασης, υπό την έννοια ότι πρέπει να αποτελεί μια αντικειμενική ένδειξη ως προς την ύπαρξη τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για την καλή εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς ωστόσο να βαίνει πέραν αυτού που είναι αναγκαίο προς τον σκοπό αυτό, αλλά ούτε και αντιστρόφως να υπολείπεται του ελάχιστου επιπέδου που απαιτείται με βάση το αντικείμενο και τα ειδικά χαρακτηριστικά της σύμβασης [...]

Κατά συνέπεια, τα απολύτως ελλιπή κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των υποψηφίων αναδόχων που έχουν οριστεί από τη αναθέτουσα Αρχή, επιτρέπουν τη συμμετοχή, αδιακρίτως, ακόμη και επιχειρήσεων του κλάδου, που αντικειμενικά δεν δύνανται να αναλάβουν την εκτέλεση ενός τόσο μεγάλου, σύνθετου και τεχνικώς απαιτητικού έργου όπως

Αριθμός απόφασης: 778/2021

το προκείμενο. Με τον τρόπο αυτό, όμως, δεν διασφαλίζεται ο έλεγχος της καταλληλότητας των υποψηφίων με βάση σαφώς προκαθορισμένα και αντικειμενικά κριτήρια, τα οποία να τελούν σε αναλογία προς το μέγεθος, τη σπουδαιότητα και τα σύνθετα τεχνικά χαρακτηριστικά του έργου, δηλαδή κατά τρόπο που τελεί σε συμφωνία προς τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και του υγιούς και πραγματικού ανταγωνισμού, ενώ, από την άλλη πλευρά, παρέχεται ευρύ πεδίο εκφοράς αυθαίρετων κρίσεων από μέρους της αναθέτουσας Αρχής κατά τον έλεγχο και αξιολόγηση της ικανότητας των υποψηφίων να υλοποιήσουν με επιτυχία τη σύμβαση.

Σύμφωνα δηλαδή με τα παραπάνω, η αναθέτουσα Αρχή κατά κακή ενάσκηση της διακριτικής της ευχέρειας παρέλειψε εν προκειμένω να ορίσει και να εξειδικεύσει τις προϋποθέσεις τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των υποψηφίων κατά τρόπο ανάλογο προς τη φύση και το αντικείμενο της σύμβασης, με συνέπεια, τα τεθέντα κριτήρια να μην διασφαλίζουν ούτε κατά το μέρος αυτό την ισότιμη, διαφανή και αμερόληπτη αξιολόγηση των υποψηφίων [...]

Ενόψει, λοιπόν, όσων προαναφέρθηκαν, καθίσταται πρόδηλο ότι τα οριζόμενα στη διακήρυξη κριτήρια και τα αντίστοιχα μέσα απόδειξης δεν είναι πρόσφορα να τεκμηριώσουν την τεχνική επάρκεια και ικανότητα του προσφέροντος να εκτελέσει την προκηρυχθείσα σύμβαση, αφού η συναίρεση αυτών στα στοιχεία – και μόνον – που ζητούνται με τη διακήρυξη, δεν παρέχει κατάλληλα εχέγγυα για τη δυνατότητα εκτέλεσης του έργου από μέρους του υποψηφίου αναδόχου. Αντιθέτως, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να ορίσει πρόσφορα, επαρκή και επαληθεύσιμα στοιχεία για την αξιολόγηση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των διαγωνιζομένων, σε συσχέτιση με το μέγεθος, τις απαιτήσεις και τα ειδικά χαρακτηριστικά του υπό ανάθεση έργου, κατά τρόπο ώστε να διασφαλίζεται η διαφανής και ισότιμη μεταχείριση των διαγωνιζομένων και η δυνατότητα επιλογής αναδόχου που αποδεδειγμένα διαθέτει τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την κάλυψη των αναγκών της

6. Συμπερασματικά, με βάση όσα προαναφέρθηκαν, η αναθέτουσα Αρχή, κάνοντας κακή χρήση της σχετικής διακριτικής της ευχέρειας, έχει επιλέξει να μη θεσπίσει κατ' ουσίαν κανένα κριτήριο τεχνικής και

Αριθμός απόφασης: 778/2021

επαγγελματικής ικανότητας, παρότι τα κριτήρια επιλογής πρέπει, για τους λόγους που πιο πάνω αναφέρθηκαν, να είναι ανάλογα προς το μέγεθος του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου, τη φύση και τη σπουδαιότητα της σύμβασης, ώστε να διασφαλίζεται και υπό το πρίσμα των αρχών της διαφάνειας, της ισότιμης μεταχείρισης και του ελεύθερου και πραγματικού ανταγωνισμού, η δυνατότητα ανάδειξης αναδόχου που διαθέτει την απαιτούμενη ικανότητα και επάρκεια για την εκτέλεση του έργου.

Πρέπει, λοιπόν, να ακυρωθεί και κατά το μέρος αυτό η υπ' αριθ. πρωτ. .../15-2-2021 διακήρυξη του προκείμενου διαγωνισμού, ώστε, με βάση τις σταθμίσεις στις οποίες έχουμε πιο πάνω αναλυτικά αναφερθεί, να οριστούν κατάλληλα και επαρκή κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των υποψηφίων, τα οποία να είναι ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης και να επιτρέπουν την αντικειμενική και ισότιμη αξιολόγηση των οικονομικών φορέων, χωρίς να καταλείπεται περιθώριο εκφοράς αυθαίρετων κρίσεων ως προς τη δυνατότητά τους να αναλάβουν και να φέρουν εις πέρας επιτυχώς την υπό ανάθεση σύμβαση. [...].».

13. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί τα κάτωθι: «[...]Α) ΕΠΙ ΤΟΥ 1ου ΛΟΓΟΥ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ [...]Επί των ανωτέρω ισχυρισμών πρέπει να σημειωθεί κατ' αρχήν ότι, στην προκειμένη περίπτωση το κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει τιμής, πρόκειται δηλαδή για αμιγώς μειοδοτικό διαγωνισμό.

Κατά συνέπεια εκείνο, το οποίο ενδιαφέρει δεν είναι ο αριθμός των εργαζομένων, αφού ο κάθε συμμετέχων θα διαρθρώσει τον αριθμό των εργαζομένων που θα διαθέσει για την παροχή της δημοπρατούμενης υπηρεσίας έτσι όπως νομίζει προσπαθώντας να επιτύχει την χαμηλότερη δυνατή προσφορά, χωρίς να παραβιάζει τις ελάχιστες νόμιμες αμοιβές και ασφαλιστικές εισφορές όσων εργαζομένων χρησιμοποιήσει.

Άλλωστε η διάρθρωση των υπηρεσιών των συμμετεχόντων ανάλογα με τον αριθμό των εργαζομένων (δηλαδή το προτεινόμενο σχέδιο φύλαξης) δεν αξιολογείται, ούτε αποτελεί λόγο απόρριψης προσφοράς.

Το δε γεγονός ότι, για την σύνταξη του ενδεικτικού προϋπολογισμού ελήφθησαν υπόψη τα στοιχεία που προβλέπει το άρθρο 68 του ν. 3863/2010, τα οποία οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού να ειδικεύσουν οι διαγωνιζόμενοι στις οικονομικές προσφορές τους - μεταξύ των οποίων και ο αριθμός των

Αριθμός απόφασης: 778/2021

εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο- δεν σημαίνει ότι, αποβλέπουμε έστω σε έναν ελάχιστο αριθμό εργαζομένων, αλλά τούτο έγινε μόνον για τις ανάγκες προσδιορισμού ενός ενδεικτικού προϋπολογισμού.

Ζητούμε δε να αναφέρεται ο αριθμός των εργαζομένων που θα χρησιμοποιηθούν σε κάθε προσφορά, ώστε να καθίσταται δυνατός ο έλεγχος από την Επιτροπή Διαγωνισμού εάν ο συμμετέχων οικονομικός φορέας τηρεί ή υπολείπεται του ελαχίστου νομίμου ορίου εργοδοτικού κόστους (μισθοδοσία, εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές) της οικείας ΣΣΕ αναλόγως με τον εκάστοτε αριθμό εργαζομένων εν σχέσει με το καθεστώς απασχόλησής τους.

Ενόψει των ανωτέρω καθίσταται λοιπόν προφανές ότι, ούτε ο αριθμός των εργαζομένων, ούτε το καθεστώς απασχόλησής τους, ούτε ο τρόπος κατανομής τους για την κάλυψη των απαιτούμενων ωρών φύλαξης εξετάζεται από την ..., ούτε

αποτελεί κριτήριο αξιολόγησης, καθόσον το μοναδικό κριτήριο ανάθεσης είναι η χαμηλότερη τιμή.

Δηλαδή είναι αδιάφορος ο αριθμός και το καθεστώς (πλήρης - μειωμένη απασχόληση, ωρομίσθια, μισθός κ.λπ) των εργαζομένων που θα χρησιμοποιήσει ο κάθε συμμετέχων, αρκεί να μην παραβιάζονται οι διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας ως προς το ελάχιστο νόμιμο προβλεπόμενο εργοδοτικό κόστος (ελάχιστες νόμιμες αμοιβές + εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές). Αντιθέτως ενδεχόμενος περιορισμός του αριθμού των απασχολουμένων θα οδηγούσε σε συρρίκνωση της ανάπτυξης του ανταγωνισμού, καθόσον θα οδηγούσε σε παγιωμένο εργοδοτικό κόστος για όλους, χωρίς να είναι δυνατή η μείωση της οικονομικής προσφοράς, η οποία μπορεί να επιτευχθεί με ενδεχόμενη εφαρμογή εκ μέρους των συμμετεχόντων νόμιμου, ευέλικτου και εναλλακτικού καθεστώτος απασχόλησης και οργάνωσης της υπηρεσίας. Άλλωστε και κατά τη διάρκεια των δύο ετών της σύμβασης είναι πολύ πιθανόν να μεταβληθούν οι ώρες της φύλαξης λόγω αλλαγής συνθηκών με αντίστοιχη μεταβολή της αμοιβής του αναδόχου, κατά την ρητή σχετική πρόβλεψη και το δικαίωμα προαίρεσης του όρου υπ' αριθ. 1.2.3. της Διακήρυξης, την οποία με την ίδια λογική θα έπρεπε να είχε προσβάλλει η προσφεύγουσα, πλην όμως δεν το κάνει.

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Αλυσιτελώς και παραπλανητικώς επικαλείται η προσφεύγουσα την υπ' αριθ. 123/2015 απόφαση ΕΑΣΤΕ, από το περιεχόμενο του αποσπάσματος της οποίας προκύπτει ότι, κρίσιμο μέγεθος αποτελούν οι ώρες απασχόλησης.

Συγκεκριμένως όπως αναφέρεται επί λέξει στην προαναφερόμενη απόφαση : «οι υποβαλλόμενες, βάσει μιας τέτοιας διακηρύξεως, οικονομικές προσφορές φαίνεται να μην είναι συγκρίσιμες μεταξύ τους, διότι δεν εξάγονται με βάση κοινούς υπολογισμούς για κρίσιμα μεγέθη, όπως είναι οι απαιτούμενες ώρες απασχόλησης και η διάρκεια της σύμβασης. Και τούτο, μάλιστα, σε έναν διαγωνισμό που διενεργείται με κριτήριο ανάθεσης τη χαμηλότερη τιμή και όχι την πλέον συμφέρουσα προσφορά κατόπιν αξιολόγησης της προτεινόμενου σχεδίου φύλαξης».

Αντιθέτως με την επικαλούμενη απόφαση η υπό κρίση προσβαλλόμενη Διακήρυξή μας δίδει τα κρίσιμα μεγέθη (απαιτούμενες ώρες απασχόλησης και διάρκεια της σύμβασης), η έλλειψη παράθεσης των οποίων οδήγησε την προαναφερόμενη απόφαση στην ακύρωση εκείνης της διακήρυξης,

Το κρίσιμο στοιχείο είναι οι απαιτούμενες εργατοώρες και όχι ο αριθμός των εργαζομένων. Διότι εάν ορίζεις τον αριθμό εργαζομένων χωρίς τον καθορισμό των απαιτούμενων ωρών φύλαξης , τότε πράγματι οι προσφορές δεν θα είναι συγκρίσιμες, διότι η φύλαξη δεν θα ανταποκρίνεται ενδεχομένως στις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής. Αντιθέτως εάν είναι προσδιορισμένος ο απαιτούμενος αριθμός των ωρών φύλαξης , είναι βέβαιη η προσήκουσα προσφορά της υπηρεσίας , εφόσον θα ικανοποιείται η ποσοτικώς απαιτούμενη διάρκεια φύλαξης.

Δηλαδή με αναφορά αριθμού φυλάκων χωρίς και τις απαιτούμενες ώρες φύλαξης μπορεί να μην επιτυγχάνεται η ποσοτική απαιτούμενη διάρκεια φύλαξης , καθόσον θα εξαρτάται από το προτεινόμενο σχέδιο φύλαξης κάθε προσφοράς.

Αντιθέτως ορίζοντας την απαιτούμενη διάρκεια (=«ποσότητα») της φύλαξης είναι βέβαιο ότι η προσφερόμενη υπηρεσία θα ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις του φορέα, διότι η ικανοποίηση της απαιτούμενης διάρκειας , δεν θα εξαρτάται από το προτεινόμενο σχέδιο φύλαξης , διότι θα είναι σταθερή (συγκεκριμένες ώρες φύλαξης) με ενδεχόμενη διαφοροποίηση μόνον του αριθμού εργαζομένων αναλόγως με το καθεστώς απασχόλησής τους . Το δε

Αριθμός απόφασης: 778/2021

τελευταίο , δηλαδή το προτεινόμενο σχέδιο φύλαξης δεν αξιολογείται στον υπό κρίση διαγωνισμό , καθόσον αυτός είναι αμιγώς μειοδοτικός;

Κατά συνέπεια ο λόγος αυτός της προσφυγής τυγχάνει αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί –πλέον των υπολοίπων – και αυτός, προκειμένου να απορριφθεί στο σύνολό της η υπό κρίση προσφυγή.

Β) ΕΠΙ ΤΟΥ 2ου ΛΟΓΟΥ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ [...]Καμία ασάφεια δεν προκαλείται από την συγκεκριμένη διατύπωση της προσβαλλόμενης διακήρυξης.

Ο προσβαλλόμενος όρος ότι «η ... δεν θα ελέγξει το ποσοστό εργολαβικού οφέλους ή διοικητικού κόστους», έχει προφανώς την έννοια ότι, το ύψος του δηλούμενου διοικητικού κόστους δεν αποτελεί από μόνο του λόγο απόρριψης προσφορών.

Προφανώς δε ο όρος αυτός της Διακήρυξης δεν αναιρεί τον έλεγχο των προσφορών στα πλαίσια του άρθρου 88 Ν 4412/2016, εάν εμφανίζονται ως ασυνήθιστα χαμηλές, ενόψει και με συνυπολογισμό και όλων των υπολοίπων οικονομικών παραμέτρων για την διαμόρφωσή τους.

Κατά συνέπεια δεν υπάρχει καμία παράβαση του άρθρ. 88 Ν. 4412/2016, ούτε δημιουργείται ασάφεια ή αντίφαση από την αναφορά των προσβαλλόμενων όρων στην Διακήρυξη και για τον λόγο αυτόν πρέπει να απορριφθεί –πλέον των υπολοίπων – και ο λόγος αυτός, προκειμένου να απορριφθεί στο σύνολό της η υπό κρίση προσφυγή.

Γ) ΕΠΙ ΤΟΥ 3ου ΛΟΓΟΥ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ[...]Ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, στα μέσα απόδειξης του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α΄ του Ν. 4412/2016, μεταξύ των οποίων, ανάλογα με τη φύση και το αντικείμενο της σύμβασης έχει τη δυνατότητα να επιλέξει η αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 50 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Επομένως ο αναθέτων φορέας έχει την ευχέρεια να επιλέξει μεταξύ των κριτηρίων, είτε το σύνολό τους , είτε κάποια από αυτά, τα οποία κατά την κρίση του εξυπηρετούν την προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης , χωρίς να υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης, ούτε να υπολείπονται τούτων.

Στην συγκεκριμένη περίπτωση από τα περισσότερα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας επιλέξαμε ως αντίστοιχα και χωρίς να υπερβαίνουν τις ανάγκες της σύμβασης την κατοχή τουλάχιστον 2 οχημάτων

Αριθμός απόφασης: 778/2021

καθώς και συστήματος ραδιοσυχνότητας ή συστήματος επικοινωνίας κριτήρια σχετιζόμενα με την παροχή της υπηρεσίας φύλαξης στην πράξη και επί του πεδίου.

Δηλαδή κριτήρια άμεσα σχετιζόμενα με την ικανότητα του αναδόχου για ταχεία επέμβαση (οχήματα) και άμεση επικοινωνία (ραδιοσυχνότητα/σύστημα ασύρματης επικοινωνίας) κατά την παροχή των υπηρεσιών επί του πεδίου.

Προκρίναμε δε τα κριτήρια αυτά –έναντι άλλων θεωρητικών ή/και αναφερομένων σε παρελθόντα χρονικά διαστήματα- καθόσον αποβλέπουμε στην καλύτερη δυνατή παροχή της δημοπρατούμενης υπηρεσίας εν τοις πράγμασι , δηλαδή επί του πεδίου απαιτώντας κατάλληλη υλικοτεχνική υποδομή/εξοπλισμό και όχι θεωρητικές ικανότητες, οι οποίες διαψεύδονται συνήθως στην πράξη. Ακόμη η απαιτούμενη επάρκεια στοιχειοθετείται και με σωρεία άλλων κριτηρίων, τα οποία που ρητά περιγράφονται στην Διακήρυξη, όπως κύκλος εργασιών, πιστοποιητικά ποιότητας κ.α. που αποκλείουν την συμμετοχή και διεκδίκηση της σύμβασης από τον πρώτο τυχόντα.

Ενδεχόμενη θέσπιση υψηλότερων κριτηρίων τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας θα συνιστούσε φωτογραφικό όρο, ο οποίος θα μπορούσε εύλογα να εκληφθεί ότι, θα αποσκοπούσε στην συρρίκνωση του κύκλου των υποψηφίων, χωρίς πράγματι να είναι αναγκαίο, (π.χ. για την συγκεκριμένη φύλαξη της ... χρειάζεται 1 όχημα και η διακήρυξη απαιτεί 2 . Για ποιόν λόγο θα έπρεπε να ζητούνται περισσότερα; για ποιόν λόγο θα έπρεπε να ζητείται κάτι παραπάνω από την κατοχή ραδιοσυχνότητας ή άλλου συστήματος επικοινωνίας , την στιγμή κατά την οποία σύμφωνα με τους κανόνες της κοινής πείρας αρκεί για την επίτευξη της επικοινωνίας μεταξύ των φυλάκων ;)

Αντιθέτως, εάν εδέχετο ποτέ κανείς την άποψη της προσφεύγουσας για θέση κριτηρίων επιπλέον των αναγκών της σύμβασης , τότε πράγματι θα ήταν εκ του πονηρού, διότι θα παραβίαζε την αρχή του αποτελεσματικού ανταγωνισμού.

Εν κατακλείδι , μήπως η προσφεύγουσα θα ήθελε να μας ενημερώσει για τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες, τις οποίες διαθέτει , ώστε να συμπεριληφθούν αυτούσιες στην διακήρυξη, προκειμένου να είναι ευχαριστημένη ! ;

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Επομένως το τεθέντα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής επάρκειας προσήκουν στην υπό κρίση σύμβαση για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης των χώρων της εταιρείας μας σε συνδυασμό δεν με τα κριτήρια χρηματοοικονομικής επάρκειας, όπως τίθενται στην Διακήρυξη, εγγυώνται την συμμετοχή τόσο τεχνικά επαρκών, όσο και οικονομικώς εύρωστων εταιρειών, οι οποίες εξασφαλίζουν την προσήκουσα εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

Κατά συνέπεια και ο λόγος αυτός της προσφυγής –πλέον των υπολοίπων – τυγχάνει αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί, προκειμένου να απορριφθεί στο σύνολό της η υπό κρίση προσφυγή [...].».

14. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) 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.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων. 2. Κατά την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων

Αριθμός απόφασης: 778/2021

συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους [...] 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις. Ειδικά, κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α' 115)».

15. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασηςπεριέχουν ιδίως : [.....]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης [...] ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων, [...]ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87 [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), [.....]».

16. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 54 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι τεχνικές προδιαγραφές που ορίζονται στην περίπτωση 1 του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α' παρατίθενται στα έγγραφα της σύμβασης και καθορίζουν τα απαιτούμενα χαρακτηριστικά των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών.

Τα χαρακτηριστικά αυτά μπορεί επίσης να αναφέρονται στη συγκεκριμένη διαδικασία ή μέθοδο παραγωγής ή παροχής των ζητούμενων έργων, αγαθών ή υπηρεσιών ή σε ειδική διαδικασία άλλου σταδίου του κύκλου

Αριθμός απόφασης: 778/2021

ζωής τους, ακόμη και αν οι παράγοντες αυτοί δεν αποτελούν μέρος της υλικής τους υπόστασης, υπό την προϋπόθεση ότι συνδέονται με το αντικείμενο της σύμβασης και είναι ανάλογα με την αξία και τους σκοπούς της [...]

2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση των οικονομικών φορέων στη διαδικασία σύναψης σύμβασης και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στο άνοιγμα των δημόσιων συμβάσεων στον ανταγωνισμό.

3. Οι τεχνικές προδιαγραφές διατυπώνονται με έναν από τους κατωτέρω τρόπους:

α) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, συμπεριλαμβανομένων των περιβαλλοντικών χαρακτηριστικών, υπό την προϋπόθεση ότι οι παράμετροι είναι επαρκώς προσδιορισμένες ώστε να επιτρέπουν στους προσφέροντες να προσδιορίζουν το αντικείμενο της σύμβασης και στις αναθέτουσες αρχές να αναθέτουν τη σύμβαση, [...]

γ) ως επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση α', με παραπομπή, ως τεκμήριο συμβατότητας προς τις εν λόγω επιδόσεις ή λειτουργικές απαιτήσεις, στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β',

δ) με παραπομπή στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' για ορισμένα χαρακτηριστικά και με παραπομπή στις επιδόσεις ή στις λειτουργικές απαιτήσεις που αναφέρονται στην περίπτωση α' για ορισμένα άλλα χαρακτηριστικά [...]

5. Όταν η αναθέτουσα αρχή χρησιμοποιεί τη δυνατότητα παραπομπής στις τεχνικές προδιαγραφές που αναφέρονται στην περίπτωση β' της παρ. 3, δεν απορρίπτει προσφορά με την αιτιολογία ότι τα προσφερόμενα έργα, αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές στις οποίες έχει παραπέμψει, εφόσον ο προσφέρων αποδεικνύει στην προσφορά του, με κάθε ενδεδειγμένο μέσο, συμπεριλαμβανομένων των αποδεικτικών μέσων που αναφέρονται στο άρθρο 56, ότι οι λύσεις που προτείνει πληρούν κατά ισοδύναμο τρόπο τις απαιτήσεις που καθορίζονται από τις τεχνικές προδιαγραφές [...]

17. Επειδή στο άρθρο 75 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

Αριθμός απόφασης: 778/2021

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης [...]

3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων.

Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341.

Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και

Αριθμός απόφασης: 778/2021

τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων [...]

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης [...]

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

18.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 88 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής.

2. Οι εξηγήσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορεί να αφορούν ιδίως:

α) τα οικονομικά χαρακτηριστικά της μεθόδου κατασκευής, της διαδικασίας παρασκευής ή των παρεχόμενων υπηρεσιών,

β) τις επιλεγείσες τεχνικές λύσεις ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων για την παροχή των προϊόντων ή την παροχή των υπηρεσιών ή την εκτέλεση του έργου,

γ) την πρωτοτυπία του έργου, των αγαθών ή των υπηρεσιών που προτείνονται από τον προσφέροντα,

Αριθμός απόφασης: 778/2021

δ) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 89,

ε) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις του άρθρου 131,

στ) το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 89.

3. Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παράγραφο 2. Οι αναθέτουσες αρχές απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 18 [...]».

19. 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».

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

Αριθμός απόφασης: 778/2021

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».

21. 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 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

Αριθμός απόφασης: 778/2021

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 [...]

22.Επειδή σύμφωνα με την επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ότι: «[...] 1.2 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης
Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η φύλαξη του συνόλου των εγκαταστάσεων της ..., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : CPV: ...

1.2.1. Η παρούσα σύμβαση, προϋπολογισμού 880.000,00€ πλέον ΦΠΑ για δύο έτη, αφορά στην ΦΥΛΑΞΗ της ... και υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

ΤΜΗΜΑ 1 : «Φύλαξη των πυλών της ... - Περιπολία στους χώρους της ... –Υποστήριξη, Επίβλεψη της έκδοσης τιμολογίων παροχής υπηρεσιών στα ταμεία των πυλών της ... »

ΤΜΗΜΑ 2: Υπεύθυνος ελέγχου εγκαταστάσεων.

ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΔΑΠΑΝΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ

ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ : 840.000,00€ (οκτακόσιες σαράντα χιλιάδες ευρώ)

ΦΠΑ :201.600,00€ (διακόσιες μια χιλιάδες εξακόσια ευρώ)

ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ:1.041.600,00€ (ένα εκατομμύριο σαράντα μια χιλιάδες εξακόσια ευρώ)

Ο παρών προϋπολογισμός συντάχθηκε με βάση τις ώρες εργασίας που θα απασχοληθούν οι υπάλληλοι της αναδόχου στην παροχή της υπηρεσίας .

Κατά την υπογραφή της σύμβασης θα δοθεί το πλάνο των υπηρεσιών ανά πύλη και ανά ημέρα .

Προσφορές υποβάλλονται, επί ποινή αποκλεισμού, για όλα τα τμήματα

1.2.2. Ανάλυση

Οι ώρες της υπηρεσίας φύλαξης ορίζονται ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 778/2021

	ΗΜΕΡΗΣΙΑ	ΝΥΚΤΑ	ΑΡΓΙΑ	ΝΥΚΤΑ ΑΡΓΙΑ
ΔΕΥΤΕΡΑ	106	39		
ΤΡΙΤΗ	109	24		
ΤΕΤΑΡΤΗ	104	24		
ΠΕΜΠΤΗ	111	26		
ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ	70	40		
ΣΑΒΒΑΤΟ	47	33		
ΚΥΡΙΑΚΗ			110	65
ΔΕΥΤΕΡΑ		8		
ΤΡΙΤΗ		8		
ΤΕΤΑΡΤΗ		8		
ΠΕΜΠΤΗ		8		
ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ		8		
ΣΑΒΒΑΤΟ				
ΚΥΡΙΑΚΗ				

Επισημαίνεται ότι ο υπεύθυνος ελέγχου εγκαταστάσεων της ..., θα απασχολείται 8 ώρες ημερησίως από Δευτέρα έως Παρασκευή, με καθαρό μηνιαίο μισθό 800,00€ .

Ο προαναφερόμενος πίνακας ωρών εργασίας είναι ενδεικτικός, καθώς η ... θα έχει το δικαίωμα να κατανέμει το προσωπικό του αναδόχου ανάλογα με τις ανάγκες της ανά πάσα στιγμή, σε ώρες που πάντα θα έχουν το ίδιο εργατικό κόστος. [...] 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού:

2.2.5.1 Να δηλώνουν, τουλάχιστον, ετήσιο κύκλο εργασιών στο αντικείμενο της φύλαξης , για τα ακόλουθα έτη:

1. έτος 2017: 840.000,00€

2. έτος 2018: 840.000,00€

3. έτος 2019: 840.000,00€

2.2.5.2. Να καταθέσουν Ασφαλιστήριο συμβόλαιο επαγγελματικής αστικής ευθύνης για κάθε απώλεια ή ζημία θετική ή αποθετική ή και έμμεση που θα υποστεί η ... και που θα προέρχεται από ολιγωρία ή πλημμελή εκτέλεση εργασιών του προσωπικού της αναδόχου εταιρείας, εκ ποσού # 3.000.000,00 # € (τρία εκατομμύρια ευρώ) συνολικά για την περίοδο της διάρκειας των υπηρεσιών φύλαξης, το οποίο θα καταθέσει υποχρεωτικά –επί

Αριθμός απόφασης: 778/2021

ποινή εκπτώσεως του και κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής-ως απαραίτητη προϋπόθεση κατά την υπογραφή της σύμβασης.

2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

2.2.6.1.

Νομιμοποιητικά έγγραφα κατοχής , επί ποινή αποκλεισμού, τουλάχιστον, 2 οχημάτων, τουλάχιστον στα οποία θα είναι εγκαταστημένο, σύστημα ηλεκτρονικού ελέγχου για τις διενεργούμενες περιπολίες. Επισημαίνεται ότι ως κατοχή των οχημάτων λογίζεται η κυριότητα αυτών με κάθε τρόπο, όπως ενδεικτικώς αγορά, leasing, μίσθωση, παραχώρηση χρήσης και άλλα συναφή.

2.2.6.2.

Άδεια ραδιοσυχνότητας ή ύπαρξη άλλων συστημάτων επικοινωνίας μεταξύ φυλάκων και Διοίκησης Αναδόχου Εταιρείας, επί ποινή αποκλεισμού.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας

Να διαθέτουν, επί ποινή αποκλεισμού, πιστοποιητικά σε ισχύ ISO 9001:2015 και ISO 45001:2018 από διαπιστευμένους φορείς.[...] 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών

Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται, επί ποινή αποκλεισμού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης και περιλαμβάνει :1. την Οικονομική Προσφορά του ενδιαφερόμενου για την υλοποίηση των υπηρεσιών της παρούσας.

2. το προσφερόμενο ωριαίο κόστος, βάσει του οποίου θα υπολογιστεί η αμοιβή που ενδεχομένως προκύψει για την παροχή υπηρεσιών. Το προσφερόμενο ωριαίο κόστος (με ανάλυση τρόπου υπολογισμού) είναι δεσμευτικό για τον ενδιαφερόμενο. 3. πλήρη αναλυτική καταγραφή του τρόπου υπολογισμού των αποδοχών του προσωπικού για την παροχή των υπηρεσιών φύλαξης, η οποία θα επισυναφθεί και θα συνοδεύει την Οικονομική Προσφορά.

4. Θα δοθεί μια τελική τιμή που θα συμπεριλαμβάνει το συνολικό κόστος των υπηρεσιών δυο ετών.

Στην τιμή αυτή θα συμπεριλαμβάνεται το εργατικό κόστος, διοικητικό κόστος, εργολαβικό κέρδος των αναλωσίμων, όλες οι κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων για τα δυο έτη και για όλες τις θέσεις. Επί

Αριθμός απόφασης: 778/2021

ποινή αποκλεισμού στην οικονομική προσφορά θα πρέπει να υπάρχει πλήρη ανάλυση της προσφερόμενης τιμής για την κάθε κατηγορία (εργατικό κόστος, διοικητικό κόστος, εργολαβικό κέρδος αναλώσιμα) κάθε κατηγορίας. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Στο διοικητικό κόστος και αναλώσιμα συμπεριλαμβάνονται εκτός άλλων και καύσιμα, έκδοση εγγυητικών επιστολών.

5. Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 68 του 3863 θα πρέπει να δοθούν τα στοιχεία από α έως ε δηλαδή:

α. τον αριθμό των εργαζόμενων που θα απασχοληθούν στο έργο

β. Τις ημέρες και ώρες εργασίας

γ. Την συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι

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

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

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

Σε περίπτωση αναντιστοιχίας ολογεγραμμένων και αριθμητικών τιμών, κατ'εξουχία οι πρώτες.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

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

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή. Επισημαίνεται ότι ως ημερομηνία έναρξης της σύμβασης για τον υπολογισμό της οικονομικής προσφοράς, ορίζεται η 25/06/2021 καθώς επίσης και ότι ο αριθμός των απασχολούμενων κατά τις αργίες δεν θα μεταβάλλεται.

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Επιπροσθέτως κάθε προσφορά που δεν τηρεί τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας θα κρίνεται απαράδεκτη και θα απορρίπτεται.

[Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσας διακήρυξης) σε μορφή pdf.

Χρονική Διάρκεια

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο έτη από την 25/6/2021, με ημερομηνία υπολογισμού του προϋπολογισμού της δαπάνης για τις ώρες φύλαξης.

Ημέρες-Ωρες-Ατομα

Στην τιμή συμπεριλαμβάνονται :

η αμοιβή του αναδόχου, το διοικητικό κόστος, τα αναλώσιμα, η νόμιμη μισθοδοσία (δώρα, επιδόματα και προσαυξήσεις του απασχολούμενου προσωπικού), οι οφειλόμενες από τον νόμο εργοδοτικές εισφορές (επισημαίνεται ότι θα συμπεριληφθούν και οι εισφορές ΕΛΠΚ) για κάθε είδους κύρια ή επικουρική ασφάλιση, οι κάθε είδους φόροι και κρατήσεις, οι επιβαρύνσεις υπέρ δημοσίου (ΕΑΑΔΗΣΥ, ΑΕΠΠ) και τρίτων καθώς και κάθε έξοδο συναφές με την πραγματοποίηση της παρούσας σύμβασης.

Ο προϋπολογισμός συντάχθηκε βάσει των εν ισχύ ευρισκόμενων νόμιμων κατώτερων αποδοχών και εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών, όπως καθορίζονται από την ισχύουσα εργατική, ασφαλιστική και εν γένει νομοθεσία.

Επισημαίνεται ότι σε κάθε περίπτωση αλλαγής της ΕΓΣΣΕΕ και των πάσης φύσεως αποδοχών των εργαζομένων και εργοδοτικών εισφορών θα επέρχεται αυτομάτως αντίστοιχη ισόποση αναπροσαρμογή (αυξομείωση) του οικονομικού μέρους της σύμβασης, η υπογραφή της οποίας θα συνιστά κοινή συμφωνία των μερών στην αυξομείωση και σχετική μεταβολή της σύμβασης

Επισημαίνεται ότι η ... δεν θα ελέγξει το ποσοστό εργολαβικού οφέλους ή διοικητικού κόστους [...]ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης : ΦΥΛΑΞΗ ΤΗΣ ...

Αριθμός απόφασης: 778/2021

ΜΕΡΟΣ Α - ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

Η υπηρεσία θα παρασχεθεί εντός της ...

ΟΡΓΑΝΩΤΙΚΗ ΔΟΜΗ ΤΗΣ Α.Α.

Η «...» διαρθρώνεται υπό τον Διευθύνοντα Σύμβουλο σε Τμήματα και Ανεξάρτητες Υπηρεσιακές Μονάδες.

Τα Τμήματα ορίζονται ως ακολούθως:

- α) Τμήμα Εποπτείας & Εμπορίου
- β) Τμήμα Οικονομικών Υπηρεσιών
- γ) Τμήμα Διοικητικών Υπηρεσιών
- δ) Τμήμα Τεχνικών Υπηρεσιών

ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ

Η σύμβαση που θα υπογραφεί θα έχει ως αντικείμενο την φύλαξη – παρακολούθηση – έλεγχο παντός εισερχομένου στους χώρους της ...

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο (2) τμήματα.

Οι ώρες της υπηρεσίας φύλαξης ορίζονται ως εξής: [ακολουθεί ο πίνακας του 1.2.2] Ο προαναφερόμενος πίνακας ωρών εργασίας είναι ενδεικτικός, καθώς η ... θα έχει το δικαίωμα να κατανέμει το προσωπικό του αναδόχου ανάλογα με τις ανάγκες της ανά πάσα στιγμή, σε ώρες που πάντα θα έχουν το ίδιο εργατικό κόστος. [...]

ΜΕΡΟΣ Β - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

Φορέας χρηματοδότησης είναι η ...

Εκτιμώμενη αξία σύμβασης σε ευρώ, χωρίς ΦΠΑ: 840.000,00€, οκτακόσιες σαράντα χιλιάδες ευρώ.

Κατά την σύνταξη της παρούσης, στον προϋπολογισμό του κάθε τμήματος συμπεριλήφθηκαν: πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων- το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά- Διοικητικό κόστος – Εργολαβικό όφελος – Κρατήσεις – Αναλώσιμα.

Ο προϋπολογισμός της παρούσης υπολογίσθηκε με βάση τις διατάξεις της Υπ. Απόφασης του Υπ. Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης υπ'αρ. οικ.4241/217/30-1-2019 (Φ.Ε.Κ. 173/τ. Β'30-1-2019) που αναφέρεται στον «καθορισμό κατώτατου μισθού και κατώτατου

Αριθμός απόφασης: 778/2021

ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» και οι οποίες ισχύουν από την 1η Φεβρουαρίου 2019.

Για τον ενδεικτικό προϋπολογισμό της υπηρεσίας ελήφθησαν υπόψη τα στοιχεία που προβλέπει το άρθρο 68 του ν. 3863/2010, τα οποία οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού να ειδικεύσουν οι διαγωνιζόμενοι στις οικονομικές προσφορές τους:

α) Ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.

β) Οι ημέρες και τις ώρες εργασίας.

γ) Η συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία 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.

Επισημαίνεται ότι ο υπεύθυνος ελέγχου εγκαταστάσεων της ..., θα απασχολείται 8 ώρες ημερησίως από Δευτέρα έως Παρασκευή, με καθαρό μηνιαίο μισθό 800,00€ .

Επισημαίνεται ότι κάθε προσφορά ανώτερη του προϋπολογισμού της παρούσας , όπως και κάθε προσφορά που προϋπολογίζει εργοδοτικό κόστος και εισφορές κατώτερες της ΕΓΣΣΕ, απορρίπτεται [...]**ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων[.....]**

Τα άτομα που θα διαθέτει η εταιρεία φύλαξης στην ... για τη φύλαξη των εγκαταστάσεων δεν θα παραμένουν σταθερά σε μία Πύλη με συγκεκριμένο αντικείμενο απασχόλησης και σταθερό ωράριο εργασίας αυτών, αλλά θα εναλλάσσονται τόσο στις θέσεις εργασίας τους, όσο και στα ωράρια απασχόλησής τους (σύμφωνα με τις δυνατότητες της αναδόχου και σε συνδυασμό με τις ανάγκες της ... π.χ. ώρες & ημέρες αιχμής – περίοδοι αυξημένης προσέλευσης αγροτών κ.τ.λ.) [...]**B) Εποπτεία και έλεγχος των εγκαταστάσεων επί 24ώρου βάσεως από το προσωπικό περιπόλου-αρχιφύλακα[....]**B) Ενημέρωση βιβλίου συμβάντων και σύνταξη ημερησίων αναφορών προς το αρμόδια τμήματα της ...- Διεύθυνση ... Για την προσήκουσα και έγκαιρη παραλαβή των υπηρεσιών, απαιτείται από τον ανάδοχο η τήρηση ημερολογίου, στο οποίο καταγράφονται η καθημερινή****

Αριθμός απόφασης: 778/2021

απασχόληση του προσωπικού σε αριθμό και ειδικότητα, έκτακτα συμβάντα ανά πύλη και βάρδια και άλλα στοιχεία που σχετίζονται με την εκτέλεση της σύμβασης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI)[...] ΙΔ) Κατά τις ημέρες και ώρες λειτουργίας της ... (...) θα υπάρχει άτομο της εταιρείας φύλαξης που θα διενεργεί πεζή περιπολία με ιδιαίτερη έμφαση στις ράμπες των Πυρήνων για την πρόληψη παραβατικών συμπεριφορών (κλοπών κ.τ.λ.).[...] Τέλος, για κάθε περιστατικό πέραν των αρμοδιοτήτων της εταιρείας φύλαξης, ο υπεύθυνος ελέγχου εγκαταστάσεων ή ο αναπληρωτής αυτού ή το απογευματινό και νυχτερινό περίπολο θα απευθύνονται στα αρμόδια όργανα της ...[...] Ο υπάλληλος της εταιρείας φύλαξης ελέγχει τον χώρο της ... από τις τοποθετημένες κάμερες μέσα στο γραφείο του (Πύλη- 4) και σε περίπτωση βλάβης ενημερώνει το τμήμα τεχνικών υπηρεσιών με σχετική αναφορά για την αποκατάσταση του προβλήματος .

Οι υπάλληλοι της εταιρείας φύλαξης θα πρέπει να ελέγχουν τα κτίρια και να έχουν την εποπτεία και τον έλεγχο των εγκαταστάσεων επί 24ωρου βάσεως

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. .../.../27-9-2018 απόφαση του Δ.Σ. της ... κάθε φύλακας θα σημειώνει ο,τιδήποτε συμβεί κατά τη διάρκεια της βάρδιας του, και θα υπογράφεται σε καθημερινή βάση από τον αρχιφύλακα και για το οποίο θα λαμβάνει άμεσα γνώση η ... μέσω των ημερήσιων αναφορών που θα κατατίθενται στην αρμόδια υπηρεσιακή μονάδα της ...[...]ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ. Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς

Για τον Ηλεκτρονικό Ανοικτό Διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης στην ...

Επωνυμία

Διαγωνιζόμενου:

α/α	Ανάλυση	Ποσό σε €
		Κόστος Μισθοδοσίας (μηνιαίο)
1.	α) Προϋπολογιζόμενο ποσό που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων.	

Αριθμός απόφασης: 778/2021

	β) Ασφαλιστικές εισφορές με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.	
2.	Λοιπά κόστη (μηνιαία) (Ονοματίστε κατά περίπτωση)	
	α)	
	β)	
3.	διοικητικό κόστος (μηνιαίο)	
4.	Εργολαβικό κέρδος (μηνιαίο)	
5.	Κόστος νόμιμων υπέρ δημοσίου και	
	Σύνολο	
6.	Αριθμός απασχολούμενων	
7.	Ημέρες και ώρες εργασίας	
8.	Συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι	

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Ημερομηνία:

Για τον Διαγωνιζόμενο

Ονοματεπώνυμο – Υπογραφή – Σφραγίδα

* Οι υποψήφιοι σε ξεχωριστό πίνακα θα πρέπει να παρουσιάσουν βάσει του Ν. 3863/2010, άρθρο 68 («Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών») όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 22 του ν. 4144/13 (ΦΕΚ 88/τ.Α/18-4-2013), σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής προσφοράς τα κάτωθι στοιχεία:

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

2) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.

3) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (την οποία θα υποβάλλουν ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ στο σύστημα και θα προσκομίσουν σε αντίγραφο)

4) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. (Το εργατικό κόστος θα είναι σύμφωνα και με τις ώρες και το προσωπικό που έχουν δηλώσει οι υποψήφιοι ανάδοχοι. Το εργατικό κόστος θα πρέπει να υπολογισθεί στη βάση του συμβατικού ημερομισθίου που προβλέπεται από την οικεία Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασία (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), τις ανάλογες προσαυξήσεις τους (οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπόμενων από την οικεία Κ.Σ.Σ.Ε.), τα επιδόματα κ.λπ.)

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

6) Το ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους.

7) Το κόστος των αναλωσίμων

8) Το εργολαβικό τους κέρδος και

9) Τις νόμιμες, υπέρ Δημοσίου και τρίτων, κρατήσεις.

ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ ΑΝΑΛΥΣΗ ΓΙΑ ΤΟΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟ ΤΩΝ ΜΗΝΙΑΙΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ & ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ ΓΙΑ ΚΑΘΕ ΒΑΡΔΙΑ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ: οι διαγωνιζόμενοι θα αναλύουν ξεχωριστά πώς προκύπτει το ποσό των μηνιαίων αποδοχών ανά εργαζόμενο στη 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.)

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Η ... ως Αναθέτουσα Αρχή, ορίζει ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας (εταιρείες φύλαξης) είναι αυτός που υποχρεούται να περιλάβει στην προσφορά του ποσοστό διοικητικού κόστους, αναλωσίμων καθώς και εργολαβικού κέρδους – επί ποινή απορρίψεως - δεν μπορεί να συνυπολογίσει ποσοστό μηδαμινό. Σε κάθε περίπτωση που η Επιτροπή Διενέργειας/Επιτροπή Αξιολόγησης διαπιστώσει ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, οφείλει να καλέσει εγγράφως τον διαγωνιζόμενο να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς του, και αν κρίνει, εν όψει των υποβληθεισών εξηγήσεων και υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαδικασίας, ότι οι εξηγήσεις αυτές είναι ανεπαρκείς, να την απορρίψει ως απαράδεκτη. (ΑΠΟΦΑΣΗ 6/2016 ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ)

Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Στην περίπτωση, όπου το καθεστώς των συλλογικών συμβάσεων εργασίας έχει μεταβληθεί, θα πρέπει να επισυναφθούν τα ισοδύναμα έγγραφα.

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες:

α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα,

β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και

γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης της παρούσας διακήρυξης [...]».

23. 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).

Αριθμός απόφασης: 778/2021

24. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη - πλην τυχόν ειδικότερων όρων χρηματοδότησης - να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης με βάση τις ανάγκες της και τη σκοπιμότητά που εκείνη κρίνει. Η δε θέσπιση με την διακήρυξη των προδιαγραφών και των αναγκών της αναθέτουσας αρχής από ποσοτική και ποιοτική άποψη, που κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτησή τους, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιωδώς δυσχερή την συμμετοχή σ' αυτόν τινών διαγωνιζομένων, των οποίων τα προϊόντα δεν πληρούν τις προδιαγραφές αυτές, δεδομένου ότι από την φύση τους οι προδιαγραφές περιορίζουν τον κύκλο των δυναμένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισής τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό (Ε.Α. ΣτΕ 354/2014, 1140/2010 κ.ά.). Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, οι τεχνικές προδιαγραφές από της απόψεως της τήρησης της τήρησης του εγχώριου κι ενωσιακού δικαίου και περαιτέρω της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων καθώς και της αρχής της αναλογικότητας (βλ. ΣτΕ. 9/2015 (ΑΣΦ), Ε.Α. 415/2014, 354/2014, 257/2010 κ.ά.).

25. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης 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 τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που 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

Αριθμός απόφασης: 778/2021

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, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

26. 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).

27. 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.).

28. 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).

29. 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

Αριθμός απόφασης: 778/2021

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 προϊσχύον 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).

30. 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

Αριθμός απόφασης: 778/2021

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).

31. Επειδή στον πρώτο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή έχει υποχρέωση να καθορίζει με σαφήνεια το αντικείμενο της σύμβασης και να περιγράφει με ακρίβεια τις ανάγκες της ορίζοντας, μεταξύ άλλων, την ποσότητα των ζητούμενων υπηρεσιών αλλά και τις ειδικότερες τεχνικές απαιτήσεις που πρέπει να ικανοποιούν οι προσφορές των διαγωνιζομένων ώστε να μπορούν να υποβληθούν άριτες και συγκρίσιμες μεταξύ τους προσφορές και να εξυπηρετηθούν οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των προσφερόντων. Εν προκειμένω, κατά την προσφεύγουσα, ελλείπει από τους όρους της Διακήρυξης ο επαρκής προσδιορισμός των στοιχείων, έστω και ενδεικτικά, που είναι απαραίτητα για τη διαμόρφωση των προσφορών των υποψηφίων, όπως ο αριθμός και ο προσδιορισμός των σημείων φύλαξης, οι βάρδιες φύλαξης ανά ημέρα σε ημερήσιο και νυχτερινό ωράριο, οι ώρες φύλαξης ανά βάρδια ώστε να μπορεί να προσδιοριστεί ο ακριβής αριθμός των φυλάκων που πρέπει να απασχοληθούν σε ημερήσια βάση, ενόψει και της διαφοροποιημένης ανά ημέρα της εβδομάδας απαίτησης για τις ώρες φύλαξης. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι παρά τις διευκρινίσεις που ζητήθηκαν, η αναθέτουσα αρχή δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες πληροφορίες ενώ, ως προκύπτει από τους όρους της Διακήρυξης, δεν έχει υπολογίσει τον προϋπολογισμό της υπηρεσίας κατά τρόπο τυχαίο αλλά με βάση συγκεκριμένες εκτιμήσεις τόσο ως προς τον αριθμό των εργαζομένων όσο και ως προς τις ημέρες και ώρες εργασίας. Η παράλειψη του καθορισμού του αριθμού φυλάκων που πρόκειται να απασχοληθούν και του προγράμματος φύλαξης είναι απολύτως αναγκαία για την εκτίμηση του ελάχιστου νομίμου εργοδοτικού κόστους και των λοιπών ποσών που πρέπει να υπολογιστούν για τη σύνταξη της οικονομικής προσφοράς (όπως ασφαλιστικές εισφορές ανάλογα με την πλήρη ή μερική απασχόληση των εργαζομένων, εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ κλπ) και καθιστά αδύνατη την κατάρτιση συγκρίσιμων προσφορών εφόσον ο κάθε υποψήφιος διαμορφώνει την

Αριθμός απόφασης: 778/2021

προσφορά του με βάση τις δικές του υποκειμενικές εκτιμήσεις και όχι με βάση σαφείς, συγκεκριμένες και επαρκώς ορισμένες παραδοχές.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι εκείνο το οποίο ενδιαφέρει δεν είναι ο αριθμός των εργαζομένων, αφού ο κάθε συμμετέχων θα διαρθρώσει τον αριθμό των εργαζομένων που θα διαθέσει για την παροχή της δημοπρατούμενης υπηρεσίας έτσι όπως νομίζει προσπαθώντας να επιτύχει την χαμηλότερη δυνατή προσφορά, χωρίς να παραβιάζει τις ελάχιστες νόμιμες αμοιβές και ασφαλιστικές εισφορές όσων εργαζομένων χρησιμοποιήσει και ότι το προτεινόμενο σχέδιο φύλαξης δεν αξιολογείται ούτε αποτελεί λόγο απόρριψης προσφοράς. Κατά την αναθέτουσα αρχή, το ότι για την σύνταξη του ενδεικτικού προϋπολογισμού ελήφθησαν υπόψη τα στοιχεία που προβλέπει το άρθρο 68 του ν. 3863/2010, δεν σημαίνει ότι αποβλέπει σε έναν ελάχιστο αριθμό εργαζομένων, αλλά τούτο έγινε μόνον για τις ανάγκες προσδιορισμού ενός ενδεικτικού προϋπολογισμού και ούτε ο αριθμός των εργαζομένων, ούτε το καθεστώς απασχόλησής τους, ούτε ο τρόπος κατανομής τους για την κάλυψη των απαιτούμενων ωρών φύλαξης εξετάζεται ούτε αποτελεί κριτήριο αξιολόγησης, καθόσον το μοναδικό κριτήριο ανάθεσης είναι η χαμηλότερη τιμή, ήτοι είναι αδιάφορος ο αριθμός και το καθεστώς (πλήρης - μειωμένη απασχόληση, ωρομίσθια, μισθός κ.λπ) των εργαζομένων που θα χρησιμοποιήσει ο κάθε συμμετέχων, αρκεί να μην παραβιάζονται οι διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας ως προς το ελάχιστο νόμιμο προβλεπόμενο εργοδοτικό κόστος (ελάχιστες νόμιμες αμοιβές + εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές). Αντιθέτως, ενδεχόμενος περιορισμός του αριθμού των απασχολούμενων θα οδηγούσε σε συρρίκνωση της ανάπτυξης του ανταγωνισμού, καθόσον θα οδηγούσε σε παγιωμένο εργοδοτικό κόστος για όλους, χωρίς να είναι δυνατή η μείωση της οικονομικής προσφοράς, η οποία μπορεί να επιτευχθεί με ενδεχόμενη εφαρμογή εκ μέρους των συμμετεχόντων νόμιμου, ευέλικτου και εναλλακτικού καθεστώτος απασχόλησης και οργάνωσης της υπηρεσίας, ενώ κατά τη διάρκεια των δύο ετών της σύμβασης είναι πολύ πιθανόν να μεταβληθούν οι ώρες της φύλαξης λόγω αλλαγής συνθηκών με αντίστοιχη μεταβολή της αμοιβής του αναδόχου, κατά την ρητή σχετική πρόβλεψη και το δικαίωμα προαίρεσης, την οποία με την ίδια λογική θα έπρεπε να είχε προσβάλλει η προσφεύγουσα, πλην όμως δεν το κάνει.

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Κρίσιμα στοιχεία, κατά την αναθέτουσα αρχή είναι η διάρκεια της σύμβασης και οι ώρες απασχόλησης που ικανοποιεί ποσοτικώς την απαιτούμενη διάρκεια φύλαξης και όχι ο αριθμός των εργαζομένων.

32. Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 1.2 προβλέπεται ότι αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η φύλαξη του συνόλου των εγκαταστάσεων της ..., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής και ότι η σύμβαση υποδιαιρείται στο ΤΜΗΜΑ 1 : «Φύλαξη των πυλών της ... - Περιπολία στους χώρους της ... – Υποστήριξη, Επίβλεψη της έκδοσης τιμολογίων παροχής υπηρεσιών στα ταμεία των πυλών της ... » και ΤΜΗΜΑ 2: Υπεύθυνος ελέγχου εγκαταστάσεων, με προϋπολογιζόμενη δαπάνη 840.000 ευρώ, ενώ στο άρθρο 1.2.2. περιλαμβάνεται ενδεικτικός πίνακας με τις ώρες της υπηρεσίας φύλαξης ανά ημέρα της εβδομάδας, ενώ για τον υπεύθυνο ελέγχου εγκαταστάσεων της αναθέτουσας αρχής προβλέπεται ρητώς ότι θα απασχολείται 8 ώρες ημερησίως από Δευτέρα έως Παρασκευή, με καθαρό μηνιαίο μισθό 800 ευρώ. Στο δε άρθρο 2.4.4. προβλέπεται ότι η οικονομική προσφορά περιλαμβάνει, επί ποινή αποκλεισμού, το ωριαίο κόστος, πλήρη αναλυτική καταγραφή του τρόπου υπολογισμού των αποδοχών του προσωπικού για την παροχή των υπηρεσιών φύλαξης, το συνολικό κόστος των υπηρεσιών δυο ετών, το εργατικό κόστος, διοικητικό κόστος, εργολαβικό κέρδος των αναλωσίμων, όλες τις κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων για τα δυο έτη και για όλες τις θέσεις και τα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν.3863/2010. Επιπλέον, προβλέπεται η διάρκεια της σύμβασης και ότι ο αριθμός των απασχολούμενων κατά τις αργίες δεν θα μεταβάλλεται.

Περαιτέρω, στο Παράρτημα Ι αναφέρεται ότι ο πίνακας ωρών εργασίας είναι ενδεικτικός και ότι η αναθέτουσα αρχή θα έχει το δικαίωμα να κατανέμει το προσωπικό του αναδόχου ανάλογα με τις ανάγκες της ανά πάσα στιγμή, σε ώρες που πάντα θα έχουν το ίδιο εργατικό κόστος, ότι ο προϋπολογισμός υπολογίστηκε με βάση τον κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο, ενώ στο Παράρτημα ΙΙ προβλέπεται ότι τα άτομα για τη φύλαξη των εγκαταστάσεων δεν θα παραμένουν σταθερά σε μία Πύλη με συγκεκριμένο αντικείμενο απασχόλησης και σταθερό ωράριο εργασίας αυτών, αλλά θα εναλλάσσονται τόσο στις θέσεις εργασίας τους, όσο και στα ωράρια απασχόλησής τους, ότι στα ειδικά καθήκοντα του αναδόχου περιλαμβάνεται η εποπτεία και έλεγχος

Αριθμός απόφασης: 778/2021

των εγκαταστάσεων επί 24ώρου βάσεως από το προσωπικό περιπόλου-αρχιφύλακα, ότι κατά τις ημέρες και ώρες λειτουργίας της ... (...) θα υπάρχει άτομο της εταιρείας φύλαξης που θα διενεργεί πεζή περιπολία με ιδιαίτερη έμφαση στις ράμπες των Πυρήνων για την πρόληψη παραβατικών συμπεριφορών, θα διενεργείται έλεγχος και καταγραφή των έμφορτων οχημάτων (προμηθευτές) στις Πύλες εισόδου, για κάθε περιστατικό πέραν των αρμοδιοτήτων της εταιρείας φύλαξης, ότι ο υπεύθυνος ελέγχου εγκαταστάσεων ή ο αναπληρωτής αυτού ή το απογευματινό και νυχτερινό περίπολο θα απευθύνονται στα αρμόδια όργανα της αναθέτουσας αρχής, ότι ο υπάλληλος της εταιρείας φύλαξης ελέγχει τον χώρο της ... από τις τοποθετημένες κάμερες μέσα στο γραφείο του (Πύλη- 4) καθώς και ότι οι υπάλληλοι της εταιρείας φύλαξης θα πρέπει να ελέγχουν τα κτίρια και να έχουν την εποπτεία και τον έλεγχο των εγκαταστάσεων επί 24ωρου βάσεως.

33. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή έχει αναρτήσει στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις διευκρινίσεις που έχει δώσει σε σειρά ερωτημάτων οικονομικών φορέων και ειδικότερα, στην από 25-02-2021 απάντησή της αναφέρει ότι στον συγκεντρωτικό πίνακα ωρών περιλαμβάνονται οι 8 ώρες ημερησίως του υπευθύνου ελέγχου των εγκαταστάσεων και των εποχούμενων περιπολιών αλλά όχι των επίσημων αργιών, οι οποίες έχουν προϋπολογιστεί καθώς και ότι σε κάθε περίπτωση στην προσφορά κάθε συμμετέχοντα θα πρέπει να γίνει ο υπολογισμός του εργατικού κόστους της κάθε ημέρας βάσει των ωρών που έχουν δοθεί και στην συνέχεια στο κόστος αυτό, θα προστεθεί και η απαιτούμενη προσαύξηση εάν η ημέρα είναι αργία. Επιπλέον, στην από 26-02-2021 διευκρίνισή της αναφέρει ότι: «», και στην από απάντησή της αναφέρει ότι: *«Στον πίνακα της σελίδας 3 άρθρο 1.2.2. γίνεται επαρκέστατη αναφορά στον αριθμό των απαιτούμενων ωρών φύλαξης.*

Η παρούσα Διακήρυξη, επί της οποίας υποβάλατε ερώτημα για διευκρίνηση, συντάχθηκε με βάση τον απαιτούμενο αριθμό ωρών φύλαξης και όχι με βάση τον αριθμό απασχολούμενων φυλάκων.

Οι ακριβείς ώρες φύλαξης δεν μπορούν να σας δοθούν, ώστε να μην υπάρχουν παρανοήσεις στην προσφορά που θα υποβάλλετε, όμως σε κάθε περίπτωση το σύνολο των ωρών απασχόλησης θα είναι αντιστοίχως ανάλογες με τον προαναφερόμενο πίνακα.

Αριθμός απόφασης: 778/2021

Αντιστοίχως, δεν θα δοθεί ο αριθμός των απασχολουμένων φυλάκων, καθώς τούτο αποτελεί θέμα της κάθε συμμετέχουσας εταιρίας στον διαγωνισμό».

34. Επειδή, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης και τις δοθείσες διευκρινίσεις, ρητώς απαιτείται 24ωρη φύλαξη των χώρων της αναθέτουσας αρχής, με 24ωρη εποχούμενη περιπολία, στον συγκεντρωτικό πίνακα ωρών φύλαξης περιλαμβάνεται και το 8ωρο του υπευθύνου ελέγχου των εγκαταστάσεων, ενώ στον ενδεικτικό πίνακα αναφέρονται οι απαιτούμενες ώρες φύλαξης ημερησίως κατά τη διάρκεια της ημέρας και κατά τη διάρκεια της νύχτας καθώς και η διάρκεια της σύμβασης. Δεν αναφέρονται, ωστόσο, συγκεκριμένα σημεία φύλαξης πλην του ότι θα υπάρχει έλεγχος από κάμερες στην Πύλη 4 και ότι θα υπάρχει πεζή περιπολία στους χώρους της ... κατά τις ώρες λειτουργίας της. Ως εκ τούτου, δοθέντος ότι ορίζεται ότι η αναφορά των περιστατικών θα γίνεται είτε από τον υπεύθυνο ελέγχου εγκαταστάσεων (ή τον αναπληρωτή του) ή το απογευματινό και νυχτερινό περίπολο, εμμέσως συνάγεται ότι το 24ωρο μοιράζεται σε 3 βάρδιες (πρωινή, απογευματινή, βραδυνή), εφόσον δεν αναφέρεται συγκεκριμένος αριθμός σημείων φύλαξης ή συγκεκριμένα σημεία φύλαξης σε συγκεκριμένο ωράριο. Στην περίπτωση αυτή, στις αναφερόμενες ώρες κατά τη διάρκεια της ημέρας, εφόσον αφαιρεθεί το 8ωρο του υπευθύνου ελέγχου των εγκαταστάσεων για τις ημέρες Δευτέρα έως Παρασκευή, προκύπτει ότι αφενός μεν οι υπολειπόμενες ώρες Δευτέρας-Παρασκευής και οι ώρες του Σαββάτου και της Κυριακής μοιράζονται σε 2 βάρδιες και αφετέρου οι ώρες κατά τη διάρκεια της νύχτας αφορούν στη νυχτερινή βάρδια προκειμένου να συμπληρωθούν οι 3 βάρδιες του 24ώρου. Εφόσον, επομένως, για παράδειγμα οι 98 ώρες της Δευτέρας (106-8) φαίνεται να αφορούν στη νυχτερινή βάρδια, προκειμένου να υπολογισθεί ο αριθμός των απαιτούμενων εργαζομένων πλήρους απασχόλησης ανά βάρδια, θα αρκούσε να διαιρεθούν οι ώρες εργασίας με το 2 (βάρδιες) και στη συνέχεια με το 8 (πλήρης απασχόληση), ήτοι 6,125 εργαζόμενοι για να καλύψουν τις οικείες ανάγκες φύλαξης των εγκαταστάσεων της αναθέτουσας αρχής ανά βάρδια (πρωινή και απογευματινή), εκ των οποίων ο ένας θα εκτελεί εποχούμενη περιπολία, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Διακήρυξης. Βασίμως δε υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή ότι εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια των

Αριθμός απόφασης: 778/2021

διαγωνιζομένων για το αν θα απασχολήσουν εργαζόμενους σε πλήρη ή μερική απασχόληση ανάλογα με το πρόγραμμα φύλαξης που θα επιλέξουν να προτείνουν ώστε να προσφέρουν τη συμφερότερη από οικονομικής άποψης προσφορά, με βάση την τιμή. Το γεγονός ότι οι ώρες φύλαξης διαφέρουν ανάλογα με τη μέρα, εφόσον η υποχρέωση 24ώρου φύλαξης αφορά σε όλες τις ημέρες, επηρεάζει μεν τον απαιτούμενο αριθμό απασχολούμενων κατά τρόπο δε που δύναται να υπολογισθεί από τους διαγωνιζόμενους. Ωστόσο, ο αριθμός των εργαζομένων, ανεξαρτήτως του τρόπου απασχόλησης, αποτελεί κρίσιμο μέγεθος για τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς και πρέπει να προκύπτει από τον σαφή προσδιορισμό των αναγκών της αναθέτουσας αρχής. Εν προκειμένω, πουθενά στη Διακήρυξη δεν αναφέρεται ρητώς και σαφώς ότι οι ώρες στον συγκεντρωτικό πίνακα αντιστοιχούν σε 3 βάρδιες ανά 24ωρο ώστε να είναι σαφής ο τρόπος υπολογισμού του αριθμού εργαζομένων (είτε πλήρους είτε μερικής απασχόλησης) από τους διαγωνιζόμενους κατά τη σύνταξη της οικονομικής προσφοράς τους για την κοστολόγηση της εργατοώρας, ούτε υπάρχει αναφορά στα σημεία φύλαξης των εγκαταστάσεων της αναθέτουσας αρχής ανά βάρδια, ώστε ο υπολογισμός του αριθμού των εργαζομένων να είναι εφικτός επί μιας σταθερής βάσης υπολογισμού του κόστους των παρεχόμενων υπηρεσιών. Επομένως, βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι μόνη η αναφορά στις απαιτούμενες ώρες φύλαξης ημερησίως δεν αρκεί προκειμένου να συντάξουν οι διαγωνιζόμενοι συγκρίσιμες προσφορές επί τη βάσει κοινών υπολογισμών για κρίσιμα μεγέθη και απαιτείται ο ρητός προσδιορισμός τουλάχιστον ενός ακόμα μεγέθους όπως ο αριθμός και ο προσδιορισμός των σημείων φύλαξης σε συγκεκριμένες ώρες ή οι βάρδιες φύλαξης ανά ημέρα σε ημερήσιο και νυχτερινό ωράριο ή οι ώρες φύλαξης ανά βάρδια ώστε να μπορεί να προσδιοριστεί ο ακριβής αριθμός των φυλάκων που πρέπει να υπολογίσουν οι διαγωνιζόμενοι σε ημερήσια βάση προκειμένου να διαμορφώσουν την οικονομική τους προσφορά κατά τρόπο που να διασφαλίζει την αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης. Υπό τα δεδομένα αυτά, επαφίεται στους διαγωνιζόμενους να διαμορφώσουν, σύμφωνα με δικούς τους υπολογισμούς, ένα πρόγραμμα φύλαξης και να κοστολογήσουν, βάσει αυτού, την τιμή ανά εργατοώρα που θα προσφέρουν με την οικονομική τους προσφορά, όταν το κριτήριο ανάθεσης είναι η χαμηλότερη τιμή όχι η πλέον συμφέρουσα

Αριθμός απόφασης: 778/2021

προσφορά κατόπιν αξιολόγησης της προτεινόμενου σχεδίου φύλαξης, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα. Επομένως, η προσβαλλόμενη Διακήρυξη είναι ασαφής διότι δεν επιτρέπει την με ασφαλή τρόπο διαμόρφωση οικονομικής προσφοράς, κατά παράβαση της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων που επιβάλλει στην αναθέτουσα αρχή, πλην της υποχρέωσης σαφήνειας των όρων της διακήρυξης, και την υποχρέωση να περιγράψει κατά τρόπο απολύτως σαφή και ακριβή τις πραγματικές συνθήκες υπό τις οποίες θα κληθεί να παράσχει ο ανάδοχος τις ζητούμενες υπηρεσίες, ώστε κάθε ενδιαφερόμενος, αφενός μεν να διαθέτει όλες τις πληροφορίες που του είναι απαραίτητες για να αποφασίσει αν θα μετάσχει ή όχι στον προκηρυχθέντα διαγωνισμό, αφετέρου δε να έχει σε περίπτωση συμμετοχής του στο διαγωνισμό τις αυτές ακριβώς με τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ευκαιρίες κατά το στάδιο προετοιμασίας και υποβολής της προσφοράς του. Συνακόλουθα, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

35. Επειδή στον δεύτερο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι ενώ κατά το ισχύον θεσμικό πλαίσιο οι υποψήφιοι οφείλουν να τηρούν απαρέγκλιτα τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και να διαμορφώνουν την προσφορά τους κατά τρόπο ώστε να περιλαμβάνει τις νόμιμες κρατήσεις, το κόστος αναλωσίμων, εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, καθώς και του εργολαβικού τους κέρδους ώστε να μην τίθεται σε κίνδυνο η εκτέλεση της σύμβασης, στοιχεία τα οποία οφείλει να εκτιμήσει η αναθέτουσα αρχή προκειμένου να κάνει αποδεκτή την προσφορά και να μην τη θεωρήσει ως ασυνήθιστα χαμηλή, στην επίμαχη Διακήρυξη προβλέπεται ρητώς ότι η αναθέτουσα αρχή δεν θα ελέγξει το ποσοστό εργολαβικού οφέλους ή διοικητικού κόστους που θα δηλωθεί από τους υποψήφιους αναδόχους.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι ο συγκεκριμένος όρος έχει την έννοια ότι το ύψος του δηλούμενου διοικητικού κόστους δεν αποτελεί από μόνο του λόγο απόρριψης των προσφορών και δεν αναιρεί τον έλεγχο των προσφορών στα πλαίσια του άρθρου 88 Ν 4412/2016, εάν εμφανίζονται ως ασυνήθιστα χαμηλές, ενόψει και με συνυπολογισμό και όλων των υπολοίπων οικονομικών παραμέτρων για την διαμόρφωσή τους.

36. Επειδή στην επίμαχη Διακήρυξη, στο άρθρο 2.4.4. ορίζεται ρητώς ότι «*Επισημαίνεται ότι η ... δεν θα ελέγξει το ποσοστό εργολαβικού οφέλους ή*

Αριθμός απόφασης: 778/2021

διοικητικού κόστους», ενώ, παράλληλα, στο Παράρτημα ΙΙΙ ορίζεται ρητώς επίσης ότι: «*Η ... ως Αναθέτουσα Αρχή, ορίζει ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας (εταιρείες φύλαξης) είναι αυτός που υποχρεούται να περιλάβει στην προσφορά του ποσοστό διοικητικού κόστους, αναλωσίμων καθώς και εργολαβικού κέρδους – επί ποινή απορρίψεως - δεν μπορεί να συνυπολογίσει ποσοστό μηδαμινό. Σε κάθε περίπτωση που η Επιτροπή Διενέργειας/Επιτροπή Αξιολόγησης διαπιστώσει ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, οφείλει να καλέσει εγγράφως τον διαγωνιζόμενο να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς του, και αν κρίνει, εν όψει των υποβληθεισών εξηγήσεων και υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαδικασίας, ότι οι εξηγήσεις αυτές είναι ανεπαρκείς, να την απορρίψει ως απαράδεκτη».*

37. Επειδή βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η επίμαχη Διακήρυξη περιλαμβάνει αντιφατικούς όρους με αποτέλεσμα να μην προκύπτει με σαφήνεια εάν το δηλωθέν ποσοστό του εργολαβικού κέρδους και του διοικητικού κόστους της οικονομικής προσφοράς θα ελεγχθούν από την αναθέτουσα αρχή σε περίπτωση που αυτά εμφανίζονται ως ασυνήθιστα χαμηλά ή αν καθίστανται ανέλεγκτα κατά παράβαση του ισχύοντος κανονιστικού πλαισίου. Επομένως, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

38. Επειδή στον τρίτο λόγο της προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι στην επίμαχη Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή επέλεξε να μην θέσει κριτήρια επιλογής ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, διευρύνοντας υπέρμετρα και χωρίς κανένα περιορισμό τον κύκλο των ενδιαφερομένων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό, κατά προφανή δυσαναλογία προς το αντικείμενο και τις σύνθετες απαιτήσεις της προκηρυχθείσας σύμβασης με αποτέλεσμα να δίνεται η δυνατότητα συμμετοχής σε αναξιόπιστους και αφερέγγυους οικονομικούς φορείς και να μην αναπτύσσεται πραγματικός και υγιής ανταγωνισμός.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι έχει την ευχέρεια να επιλέξει μεταξύ των κριτηρίων, είτε το σύνολό τους, είτε κάποια από αυτά, τα οποία κατά την κρίση του εξυπηρετούν την προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς να υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης, ούτε να υπολείπονται τούτων και ότι επέλεξε

Αριθμός απόφασης: 778/2021

κριτήρια επιλογής που δεν υπερβαίνουν τις ανάγκες της σύμβασης και εξασφαλίζουν την προσήκουσα εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης.

39. Επειδή, όσον αφορά τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά όρων διακήρυξης, η προσφεύγουσα πρέπει να επικαλεσθεί άμεση βλάβη από τον όρο της διακήρυξης, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτήν τους κανόνες που αφορούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό (βλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣΤΕ 148/2016 Ολομ., ΕΑ ασφ. Μ. 415/2014, Δημήτριος Γ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 756).

40. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα δεν εξειδικεύει τη βλάβη της αναφορικά με τα θεσπιζόμενα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ούτε ισχυρίζεται ότι αυτά καθιστούν ουσιωδώς δυσχερή ή αδύνατη τη συμμετοχή της στον διαγωνισμό, ενώ παράλληλα προβάλλει ισχυρισμούς που αφορούν στη σκοπιμότητα των επιλογών της αναθέτουσας αρχής ως προς το αν τα κριτήρια αυτά είναι ικανά να αποδείξουν την ότι ο υποψήφιος ανάδοχος διαθέτει το αναγκαίο επίπεδο επάρκειας και δυνατοτήτων. Ταυτόχρονα, όλως αντιφατικώς, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν έθεσε κανένα κατ'ουσίαν κανένα κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας. Επομένως, ο τρίτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως απαραδέκτως προβαλλόμενος.

41. Επειδή, ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σε περίπτωση, όπως η παρούσα, ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών, όπως στην υπό κρίση διακήρυξη, πρέπει να ακυρωθεί η διακήρυξη στο σύνολό της (πρβλ. ΣΤΕ 1135/2010, ΕΑ 1089/2009, ΣΤΕ 2951-52/2004 επταμ. και απόφαση ΔΕΕ της 4.12.2003 στην υπόθεση C448/2001, *ENV AG Wienstrom GmbH κ.λπ.*, Συλλ. 2003, σελ. I-14527, σκέψεις 92-95).

42. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

43. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

Αριθμός απόφασης: 778/2021

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. πρωτ. .../15-2-2021 Διακήρυξη.,

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ύψους τεσσάρων χιλιάδων διακοσίων (4.200) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 9 Απριλίου 2021 και εκδόθηκε στις 28 Απριλίου στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ**