

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 14^η Απριλίου 2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση - Εισηγήτρια και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 5.3.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ΑΕΠΠ 480/5.3.2021 του προσφεύγοντος «...» ως ασκούντος ατομική επιχείρηση με τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «προσφεύγων») που εδρεύει στην ..., οδός ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), νομίμως εκπροσωπούμενου και

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στη ..., οδός ..., αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η με αρ. 58/22.2.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, να απορριφθεί η προσφορά της παρεμβαίνουσας, να αναδειχθεί η ίδια προσωρινή ανάδοχος.

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

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ευαγγελία Μιχολίτση

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 2 του Ν.4412/2016 και 5 παρ. 2 του ΠΔ

Αριθμός απόφασης: 814/2021

39/2017 νόμιμο e-παράβολο, ύψους ευρώ 2.340,00 ήτοι ειδικότερα, έχει εκδοθεί, πληρωθεί, δεσμευθεί και κατατεθεί e- παράβολο (βλ. παράβολο με αριθμό ... με αποδεικτικό της ... της 5.3.2021 περί πληρωμής του ανωτέρω παραβόλου και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ όπου το παράβολο φέρεται ως «δεσμευμένο»).

2. Επειδή, με την με αρ. ... Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάθεση της σύμβασης «Καθαρισμός και σάρωση οδών και κοινόχρηστων χώρων των ... και ... του ... για τα έτη 2020-2022» συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 580.032,00 συμπ. ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής (χαμηλότερη τιμή). Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση την 4.12.2020 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε στις 9.12.2020 στο ΚΗΜΔΗΣ (Α.Δ.Α.Μ ... 2020-12-09) και στο ΕΣΗΔΗΣ και έλαβε αριθμό Συστήματος Στον εν λόγω διαγωνισμό συμμετείχαν δύο (2) οικονομικοί φορείς υποβάλλοντας προσφορές, ήτοι η προσφεύγουσα με την α/α ... προσφορά της και η παρεμβαίνουσα με την με αρ. συστήματος ... προσφορά αντίστοιχα.

3. Επειδή, σε συνέχεια αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών εκδόθηκε η προσβαλλόμενη με αριθμό 58/2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το αριθ.πρωτ.2021/22.01.2021 πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και κρίθηκαν αποδεκτές οι προσφορές αμφότερων των συμμετεχόντων και αντιστοίχως εγκρίθηκε το με αριθ.πρωτ.4091/08.02.2021 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα. Κατά της ως άνω απόφασης, η οποία κοινοποιήθηκε μετά του με αρ. πρωτ. 6627/ 26.2.2021 συνοδευτικού εγγράφου και των εισηγητικών πρακτικών μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 26.2.2021 προς όλους τους συμμετέχοντες, ασκήθηκε η υπό εξέταση προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

4. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή με κατάθεση στις 5.3.2021 στον διαδικτυακό τόπο διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) - ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη πράξη γνωστοποιήθηκε σε όλους τους ενδιαφερομένους την 26.2.2021- έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 ενώ (η προσφυγή) είναι νομίμως υπογεγραμμένη. Επισημαίνεται ότι η ίδια η προσφεύγουσα κοινοποίησε την προσφυγή στην ΑΕΠΠ αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Επειδή, η προσφυγή ασκήθηκε μετά προδήλου εννόμου συμφέροντος στρεφόμενη κατά της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου κι επιδιώκοντας την ανάληψη της σύμβασης από την ίδια την προσφεύγουσα.

6. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016. Επομένως, νομίμως φέρεται προς εξέταση η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή στο 5ο κλιμάκιο της ΑΕΠΠ.

7. Επειδή η Αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 9 παρ. 1 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε μέσω της εφαρμογής «επικοινωνία», στις 8.3.2021 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε όλους τους λοιπούς συμμετέχοντες, οι οποίοι δυνητικά θίγονται από την αποδοχή της εν θέματι προσφυγής, προκειμένου να λάβουν γνώση. Συνεπώς η παρέμβαση που ασκήθηκε από την παρεμβαίνουσα με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 17.3.2021 ασκήθηκε εμπροθέσμως, από οικονομικό φορέα με πρόδηλο έννομο συμφέρον καθώς η προσφυγή στρέφεται κατά της προσφοράς του, ενώ έχει αναδειχθεί προσωρινός ανάδοχος με την προσβαλλόμενη απόφαση, και εν γένει παραδεκτώς.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ στις 12.3.2021 τις με αρ. πρωτ. (εισερχ) 8532/11.3.2021 απόψεις επί της προσφυγής μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ). Επισημαίνεται ότι τις απόψεις κοινοποίησε ομοίως μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ αυθημερόν η αναθέτουσα αρχή, στην προσφεύγουσα.

9. Επειδή η προσφεύγουσα υποστηρίζει με την προσφυγή της τα εξής : «...[.]III. ΝΟΜΙΚΗ ΚΑΙ ΟΥΣΙΑΣΤΙΚΗ ΒΑΣΗ

A. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ (ΥΠΟ)ΦΑΚΕΛΟ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ ...

1. Η εργασία για την οποία προκηρύχθηκε ο εν λόγω διαγωνισμός έχει ως αντικείμενο τον Καθαρισμό και σάρωση οδών και κοινόχρηστων χώρων των ... και

Στα πλαίσια του εν λόγω αντικειμένου περιλαμβάνονται οι εργασίες καθαρισμού- σαρώματος, σε όλους τους δρόμους, πεζοδρόμια, πάρκα, πλατείες, κοινόχρηστους χώρους, των δημοτικών ενοτήτων ... του

Η δημοπρατούμενη εργασία φέρει κωδικό CPV ... "... " σύμφωνα με το κοινό λεξιλόγιο για τις δημόσιες συμβάσεις CPV" (Κανονισμός 2195/2020 ΕΚ).

Στο Άρθρο 9: Δικαιούμενοι συμμετοχής στον διαγωνισμό αναφέρεται πως :

«Δεκτοί στον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό γίνονται:

Όλα τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή ενώσεις αυτών, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 του ν. 4412/2016, που ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα σχετική με το αντικείμενο της εν λόγω εργασίας. (...)

Επίσης, στο Άρθρο 11: Κριτήρια επιλογής αναφέρεται το εξής:

«Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να πληρούν τα κριτήρια επιλογής που ορίζονται στο παρόν άρθρο ώστε να διασφαλίζεται ότι διαθέτουν τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις.

11.2. Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, είναι να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. Για την απόδειξη της προαναφερόμενης απαίτησης καταλληλότητας απαιτείται πιστοποιητικό / βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου, με το οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

11.3. Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια είναι:

A) κατά τις τρεις (3) τελευταίες, πριν από το έτος του διαγωνισμού, οικονομικές χρήσεις (δηλαδή από 1-1 ως 31-12 για τα έτη 2017, 2018 και 2019), να έχουν ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 200% του συνολικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.) της υπό ανάθεση υπηρεσίας (δηλαδή ίσο με 936.000,00€). Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού Φορέα αποδεικνύεται με την κατάθεση αντιγράφων ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 (για Όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησης, ανάλογα με το είδος αυτής.

B) να έχει αποδεδειγμένη εγκεκριμένη πιστοληπτική ικανότητα ίση με το 80% του συνολικού προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας (δηλαδή 374.400,00€), η οποία αποδεικνύεται με βεβαίωση από αναγνωρισμένο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα.

Γ) Οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να καταθέσουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο με αστική ευθύνη έναντι τρίτων ύψους τουλάχιστον 300.000,00€.»

Επιπλέον, στο Άρθρο 15:Λόγοι απόρριψης προσφορών αναφέρεται πως:

«Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

(...)η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.»

Στην Τεχνική Μελέτη της Διεύθυνσης Καθαριότητας - Περιβάλλοντος του ..., με Α.Π. 25596/15.07.2020 , αναφέρεται, επίσης, πως :

«Το αντικείμενο του καθαρισμού περιλαμβάνει τον καθαρισμό όλων των κοινοχρήστων χώρων όπως πεζοδρόμια, πλατείες, πάρκα, παιδικές χαρές και δρόμους από υλικά όπως σκουπίδια, χαρτιά, τσιγάρα, σακούλες, φύλλα δένδρων και οτιδήποτε άλλο εμπίπτει στην κατηγορία του απορρίμματος.

Με τις εργασίες σάρωσης, όλων των οδών, κοινοχρήστων χώρων και πλατειών των Δημοτικών Ενοτήτων ... και ..., του Δήμου ... - ... προβλέπονται:

Αριθμός απόφασης: 814/2021

1. Εργασίες καθαρισμού ρείθρων, πεζοδρομίων, δέντρων από παράσιτα και παραφυάδες. Θα προηγηθεί απομάκρυνση φερτών υλικών και χωμάτων όπου υπάρχουν, από τις παρειές των οδών με ευθύνη της υπηρεσίας και στην συνέχεια θα ακολουθήσει ο καθαρισμός των ρείθρων, Τα παραγόμενα υλικά της αποψίλωσης και σάρωσης θα τοποθετούνται εντός πλαστικών σάκων, θα μεταφέρονται στους πλησιέστερους κάδους απορριμμάτων και θα απομακρύνονται για τελική διάθεση από την υπηρεσία του Δήμου. (...)»

Οι εταιρίες που ασκούν εμπορική δραστηριότητα πρέπει να είναι εγγεγραμμένες στο αντίστοιχο Εμπορικό ή Επαγγελματικό Μητρώο . Στο πιστοποιητικό Επιμελητηρίου της εκάστοτε εταιρίας αναγράφονται οι δραστηριότητες, κύριες και δευτερεύουσες.

Οι εταιρίες που λαμβάνουν μέρος σε έναν δημόσιο διαγωνισμό οφείλουν να πληρούν τα αντικειμενικά κριτήρια που ορίζονται στην διακήρυξη και να ασκούν συναφή εμπορική δραστηριότητα με το αντικείμενο της σύμβασης.

Στην εν λόγω διακήρυξη θα έπρεπε οι συμμετέχοντες να ασκούν δραστηριότητα για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού και σάρωσης οδών (οδοκαθαρισμού).

Στο πιστοποιητικό Επιμελητηρίου που προσκομίζω φαίνεται η δραστηριότητα : "... ...".

Η εταιρία ... προσκομίζει στον φάκελο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής - Τεχνικής Προσφοράς πιστοποιητικό Επιμελητηρίου στο οποίο όμως φαίνεται πως δεν ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο του διαγωνισμού.

Κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Οι διατάξεις της διακήρυξης, οι οποίες διέπουν τον διαγωνισμό, περιέχουν ειδικές ρυθμίσεις που είναι υποχρεωτικά εφαρμοστέες και υπερισχύουν κάθε αντίθετης ρύθμισης ως ειδικότερες και αφορώσες το συγκεκριμένο διαγωνισμό (βλ. ΣτΕ 1502/2003, ΣτΕ ΕΑ 16/2005, 977/2004, ΔΕφΑΘ 2277/2014, ΔΕφΑΘ αναστ. 895/2012). Η παράβαση των ανωτέρω

Αριθμός απόφασης: 814/2021

διατάξεων οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C- Αριθμός απόφασης: 1046 / 2020 15 19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44, ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54 κλπ).

Σύμφωνα με όλα τα ανωτέρω η εταιρία ... δεν δραστηριοποιείται στο αντικείμενο του διαγωνισμού και θα πρέπει να απορριφθεί.

Περαιτέρω δε, ζητούνταν από τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό να υποβάλουν κατάλογο παρόμοιων εργασιών που έχουν εκτελεσθεί κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού. Η προσωρινή ανάδοχος έχει υποβάλλει κατάλογο έργων, ο οποίος όμως δεν συμπεριλαμβάνει παρόμοια έργα με το προς ανάθεση έργο.

Παρακάτω φαίνεται ο κατάλογος με τα έργα που δήλωσε η προσωρινή ανάδοχος:

ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ

Ως αναφέρω ανωτέρω, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και της μελέτης της Διεύθυνσης Καθαριότητας - Περιβάλλοντος του ..., με Α.Π. 25596/15.07.2020, το αντικείμενο του καθαρισμού περιλαμβάνει τον καθαρισμό όλων των κοινοχρήστων χώρων όπως πεζοδρόμια, πλατείες, πάρκα, παιδικές χαρές και δρόμους από υλικά όπως σκουπίδια, χαρτιά, τσιγάρα, σακούλες, φύλλα δένδρων και οτιδήποτε άλλο εμπίπτει στην κατηγορία του απορρίμματος.

Με τις εργασίες σάρωσης, όλων των οδών, κοινοχρήστων χώρων και πλατειών των Δημοτικών Ενοτήτων ... και ..., του Δήμου ... - ... προβλέπονται:

1. Εργασίες καθαρισμού ρείθρων, πεζοδρομίων, δέντρων από παράσιτα και παραφυάδες. Θα προηγηθεί απομάκρυνση φερτών υλικών και χωμάτων όπου υπάρχουν, από τις παρειές των οδών με ευθύνη της

Αριθμός απόφασης: 814/2021

υπηρεσίας και στην συνέχεια θα ακολουθήσει ο καθαρισμός των ρείθρων, Τα παραγόμενα υλικά της αποψίλωσης και σάρωσης θα τοποθετούνται εντός πλαστικών σάκων, θα μεταφέρονται στους πλησιέστερους κάδους απορριμμάτων και θα απομακρύνονται για τελική διάθεση από την υπηρεσία του Δήμου. (...)

Από τον κατάλογο έργων που προσκομίζει η εταιρία ... είναι σαφές πως δεν υπάρχει κάποιο έργο το οποίο να έχει εκτελέσει η εν λόγω εταιρία κατά την τελευταία τριετία και η οποία να έχει συναφές αντικείμενο με το αντικείμενο του διενεργούμενου διαγωνισμού. Η προσωρινή ανάδοχος σύμφωνα με τον κατάλογο που υποβάλλει έχει εκτελέσει έργα παροχής υπηρεσιών καθαριότητας σε νοσοκομεία , αθλητικές εγκαταστάσεις και γραφειακούς χώρους κτιρίων, και ουδεμία σχέση έχουν με εξωτερικούς κοινόχρηστους χώρους, οδούς, πλατείες, πεζοδρόμια κλπ.

Στις Τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης του διαγωνισμού αναφέρεται το εξής: «Στις υποχρεώσεις του αναδόχου περιλαμβάνετε η τοποθέτηση τουλάχιστον τριάντα (30) εργατών, έτσι ώστε να ανταποκρίνονται άμεσα στα σημεία που θα πρέπει να καθαρίζονται σύμφωνα με το εβδομαδιαίο πρόγραμμα που θα δίνεται από το Τμήμα Καθαριότητας και Ανακύκλωσης της Δ/σης και συγκεκριμένα από τον επιβλέποντα επόπτη που θα ορισθεί για την παρακολούθηση των υπηρεσιών, σύμφωνα με το αρθρ. 216 του Ν.4412/2016 και κατ ελάχιστο θα αφορά 4.000,00 τ.μ. σαρώματος ανά εργάτη ημερησίως.»

Από την παραπάνω αναφορά προκύπτει πως τα προς καθαρισμό και σάρωση τετραγωνικά μέτρα του εν λόγω έργου ανέρχονται σε 30 εργάτες επί 4.000,00 τ.μ. = 120.000,00 τ.μ.

Στον κατάλογο παρόμοιων έργων που προσκομίζει η εταιρία ... φαίνεται πως δεν πληρούνται οι όροι και οι τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης καθώς δεν έχει εκτελέσει κατά την τελευταία τριετία παρόμοιο έργο με το ζητούμενο από τον διαγωνισμό.

Συνοψίζοντας, η εταιρία ... δεν ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο του διαγωνισμού καθώς επίσης δεν έχει εκτελέσει καμία σύμβαση κατά την τελευταία τριετία παρόμοιου αντικειμένου με αυτό του διαγωνισμού και θα πρέπει η προσφορά της να απορριφθεί.

2. Στο άρθρο 11.3 της διακήρυξης αναφέρεται το εξής:

Αριθμός απόφασης: 814/2021

«Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια είναι:

Α) κατά τις τρεις (3) τελευταίες, πριν από το έτος του διαγωνισμού, οικονομικές χρήσεις (δηλαδή από 1-1 ως 31-12 για τα έτη 2017, 2018 και 2019), να έχουν ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 200% του συνολικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.) της υπό ανάθεση υπηρεσίας (δηλαδή ίσο με 936.000,00€). Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα αποδεικνύεται με την κατάθεση αντιγράφων ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 (για όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησής, ανάλογα με το είδος αυτής.

Β) να έχει αποδεδειγμένη εγκεκριμένη πιστοληπτική ικανότητα ίση με το 80% του συνολικού προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας (δηλαδή 374.400,00€), η οποία αποδεικνύεται με βεβαίωση από αναγνωρισμένο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα.

Γ) Οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να καταθέσουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο με αστική ευθύνη έναντι τρίτων ύψους τουλάχιστον 300.000,00€.»

Υποχρέωση δημοσιότητας στο πληροφοριακό σύστημα του Γενικού Εμπορικού Μητρώου (Γ.Ε.ΜΗ.) των ετήσιων χρηματοοικονομικών καταστάσεων (ισολογισμών) υφίσταται για τις εξής νομικές μορφές: Α.Ε., Ε.Π.Ε., Ι.Κ.Ε., Συνεταιρισμοί, Ευρωπαϊκοί Όμιλοι Οικονομικού Σκοπού, Ευρωπαϊκές Εταιρείες, Ευρωπαϊκές Συνεταιριστικές Εταιρείες. Από τον συνδυασμό των διατάξεων του Ν.3419/2005, του Ν.4548/2018, του Ν.3190/1955, Ν.4072/2012 και του Ν.4308/2014 δεν προκύπτει υποχρέωση δημοσιότητας στο Γ.Ε.ΜΗ. των ετήσιων χρηματοοικονομικών καταστάσεων για τις Προσωπικές Εταιρείες (Ο.Ε., Ε.Ε.) και την Ατομική Επιχείρηση.

Η εταιρία ... υπέβαλλε τους ισολογισμούς της επιχείρησής της πλην όμως δεν αποδεικνύεται ότι έχουν δημοσιευθεί παρόλο που ως Ι.Κ.Ε έχει υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμών και οικονομικών καταστάσεων της επιχείρησής της στο ΓΕΜΗ.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Επιπλέον, δεν έχει υποβάλει φορολογικές δηλώσεις (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) που αποτελεί προϋπόθεση του διαγωνισμού για τις εταιρίες οι οποίες δεν έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμών.

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, 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.»

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Στο άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

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

Σύμφωνα με τα προαναφερόμενα η προσωρινή ανάδοχος με τους μη δημοσιευμένους ισολογισμούς που προσκόμισε δεν αποδεικνύει την χρηματοοικονομική του επάρκεια σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και θα πρέπει να απορριφθεί.

3. Στο Άρθρο 14:Εγγυήσεις της διακήρυξης αναφέρεται το εξής:

«Οι εγγυήσεις πρέπει να είναι σύμφωνες με το άρθρο 72 του ν. 4412/2016. Αν οι εγγυήσεις δεν είναι διατυπωμένες στην Ελληνική, θα συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση.

ΕΓΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

Κάθε προσφορά συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό μέχρι 2% επί της συνολικής εκτιμώμενης

Αριθμός απόφασης: 814/2021

αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, δηλαδή ποσού 9.360,00 € (εννέα χιλιάδες τριακόσια εξήντα ευρώ).»

Στο άρθρο 72 του Ν. 4412 αναφέρονται τα παρακάτω:

«1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων:

α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

Δεν απαιτείται εγγύηση συμμετοχής για τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης συμφωνιών-πλαίσιο, δυναμικού συστήματος αγοράς, σε συνοπτικό διαγωνισμό, σε διαδικασίες απευθείας ανάθεσης ή σε διαδικασία επιλογής από κατάλογο, εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. Ειδικά στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι εγγυήσεις συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 814/2021

καταπίπτουν υπέρ του κυρίου του έργου, μετά από γνώμη του αρμόδιου Τεχνικού Συμβουλίου. Η ένσταση του αναδόχου κατά της αποφάσεως δεν αναστέλλει την είσπραξη του ποσού της εγγυήσεως.

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης.

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά: αα) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και ββ) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδίκων βοηθημάτων προσωρινής δικαστικής Προστασίας ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών, και γγ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013 (Α' 52), εφόσον απαιτείται. Για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στις κάτωθι περιπτώσεις: α) λήξης του χρόνου ισχύος της προσφοράς και μη ανανέωσης αυτής και β) απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ενδίκων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως.»

Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής που υποβάλει η εταιρία ... δεν καλύπτει τους όρους και προδιαγραφές σύμφωνα με όσα ορίζονται από της οδηγίες του ΤΑΜΕΙΟΥ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΩΝ ΚΑΙ ΔΑΝΕΙΩΝ. Επισυνάπτεται στο παρόν υπόμνημα και το έγγραφο με αρ. πρωτ. (0)39447_17/24.4.2017 με τις σαφείς οδηγίες για τις Εγγυοδοτικές Παρακαταθήκες Τ.Π. & Δανείων, όπου αναφέρονται τα παρακάτω:

«Με αφορμή το γεγονός ότι απορρίπτονται από τη διαγωνιστική διαδικασία δημοσίων φορέων, συμμετέχοντες που καταθέτουν γραμμάτιο εγγυοδοτικής παρακαταθήκης, το οποίο εκδίδεται από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, λόγω μη συμμόρφωσης τους με το υπόδειγμα της εγγυητικής επιστολής που περιέχεται ως παράρτημα στις διακηρύξεις, σας γνωρίζουμε τα εξής:

Αριθμός απόφασης: 814/2021

1 . Σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία για τις δημόσιες συμβάσεις και ειδικότερα τον Ν.4412/2016, στο άρθρο 72 παρ. 3, 4 αναφέρεται ότι:

- Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.

- Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ'ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία:

α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, τα ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.

(...)

Αριθμός απόφασης: 814/2021

2γ. Στο Γραμμάτιο Εγγυοδοτικής Παρακαταθήκης αναγράφονται:

1. ο αριθμός του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης,
2. η ημερομηνία έκδοσης του γραμματίου σύστασης παρακαταθήκης,
3. ο εκδότης (Τ.Π. και Δανείων),
4. η υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται,
5. το ποσό που καλύπτει η εγγύηση,
6. η πλήρης επωνυμία και η διεύθυνση του καταθέτη (προμηθευτή), ο οποίος συστήνει την παρακαταθήκη ως εγγύηση συμμετοχής,
7. ο αριθμός της διακήρυξης,
8. ο ακριβής τίτλος του διαγωνισμού και η ημερομηνία διεξαγωγής του (εγγύηση συμμετοχής) και ο αριθμός της σύμβασης όταν πρόκειται για εγγύηση καλής εκτέλεσης, με την προϋπόθεση ότι υπάρχει.»

Ως ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού νοείται η ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών , ήτοι η 15η.01.2021.

Η εταιρία ... στην εγγυητική που προσκομίζει η οποία έχει εκδοθεί από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων αναγράφεται :

« ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΠΟΥ ΘΑ ΓΙΝΕΙ ΤΗΝ : 11-01-2021 », η οποία είναι καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και όχι η ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης (διενέργειας) του διαγωνισμού.

Συνεπώς η εταιρία ... προσκόμισε λάθος εγγυητική συμμετοχής και η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί.

Β. ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ (ΥΠΟ)ΦΑΚΕΛΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑΣ ...

Στο Άρθρο 12 Περιεχόμενο προσφορών και συγκεκριμένα στην παράγραφο Β. ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ αναφέρεται το εξής:

«Στον (υπό) φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», επί ποινή αποκλεισμού, υποβάλλονται ηλεκτρονικά η οικονομική προσφορά, το έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής και το αντίγραφο της ισχύουσας συλλογικής σύμβασης εργασίας, για την αξιολόγηση των προσφορών.

Η οικονομική προσφορά θα πρέπει να υπολογιστεί βάσει των όσων προβλέπονται στην ισχύουσα συλλογική σύμβαση εργασίας μετά την

Αριθμός απόφασης: 814/2021

εφαρμογή των διατάξεων της αριθ. οικ.4241/127/30.01.2019 απόφασης της Υπουργού Εργασίας (ΦΕΚ 173B/30.01.2019) και της αριθ.πρωτ.οικ.7613/395/18.02.2019 εγκύκλιου του ίδιου υπουργείου.

Οικονομική προσφορά: συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ. Σημειώνεται ότι στην Προσφερόμενη Τιμή δεν περιλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Το εκάστοτε ποσοστό ΦΠΑ επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά επί ποινή αποκλεισμού επίσης και υποβάλλεται από τον ίδιο τον προσφέροντα σε περίπτωση φυσικού προσώπου ή τον νόμιμο εκπρόσωπό του σε περίπτωση νομικού προσώπου. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το Σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

B2. Έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του Παραρτήματος Ι. της παρούσας διακήρυξης, ψηφιακά υπογεγραμμένο και σε μορφή αρχείου pdf.

Το εν λόγω έντυπο οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να το προμηθευτούν σε επεξεργάσιμη μορφή word από τον συστημικό διαγωνισμό ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί χωριστό κεφάλαιο της Οικονομικής Προσφοράς των διαγωνιζόμενων.

Στο εν λόγω έντυπο πρέπει να αναγράφονται τα στοιχεία του διαγωνιζόμενου και να αναφέρονται, σύμφωνα με το άρθρο 68 του ν.3863/10 όπως αυτό έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 22 του ν.4144/13, τα εξής παρακάτω: 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.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

B.3 Αντίγραφο της ισχύουσας συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι.

Σημειώνεται επίσης ότι:

- Τον ανάδοχο βαρύνουν οι ακόλουθες υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.:

α) κράτηση ύψους 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων, υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ), άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει. β) κράτηση ύψους 0,06% επί όλων των συμβάσεων που υπάγονται στον ν.4412/2016, ανεξάρτητα από την πηγή προέλευσης χρηματοδότησης, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων, υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), άρθρο 350 παρ.3 του ν.4412/2016, ΚΥΑ 1191/14.03.2017 (ΦΕΚ Β 969/22.03.2017).

Οι υπέρ τρίτων ανωτέρω κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

- Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται για το σύνολο της εργασίας.

- Η οικονομική προσφορά και το έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής υπογράφονται ψηφιακά από τον ίδιο τον προσφέροντα σε περίπτωση φυσικού προσώπου η τον νόμιμο εκπρόσωπό του σε περίπτωση νομικού προσώπου. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων υποβάλλεται κοινή προσφορά η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση είτε από εκπρόσωπό τους με συμβολαιογραφική πράξη.

- Εφόσον υφίστανται έγκυρες ισότιμες προσφορές (ίδια ακριβώς τιμή), ο ανάδοχος επιλέγεται με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν ισότιμες οικονομικές προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον

Αριθμός απόφασης: 814/2021

του αρμόδιου συλλογικού οργάνου και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων.

- Αναθεώρηση-αναπροσαρμογή των τιμών δεν επιτρέπεται, εκτός της περίπτωσης αύξησης του κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου με νομοθετική ρύθμιση και την συνιστάμενη αντίστοιχη αύξηση της συμβατικής αμοιβής του αναδόχου. Η διαδικασία της τροποποίησης της σύμβασης θα γίνει χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης σε εφαρμογή της περίπτωσης α' της παρ.1 του άρθ.132 του ν.4412/16 (Γν.ΝΣΚ 106/2019).

Αποκλείονται από το διαγωνισμό προσφορές στις κάτωθι περιπτώσεις:

- Η προσφερόμενη τιμή στην ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος πρέπει να είναι ίδια με αυτήν του εντύπου της Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης. Σε διαφορετική περίπτωση ο διαγωνιζόμενος αποκλείεται από τη συνέχεια του διαγωνισμού.

- Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

- Δεν γίνονται δεκτές εναλλακτικές προσφορές.

- Εφόσον το κόστος της συνολικής αμοιβής των εργαζομένων είναι μικρότερο του κατώτατου ορίου της συνολικής αμοιβής (όλων) των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο συγκεκριμένο έργο, βάση της ισχύουσας συλλογικής σύμβασης εργασίας μετά την εφαρμογή των διατάξεων της αριθ.οικ.4241/127/30.01.2019 απόφασης της Υπουργού Εργασίας (ΦΕΚ 173B/30.01.2019) και της αριθ.πρωτ.οικ.7613/395/18.02.2019 εγκύκλιου του ίδιου υπουργείου.

- Εφόσον στην προσφορά τους δεν συμπεριλαμβάνεται εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους, αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων, η προσφορά απορρίπτεται.

- Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ευρώ ή που καθορίζεται σχέση ευρώ 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.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

1. Η εταιρία ... υποβάλει τον ακόλουθο πίνακα της οικονομικής προσφοράς :

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΤΙΜΗΣ ΔΑΠΑΝΗ (ΣΕ ΕΥΡΩ)

Αποδοχές (καθαρές) εργαζομένων	285.814,33 €
Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργαζομένου και εργοδότη	146.530,55 €
Κόστος αναλωσίμων και Διοικητικό κόστος	1.560,00 €
Εργολαβικό κέρδος	24,00 €
Μερικό Σύνολο	435.128,88 €
Πλέον τις κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων	674,10 €
Σύνολο	435.802,98 €
ΦΠΑ 24%	104.592,72 €
Γενικό Σύνολο	540.395,70 €

Εάν υπολογίσουμε το άθροισμα των ποσών που απαρτίζουν την οικονομική προσφορά της εν λόγω εταιρίας προκύπτει ασάφεια στην τελική προσφερόμενη τιμή, ήτοι:

$285.814,33 + 146.530,55 + 1.560,00€ + 24,00€ = 433.928,88€$ και όχι $435.128,88€$ όπως δηλώνει.

Επομένως, η συνολική προσφορά της εταιρίας ανέρχεται σε $434.602,98€$ και όχι $435.802,98€$, όπως δηλώνει στον πίνακα της οικονομικής της προσφοράς.

Σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑθ 271/2011). Περαιτέρω, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Αριθμός Απόφασης : 1045/2019 18 Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της

Αριθμός απόφασης: 814/2021

10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, *EU:C:2013:647*, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, *EU:C:2012:191*, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, *EU:C:2013:647*, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, *Archus and Gama*, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, *EU:C:2012:191*, σκέψη 40, της 10^{ης} Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, *EU:C:2013:647*, σκέψη 36).

Επίσης, οι διαγωνιζόμενοι φέρουν την ευθύνη για τη νόμιμη σύνταξη της προσφοράς τους, το περιεχόμενο της οποίας τους δεσμεύει (Α.Ε.Π.Π. 102/2018).

Σύμφωνα με τον πίνακα οικονομικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, προκύπτει διαφορά στο τελικό σύνολό της και θα πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη καθώς δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή.

Επιπλέον, η εν λόγω εταιρία έχει συμπληρώσει λάθος και το ποσό της προσφοράς στην Οικονομική Προσφορά που εκτυπώνει από το ΕΣΗΔΗΣ πριν την οριστική υποβολή της προσφοράς της. Συνεπώς το ποσό στην Οικονομική προσφορά συστήματος δεν αποτελεί την πραγματική προσφερόμενη τιμή της για την παροχή της υπηρεσίας για το αντικείμενο του διαγωνισμού.

2. Σύμφωνα με το άρθρο 36.Υποχρέωση χρήσης - Λειτουργίας ΕΣΗΔΗΣ :

«1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ.

2. Το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να συμμορφώνεται με: α) τις απαιτήσεις του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α' και β) τους κανόνες του παρόντος άρθρου και των άρθρων 22 και 37. Πέραν των ανωτέρω το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. οφείλει να τηρεί τα οριζόμενα: α) στο ν. 3979/2011 (Α' 138) και

Αριθμός απόφασης: 814/2021

στην κατ' εξουσιοδότηση αυτού εκδοθείσα νομοθεσία, ιδίως στο Πλαίσιο Παροχής Υπηρεσιών Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (ΠΗΔ), το οποίο κυρώθηκε με την ΥΑΠ/Φ.40.4/1/989/2012 απόφαση του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης (Β' 1301) και β) στο π.δ. 25/2014 (Α' 44).

3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ανάθεση και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών σχετικά με: α) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων που συνάπτονται, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών,

β) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων και γ) τον καθορισμό και την εφαρμογή μέτρων εκπαίδευσης των χρηστών, μέσω σχετικών προγραμμάτων και σεμιναρίων εκπαίδευσης και επιμόρφωσης ή με τη σύνταξη κωδίκων πρακτικής.

4. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, καθώς και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, ρυθμίζονται τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν τη διαλειτουργική σύνδεση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. με την Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων της Αρχής και τα πληροφοριακά συστήματα των αναθετουσών αρχών, και των πάσης φύσεως φορέων του δημόσιου τομέα, όπως το Γενικό Εμπορικό Μητρώο, το Μητρώο Δεσμεύσεων του

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Γενικού Λογιστηρίου του Κράτους, τα σχετικά Μητρώα του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (ΜΕΚ, ΜΕΕΠ, κ.λπ.), του Προγράμματος ΔΙΑΥΓΕΙΑ του ν. 3862/2010 (Α' 112), όπως εκάστοτε ισχύει, το Ολοκληρωμένο Πληροφοριακό Σύστημα παρακολούθησης συγχρηματοδοτούμενων έργων, και με κάθε άλλο πληροφοριακό σύστημα που κρίνεται απαραίτητο για την παρακολούθηση των δημοσίων συμβάσεων για ελεγκτικούς, δημοσιονομικούς, στατιστικούς και λοιπούς σκοπούς των φορολογικών ασφαλιστικών, δικαστικών και εισαγγελικών αρχών, καθώς, και με τα πληροφοριακά συστήματα της Ένωσης και άλλων κρατών-μελών.

5. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού ρυθμίζονται, για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, τα τεχνικά ζητήματα που αφορούν: α) τη λειτουργία της ηλεκτρονικής πύλης ΕΣΗΔΗΣ, τη δομή και το περιεχόμενό της, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3979/ 2011 και του ΠΗΔ, τη διαβάθμιση των χρηστών, τον τρόπο πρόσβασης και μελέτης των εγγράφων των διαγωνισμών και τη δημιουργία και χορήγηση αντιγράφων με χρήση ΤΠΕ, τα αντίστοιχα αναγνωριστικά και διαπιστευτήρια και τα ειδικότερα θέματα και μεθόδους εγγραφής, αυθεντικοποίησης, την πολιτική ασφάλειας του δικτυακού τόπου και την εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας για την προστασία προσωπικών δεδομένων των χρηστών του ΕΣΗΔΗΣ, β) τον προσδιορισμό του περιεχομένου, των κανόνων και λεπτομερειών χρήσης των επιμέρους εργαλείων του ΕΣΗΔΗΣ, όπως της διαδικτυακής διαχείρισης αιτημάτων και πληροφοριών, της χρήσης προτύπων και υποδειγμάτων, της ηλεκτρονικής κοινοποίησης, της διαδικασίας ηλεκτρονικής σύναψης των δημόσιων συμβάσεων, των ηλεκτρονικών καταλόγων, των ηλεκτρονικών πλειστηριασμών, των δυναμικών συστημάτων αγορών, των ηλεκτρονικών παραγγελιών, της ηλεκτρονικής τιμολόγησης, των ηλεκτρονικών πληρωμών,

γ) τους όρους και τις προϋποθέσεις για την υποβολή, τη γνωστοποίηση, τη διακίνηση εγγράφων μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, τον τύπο και το περιεχόμενό τους, τον προσδιορισμό του χρόνου αποστολής ή παραλαβής και τον υπολογισμό των προθεσμιών, τεκμήρια γνωστοποίησης και απόκτησης πρόσβασης από τον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα, καθώς και τον τρόπο

Αριθμός απόφασης: 814/2021

και την απόδειξη πρόσβασης σε έγγραφα μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. και χορήγησης αντιγράφων,

δ) τον καθορισμό και την εφαρμογή μέτρων εκπαίδευσης των χρηστών, μέσω σχετικών προγραμμάτων και σεμιναρίων εκπαίδευσης και επιμόρφωσης ή με τη σύνταξη κωδίκων πρακτικής και

ε) τους όρους και προϋποθέσεις που εξασφαλίζουν, σε τεχνικό επίπεδο, την αδιάλειπτη και ορθή λειτουργία του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στη Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού.

6. Στις συμβάσεις της παρ. 1 επιβάλλεται κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών. Με κοινή απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Οικονομικών ρυθμίζονται θέματα σχετικά με το χρόνο, τον τροπο και τη διαδικασία κράτησης των ως άνω χρηματικών ποσών, καθώς και κάθε άλλο αναγκαίο θέμα για την εφαρμογή της παρούσας παραγράφου.

7. Στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. τηρείται Εθνικό Μητρώο Οικονομικών Φορέων Προμήθειας Αγαθών και Παροχής Υπηρεσιών.»

Επιπλέον, σύμφωνα με την Γνώμη Γ4/2018 (άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ, υποπερ. (γγ) του Ν.4013/2011) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) καθορίστηκε ο χρόνος, ο τρόπος και η διαδικασία κράτησης ύψους 0,02% υπέρ Δημοσίου σύμφωνα με το άρθρο 36 παρ. 6 του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147)» για την παροχή, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ υποπερ. (γγ) του ν.4013/2011, σύμφωνης γνώμης της Αρχής.

Η κράτηση 0,02% " υπάγεται σε χαρτόσημο 2% και ΟΓΑ χαρτοσήμου που υπολογίζεται με ποσοστό 20% επί του χαρτοσήμου. Το ποσό αυτό αποτελεί έσοδο του Δημοσίου και του ΟΓΑ αντίστοιχα και αποδίδεται κατά τις κείμενες διατάξεις." και η έναρξή της « (...)ισχύει από τη δημοσίευση της στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Η απόφαση αυτή να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.»

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Επομένως, σύμφωνα με τα ανωτέρω η κράτηση 0,02% θα έπρεπε να υπολογιστεί στο σύνολο των κρατήσεων επί της οικονομικής προσφοράς των συμμετεχόντων εφόσον και η διακήρυξη όριζε πως θα πρέπει να υπολογιστεί και « κάθε άλλη επιβάρυνση σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία ».

Εάν λάβουμε υπόψη ότι η εταιρία ... υπέβαλλε προσφορά ίση με 435.802,98€ , τότε θα έπρεπε να έχει υπολογίσει νόμιμες κρατήσεις που ανέρχονται σε : $435.802,98€ \times 0,1554\% = 677,24€$

Ακόμη και εάν θεωρήσουμε ότι υπολόγισε τις κρατήσεις στο ποσό που προκύπτει από το σωστό άθροισμα των πεδίων της οικονομικής της προσφοράς, ήτοι επί του ποσού 434.602,98€ τότε θα έπρεπε να δηλώνει ως νόμιμες κρατήσεις το ποσό των : $434.602,98€ \times 0,1554\% = 675,38€$

Εν αντιθέσει, η εταιρία ... υποβάλει προσφορά στην οποία δηλώνει ότι οι νόμιμες κρατήσεις ανέρχονται σε 674,10€ .

$$*0,07 + 0,06 + 0,02 = 0,15 \text{ (}\alpha\text{)}$$

$$0,15 \times 3\% = 0,0045 \text{ (}\beta\text{)}$$

$$0,0045 \times 20\% = 0,0009 \text{ (}\gamma\text{)}$$

$$\text{(}\alpha\text{)} + \text{(}\beta\text{)} + \text{(}\gamma\text{)} = 0,1554\%$$

Η οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου θα πρέπει να απορριφθεί καθώς υπολογίζει λάθος τις κρατήσεις και υπολείπεται των νομίμων.

3. Η εταιρία ... δηλώνει στην ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΤΙΜΗΣ τα παρακάτω ποσά :

Καθαρές αποδοχές εργαζομένων : 285.814,33€

Ύψος ασφαλιστικών εισφορών εργαζομένου και εργοδότη : 146.530,55€

Σύνολο εργατικού κόστους : $285.814,33€ + 146.530,55€ = 432.344,88€$

Παρακάτω ακολουθεί ο τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους για έναν οδοκαθαριστή πλήρους απασχόλησης :

Για έναν εργατοτεχνίτη-(οδο) καθαριστή με οκτάωρη ημερήσια απασχόληση (5 ημέρες ανά εβδομάδα) το ημερομίσθιο ανέρχεται στα 29,04€. Δεδομένου ότι οι εργάσιμες ημέρες έναν εργατοτεχνίτη - καθαριστή είναι 26 για έκαστο μήνα, ανά έτος ένας εργαζόμενος οκτάωρης απασχόλησης με

Αριθμός απόφασης: 814/2021

πενθήμερη εργασία απασχολείται 261 ημέρες (365ημέρες - 52 Σάββατα - 52 Κυριακές). Οπότε:

- Ετησίως, υπολογίζουμε για τον εργατοτεχνίτη-καθαριστή 26 ημερομίσθια μηνιαίως, επομένως προκύπτει: $29,04\text{€} \times 26 \text{ ημέρες} \times 12 \text{ μήνες} = 9.060,48\text{€}$. (1)

- Το δώρο Χριστουγέννων υπολογίζεται ως 25 ημερομίσθια προσαυξημένα κατά 0,04166, δηλαδή : $25 \text{ ημερομίσθια} \times 29,04\text{€} \times 1,04166 = 756,25\text{€}$. (2)

- Το δώρο Πάσχα υπολογίζεται ως 15 ημερομίσθια προσαυξημένα κατά 0,04166, δηλαδή: $15 \times 29,04\text{€} \times 1,04166 = 453,75\text{€}$. (3)

- Το επίδομα αδείας υπολογίζεται ως 13 ημερομίσθια, δηλαδή: $13 \times 29,04\text{€} = 377,52\text{€}$. (4)

- Ο αντικαταστάτης δικαιούται 24 ημερομίσθια για 20 ημέρες αδείας. Αντίστοιχα με τον πιο πάνω εργατοτεχνίτη καθαριστή, υπολογίζουμε και το κόστος του αντικαταστάτη για αυτές τις ημέρες. Οι αποδοχές του μαζί με τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα ανέρχονται σε $(9.060,48\text{€} + 756,25\text{€} + 453,75\text{€}) / (26 \text{ ημέρες} \times 12 \text{ μήνες} = 312) \text{ ημέρες ετησίως} \times 24 \text{ ημέρες αντικατάστασης} = 790,04\text{€}$. (5)

- Το επίδομα αδείας του αντικαταστάτη αντιστοιχεί σε 2 ημερομίσθια άρα : $2 \times 29,04\text{€} = 58,08\text{€}$. (6)

- Επίσης, ο αντικαταστάτης θα λάβει ως αποζημίωση αδείας 2 ημερομίσθια: $2 \times 29,04\text{€} = 58,08\text{€}$. (7)

Στο παραπάνω σύνολο μικτών αποδοχών ετησίως, ήτοι (1) + (2) + (3) + (4) + (5) + (6) + (7) = $11.554,19\text{€}$ (8) υπολογίζουμε εργοδοτικές εισφορές $27,96\%^* = 3.230,55\text{€}$ (9) και το σύνολο του εργατικού κόστους διαμορφώνεται ετησίως στα $14.784,74\text{€}$.

Η παραπάνω ανάλυση αφορά ένα εργατοτεχνίτη - οδοκαθαριστή οκτάωρης απασχόλησης.

Στο εν λόγω έργο όμως θα απασχοληθούν 30 άτομα τετράωρης απασχόλησης, επομένως:

$$14.784,74\text{€} / 2 = 7.392,45\text{€}$$

$$30 \text{ άτομα} \times 7.392,45\text{€} = 221.773,62\text{€}$$

$$221.773,62\text{€} \times 2 \text{ έτη} = 443.547,24\text{€}$$

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Επομένως το συνολικό εργατικό κόστος για τους τριάντα (30) οδοκαθαριστές τετράωρης απασχόλησης ημερησίως ανέρχεται σε 443.547,24€ για δύο (2) έτη.

Η εταιρία υπολογίζει και δηλώνει εργατικό κόστος ίσο με 432.344,88€. Υπολείπεται δηλαδή κατά :

$$443.547,24€ - 432.344,88€ = 11.202,36€.$$

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, προσφορά η οποία έχει συμπεριλάβει εργατικό κόστος κατώτερο του νομίμου σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία, πρέπει να απορριφθεί.

*Με την εγκύκλιο 110/1992 του ΙΚΑ ορίστηκε ότι :

«Εισφορά επαγγελματικού κινδύνου, που βαρύνει τον εργοδότη ίση προς 1% επί τον αποδοχών των μισθωτών των απασχολουμένων σε επιχειρήσεις και εργασίες, που ορίζονται στην παραγρ. 1 του άρθρου 1 του Β.Δ. 473/1961 και διεξάγονται κάτω από τέτοιες συνθήκες, ώστε να τίθεται σε κίνδυνο η ζωή ή η υγεία των εργαζομένων. Οι επιχειρήσεις καταβάλλουν στο ΙΚΑ ολόκληρη την εισφορά επαγγελματικού κινδύνου και για το προσωπικό τους, που υπάγεται σ' έναν μόνο κλάδο ασφάλισης ΙΚΑ ”.»

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της αναφέρει αυτολεξεί «...Α)Για τον πρώτο λόγο που αναφέρει η προσφεύγουσα στο έγγραφο της και αφορά το Πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου .

1. Στο άρθρο 20.7. της υπ. αριθμ. ... Διακήρυξης που αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναγράφεται «20.7 Πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου του Παραρτήματος ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, με το οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, το οποίο να έχει εκδοθεί έως τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του.».

2. Στην Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της «Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ» (ΑΔΑ ...) αναγράφεται «Επισημαίνεται, ωστόσο, ότι εάν οι οικονομικοί φορείς υποβάλουν αυτοβούλως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» -πέραν του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ- ένα ή περισσότερα από τα σχετικά πιστοποιητικά/δικαιολογητικά, η εν λόγω υποβολή δεν αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς και αποκλεισμού του προσφέροντος, η δε

Αριθμός απόφασης: 814/2021

αναθέτουσα αρχή δεν ελέγχει τα εν λόγω δικαιολογητικά στην παρούσα φάση».

Δηλαδή το Πιστοποιητικό/βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου πρέπει να το καταθέσει ο προσωρινός ανάδοχος στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και δεν απαιτείται να κατατεθεί στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών. Επίσης σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της «Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ» δεν θα έπρεπε να εξεταστεί το συγκεκριμένο δικαιολογητικό στο συγκεκριμένο στάδιο.

Πέρα των ανωτέρω θα πρέπει να αναφέρουμε ότι το συγκεκριμένο δικαιολογητικό όταν κατατεθεί στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης θα πρέπει να έχει εκδοθεί τριάντα (30) εργάσιμες ημέρες πριν από την υποβολή του και προφανώς δεν θα είναι αυτό που κατατέθηκε στο φάκελο των δικαιολογητικών συμμετοχής που έχει ημερομηνία έκδοσης 3.1.2021. Κατά συνέπεια επειδή το περιεχόμενο του εγγράφου ενδέχεται να αλλάξει δηλαδή να προστεθούν ή να αφαιρεθούν δραστηριότητες, η συνάφεια του τομέα που δραστηριοποιείται η εταιρεία «...» με το αντικείμενο του διαγωνισμού θα εξεταστεί στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Το γεγονός ότι η εταιρεία «...» επέλεξε να υποβάλει προώρως τη βεβαίωση που σκόπευε να χρησιμοποιήσει ως δικαιολογητικό κατακύρωσης δεν συγκροτεί έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος να προσβάλει το περιεχόμενο του κατά το στάδιο δικαιολογητικών συμμετοχής και άρα, η μη προσβολή του τελευταίου τότε δεν συγκροτεί και αντίστροφα, έλλειψη κατά το παρόν, εννόμου συμφέροντός του προς προβολή ισχυρισμών περί του περιεχομένου της, ακριβώς διότι το περιεχόμενο του δικαιολογητικού αυτού, είναι αξιολογητέο κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Κατά συνέπεια έχοντας υπόψη όλες τις παραπάνω σκέψεις ζητάμε την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «... με δ.τ. «...» για τον συγκεκριμένο λόγο.

Β)Για τον δεύτερο λόγο που αναφέρει η προσφεύγουσα στο έγγραφο της και αφορά τον κατάλογο παρόμοιων εργασιών.

1. Στο άρθρο 11.4. της υπ. αριθμ. ... Διακήρυξης που αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναγράφετε «11.4 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την

Αριθμός απόφασης: 814/2021

τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, είναι να έχει εκτελέσει επιτυχώς μία (1) ή περισσότερες εργασίες, κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού παρόμοιου αντικειμένου δηλαδή εργασίες καθαρισμού ή σάρωσης. Η εν λόγω απαίτηση αποδεικνύεται με την κατάθεση καταλόγου παρόμοιων εργασιών που έχουν εκτελεσθεί κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού, με αναφορά του τίτλου της παροχής υπηρεσίας, του φορέα/ιδιοκτήτη, συνοπτική περιγραφή του αντικειμένου και της χρονικής διάρκειας υλοποίησης και του δημόσιου ή ιδιωτικού φορέα/ιδιοκτήτη. Εάν ο φορέας/ιδιοκτήτης είναι ιδιωτικός, θα προσκομιστεί βεβαίωση του φορέα. Εάν ο φορέας/ιδιοκτήτης είναι δημόσιος θα πρέπει να προσκομιστούν βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών.».

Δηλαδή οι συμμετέχοντες θα πρέπει να έχουν εκτελέσει επιτυχώς μία (1) ή περισσότερες εργασίες, κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού παρόμοιου αντικειμένου δηλαδή εργασίες καθαρισμού ή σάρωσης. Επειδή σε κανένα σημείο του ανωτέρω άρθρου δεν περιορίζεται ο καθαρισμός ή η σάρωση σε συγκεκριμένο χώρο δηλαδή μόνο σε κοινόχρηστους χώρους ή δρόμους κατά συνέπεια λανθασμένα η προσφεύγουσα αναφέρει ότι η εταιρεία «...» πρέπει να αποκλειστεί επειδή «έχει εκτελέσει έργα παροχής υπηρεσιών καθαριότητας σε νοσοκομεία, αθλητικές εγκαταστάσεις και γραφειακούς χώρους κτιρίων και ουδεμία σχέση έχουν με εξωτερικούς χώρους, οδούς, πλατείες, πεζοδρόμια κ.α.» Η εταιρεία «...» στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ) που κατέθεσε αναφέρει 5 εργασίες καθαρισμού που έχει εκτελέσει κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού με αποτέλεσμα να πληροί τις επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις του άρθρου 11.4. της Διακήρυξης.

Κατά συνέπεια έχοντας υπόψη όλες τις παραπάνω σκέψεις ζητάμε την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «... με δ.τ. «...» για τον συγκεκριμένο λόγο.

Γ) Για τον τρίτο λόγο που αναφέρει η προσφεύγουσα στο έγγραφο της και αφορά την μη κατάθεση δικαιολογητικών για την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια.

1. Στο άρθρο 20.8. της υπ. αριθμ. ... Διακήρυξης που αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναγράφετε «Αντίγραφα ισολογισμών των

Αριθμός απόφασης: 814/2021

ετών 2017, 2018, 2019 (για όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησης, ανάλογα με το είδος αυτής, που να αποδεικνύουν την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του διαγωνιζόμενου σύμφωνα με το άρθρο 113 της παρούσας διακήρυξης.».

2. Στο άρθρο 11.3. της υπ. αριθμ. ... Διακήρυξης που αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης αναγράφεται «11.3 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια είναι:

Α) κατά τις τρεις (3) τελευταίες, πριν από το έτος του διαγωνισμού, οικονομικές χρήσεις (δηλαδή από 1-1 ως 31-12 για τα έτη 2017, 2018 και 2019), να έχουν ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 200% του συνολικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.) της υπό ανάθεση υπηρεσίας (δηλαδή ίσο με 936.000,00€). Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού (φορέα αποδεικνύεται με την κατάθεση αντιγράφων ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 (για όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησης, ανάλογα με το είδος αυτής.».

Δηλαδή τα αντίγραφα ισολογισμών ή φορολογικών δηλώσεων πρέπει να τα καταθέσει ο προσωρινός ανάδοχος στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και δεν απαιτείται να κατατεθούν στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών. Κατά συνέπεια λανθασμένα η προσφεύγουσα ζητάει να ελεγχθεί η καταλληλότητα και η πληρότητα των εγγράφων που αφορούν την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια στο στάδιο των δικαιολογητικών συμμετοχής αφού αυτά είναι αξιολογητέα κατά το στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Κατά συνέπεια έχοντας υπόψη όλες τις παραπάνω σκέψεις ζητάμε την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «... με δ.τ. «...» για τον συγκεκριμένο λόγο.

Δ) Για τον τέταρτο λόγο που αναφέρει η προσφεύγουσα στο έγγραφο της και αφορά την λανθασμένη αναγραφή στην εγγυητική επιστολή της ημερομηνίας διεξαγωγής του διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Η εγγυητική επιστολή του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων που κατέθεσε η εταιρεία «...» αναγράφει στο σώμα της το σύνολο των στοιχείων που απαιτούνται για να γίνει δεκτή στον διαγωνισμό. Ειδικά για την ημερομηνία ορθώς αναγράφεται η 11.01.2021 και όχι η 15.01.2021 όπως λανθασμένα αναφέρει η προσφεύγουσα αφού ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού είναι όπως και σε όλους τους διαγωνισμούς (ηλεκτρονικούς συνοπτικούς κ.λ.π.) η ημερομηνία κατάθεσης των προσφορών.

Άλλωστε η ημερομηνία κατάθεσης των προσφορών είναι αυτή που χρησιμοποιείται στην διακήρυξη για τον προσδιορισμό των προθεσμιών για την παροχή διευκρινήσεων για τον διαγωνισμό (άρθρο 5), για την ισχύ των δικαιολογητικών κατακύρωσης (φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα κ.λ.π.) (άρθρο 20) την δημοσιότητα -δημοσιεύσεις (άρθρο 30) κ.λ.π.

Κατά συνέπεια έχοντας υπόψη όλες τις παραπάνω σκέψεις ζητάμε την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «... με δ.τ. «...» για τον συγκεκριμένο λόγο.

Ε) Για τον πέμπτο λόγο που αναφέρει η προσφεύγουσα στο έγγραφο της και αφορά την οικονομική προσφορά της εταιρίας «...» και συγκεκριμένα στο Έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του Παραρτήματος Ι. που κατέθεσε το άθροισμα των 4 ποσών (Αποδοχές (καθαρές) εργαζομένων) + (Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργαζομένου και εργοδότη) + (Κόστος αναλωσίμων και Διοικητικό κόστος) + (Εργολαβικό κέρδος) είναι 433.928,88€ και είναι διαφορετικό από το ποσό των 435.128,88€ που αναγράφει στο συγκεκριμένο Έντυπο.

Στο με Α.Π. 4091/8.2.2021 πρακτικό των οικονομικών προσφορών αναγράφεται ότι :

Η επιτροπής διαγωνισμού με το Α.Π. 2785/28.01.2021 έγγραφο της ζήτησε από την εταιρεία «... με δ.τ. «...» τις παρακάτω διευκρινήσεις για την οικονομική της προσφορά: «Επειδή στο Έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του Παραρτήματος Ι που καταθέσατε το άθροισμα των 4 ποσών (Αποδοχές (καθαρές) εργαζομένων)+(Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργαζομένου και εργοδότη)+(Κόστος αναλωσίμων και Διοικητικό κόστος)+(Εργολαβικό κέρδος) είναι 433.928,88€ και είναι διαφορετικό από το ποσό των 435.128,88€ που αναγράφεται στο συγκεκριμένο Έντυπο

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Παρακαλούμε να μας διευκρινίσετε γιατί υπάρχει η συγκεκριμένη διαφοροποίηση»

Η εταιρεία «... με δ.τ. «...»» στην απάντηση της ανέφερε:

- «Πράγματι αθροίζοντας τα ποσά: $285.814,33 \text{ €} + 146.530,55 \text{ €} + 1.560,00 \text{ €} + 24,00 \text{ €} = 433.928,88 \text{ €}$, ενώ η τιμή της προσφοράς μας είναι: $435.128,88 \text{ €}$.

- Η διαφορά που προκύπτει είναι, πράγματι: $435.128,88 \text{ €} - 433.928,88 \text{ €} = 1.200,00 \text{ €}$.

- Το ποσόν αυτό των $1.200,00 \text{ €}$ αντιστοιχεί στο προϋπολογισθέν ποσό που συμπεριλάβαμε στην οικονομική μας προσφορά και αφορά στις εισφορές υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων ($30 \text{ άτομα} * 20,00 \text{ €} * 2 \text{ έτη} = 1.200 \text{ €}$).

- Πράγματι δεν εμφανίζεται σε κάποιο πεδίο του πίνακα, λόγω του ότι δεν υπήρχε διακριτό πεδίο στο προδιατυπωμένο έντυπο της διακήρυξης στο οποίο να μπορεί να συμπεριληφθεί, λόγω της ιδιαίτερης φύσης του ως έκτακτης εισφοράς. Έτσι δεν μπορούσε να συμπεριληφθεί στο διοικητικό κόστος ή στα αναλώσιμα αλλά ούτε και στις τακτικές εισφορές του εργοδότη. Η εταιρία μας δεν μπορούσε να τροποποιήσει τη δεσμευτική μορφή του υποδείγματος της διακήρυξης και επομένως παρότι δεν υπάρχει μεν σχετικό πεδίο στο οποίο να έχει συμπεριληφθεί το ποσό αυτό (χωρίς δική μας υπαιτιότητα), εντούτοις το ποσόν των 1.200 € , το έχουμε προϋπολογίσει και το έχουμε συμπεριλάβει στην οικονομική προσφορά μας, ως είχαμε υποχρέωση εκ του νόμου για την απόδοση των ποσών υπέρ του ΕΛ.Π.Κ.

- Βάσει δε του ποσού αυτού των $435.128,88 \text{ €}$ υπολογίστηκαν ακολούθως και οι κρατήσεις σε $674,10 \text{ €}$ ώστε συνολικώς αθροιζόμενα τα ανωτέρω ποσά προκύπτει η τελική προσφορά μας ήτοι $435.802,98 \text{ €}$ (πλέον φπα).

- Συνεπώς, η προσφορά μας είναι καθ' όλα νόμιμη, ως περιλαμβάνουσα όλα τα αναγκαία νόμιμα κονδύλια, έχοντας τηρήσει η εταιρία μας, τόσο το έντυπο υπόδειγμα της διακήρυξης, αλλά και τη νομιμότητα. Συνεπώς, η προσφορά μας είναι αυτή που έχει καταχωρηθεί στην αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ ολογράφως και αριθμητικώς: ΤΕΤΡΑΚΟΣΙΕΣ ΤΡΙΑΝΤΑ ΠΕΝΤΕ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΟΚΤΑΚΟΣΙΑ ΔΥΟ ΕΥΡΩ και

Αριθμός απόφασης: 814/2021

ΕΝΕΝΗΝΤΑ ΟΚΤΩ ΛΕΠΤΑ (435.802,98€) πλέον ΦΠΑ και δικαιολογείται πλήρως και επαρκώς με βάση τα δεδομένα της διακήρυξης και της νομιμότητας»

Η επιτροπή διαγωνισμού έχοντας υπόψη τα παραπάνω και το γεγονός ότι α) στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αναγράφεται ως Γενικό Σύνολο χωρίς Φ.Π.Α. ολογράφως και αριθμητικώς το ποσό « ΤΕΤΡΑΚΟΣΙΕΣ ΤΡΙΑΝΤΑ ΠΕΝΤΕ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΟΚΤΑΚΟΣΙΑ ΔΥΟ ΕΥΡΩ και ΕΝΕΝΗΝΤΑ ΟΚΤΩ ΛΕΠΤΑ (435.802,98€)» και β) στο Έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του Παραρτήματος Ι. αναγράφεται αριθμητικώς το ίδιο ποσό των 435.802,98€ αποφασίζει ομόφωνα ότι η εταιρεία «... με δ.τ. «...»» παρείχε σαφείς διευκρινήσεις ως προς την οικονομική της προσφορά και κατά συνέπεια γίνεται δεκτή.

Κατά συνέπεια έχοντας υπόψη όλες τις παραπάνω σκέψεις ζητάμε την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «... με δ.τ. «...» για τον συγκεκριμένο λόγο.

ΣΤ) Για τον έκτο λόγο που αναφέρει η προσφεύγουσα στο έγγραφο της που αφορά την οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» για τις κρατήσεις .

1. Στο άρθρο 12.Β. της υπ. αριθμ. ... Διακήρυξης που την οικονομική προσφορά αναγράφεται: «Σημειώνεται επίσης ότι:

• τον ανάδοχο βαρύνουν οι ακόλουθες υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση,

σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.:

α) κράτηση ύψους 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων, υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ), άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει.

β) κράτηση ύψους 0,06°% επί όλων των συμβάσεων που υπάγονται στον ν.4412/2016, ανεξάρτητα από την πηγή προέλευσης χρηματοδότησης, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων, υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), άρθρο 350 παρ.3 του ν.4412/2016, ΚΥΑ 1191/14.03.2017 (ΦΕΚ Β 969/22.03.2017).

Οι υπέρ τρίτων ανωτέρω κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3%ο και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.»

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Δηλαδή το συνολικό ποσό της προσφοράς χωρίς το ΦΠΑ το βαραίνουν
 $(0,07\%+0,06\%)+ (0,07\%+0,06\%)*(3\%+(3\%*20\%))= (0,12\%)$
 $+(0,12\%)*(3\%+0,6\%)=(0,12\%) +(0,12\%)(3,6\%)=0,12432\%$

Άρα $435.128,88\text{€} * 0,12432\% = 540,95\text{€} < 674,10\text{€}$ που δήλωσε η εταιρεία «...» στην οικονομική της προσφορά.

Κατά συνέπεια έχοντας υπόψη όλες τις παραπάνω σκέψεις ζητάμε την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «... με δ.τ. «...» για τον συγκεκριμένο λόγο.

Ζ) Για τον έβδομο λόγο που αναφέρει η προσφεύγουσα στο έγγραφο της που αφορά την οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» για το ύψος του εργατικού κόστους .

Σύμφωνα με τις διευκρινήσεις που ανήρτησε στην επικοινωνία του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. η εταιρεία «...» το κατώτατο νομοθετημένο ημερομίσθιο του εργατοτεχνίτη που ισχύει από 1/2/2019 με το Αριθμ. οικ. 4241/127 του ΥΕΚΑ και ορίστηκε στα 29,04€.

Κατόπιν αυτού το αντίστοιχο νόμιμο ωρομίσθιο είναι $29,04\text{€} : 6,66$
 $(40/6) = 4,36\text{€}$

Επί του κατώτατου νομοθετημένου ωρομισθίου υπολογίζονται:

4,36

0,38 Αναλογία Δώρου Χριστουγέννων 0,22 Αναλογία Δώρου Πάσχα
0,19 Αναλογία Επιδόματος Αδείας 0,37 Αναλογία Αντικατάστασης 5,52

Επί αυτού υπολογίζονται οι εργοδοτικές εισφορές ποσοστού 25,17% βαρέων ενσήμων μερικής απασχόλησης δηλ. $5,52 \times 25,17\% = 6,91$ κόστος εργατώρας.

Άρα

$30 \text{ Άτομα} * 4 \text{ ώρες} * 6,91\text{€} \text{ κόστος ώρας} * 5 \text{ ημέρες} * 4,345 \text{ μέση εβδομάδα} * 24 \text{ μήνες} = 432.344,88 \text{ €}$ Στο ποσόν αυτό των 432.344,88 € συμπεριλαμβάνονται οι εισφορές εργοδότη και εργαζομένου 146.530,55 € και οι καθαρές αποδοχές των εργαζομένων 285.814,33€.

Κατά συνέπεια έχοντας υπόψη όλες τις παραπάνω σκέψεις ζητάμε την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «... με δ.τ. «...» για τον συγκεκριμένο λόγο.....».

Αριθμός απόφασης: 814/2021

11. Επειδή, με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα προβάλλει τα κάτωθι «...[.]ΠΡΩΤΟΝ: Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η εταιρία μας δεν ασκεί επαγγελματική δραστηριότητα σχετική με το αντικείμενο της σύμβασης είναι αβάσιμος.

Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι δήθεν η εταιρία μας δεν ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο του διαγωνισμού. Ο εν λόγω ισχυρισμός είναι προδήλως αβάσιμος, διότι:

(α) Με βάση το άρθρο 2 της διέπουσας τον Διαγωνισμό Διακήρυξης, το αντικείμενο αυτού είναι ο «καθαρισμός και σάρωση οδών και κοινοχρήστων χώρων των ... και ... του Δήμου ...-...».

Άλλωστε, στο άρθρο 9 της Διακήρυξης προβλέπεται ότι: «9.1 Δεκτοί στον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό γίνονται: Όλα τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή ενώσεις αυτών, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 του ν. 4412/2016, που ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα σχετική με το αντικείμενο της εν λόγω εργασίας.».

Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 11 της Διακήρυξης: «11.2 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, είναι να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. Για την απόδειξη της προαναφερόμενης απαίτησης καταλληλότητας απαιτείται πιστοποιητικό / βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου, με το οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους.».

Από τις παραπάνω διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι λαμβάνουν μέρος παραδεκτά στον διαγωνισμό όσοι οικονομικοί φορείς ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα «σχετική» με το αντικείμενο του διαγωνισμού, που είναι ο «καθαρισμός και η σάρωση οδών και κοινόχρηστων χώρων». Προς απόδειξη δε ότι πληρούν το κριτήριο της κατάλληλης επαγγελματικής δραστηριότητας, οι διαγωνιζόμενοι καλούνται να προσκομίσουν πιστοποιητικό

Αριθμός απόφασης: 814/2021

/ βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου, με το οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους, το οποίο κατά τις διατάξεις της Διακήρυξης πρέπει να είναι «σχετικό», δηλαδή συναφές με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Επομένως, δεν απαιτείται να αποδεικνύεται η *ad hoc*, δηλαδή ίδια, ενασχόληση του διαγωνιζομένου με ακριβώς το ίδιο αντικείμενο της σύμβασης (εν προκειμένω καθαρισμός οδών και κοινόχρηστων χώρων), διότι άλλωστε τούτο θα οδηγούσε σε υπέρμετρη συρρίκνωση του ανταγωνισμού, αλλά αρκεί η δραστηριοποίηση σε αντικείμενο «σχετικό», δηλαδή στην παροχή υπηρεσιών καθαρισμού.

(β) Όσον αφορά την εταιρία μας, απέδειξε ότι πληροί τους ανωτέρω όρους της Διακήρυξης, καθότι δραστηριοποιείται εδώ και πολλά έτη στην παροχή υπηρεσιών καθαρισμού, στις οποίες εντάσσεται το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης.

Συγκεκριμένα, στην από 19-10-2013 πράξη σύστασης της εταιρίας μας, και συγκεκριμένα στο άρθρο 4, προβλέπεται ότι σκοπός σύστασής της είναι η παροχή υπηρεσιών καθαρισμού. Περαιτέρω, στο αρ. πρωτ. Μ57643/3-1-2021 πιστοποιητικό επαγγελματικού επιμελητηρίου, αναγράφεται ότι η κύρια δραστηριότητα της επιχείρησής μας είναι «81210000 Γενικός καθαρισμός κτιρίων». Άλλωστε, μεταξύ των λοιπών δραστηριοτήτων που ασκούμε εντάσσεται και η εξής «81101000 Συνδυασμένες βοηθητικές υπηρεσίες σε κτίρια και εξωτερικούς χώρους (καθαρισμού, φύλαξης, υποδοχής)».

Επομένως, η εταιρία μας απέδειξε με τα έγγραφα που προσκόμισε ότι δραστηριοποιείται στην παροχή υπηρεσιών καθαρισμού, και δη καθαρισμού εξωτερικών χώρων και άρα αβασίμως ο προσφεύγων διατείνεται ότι η εταιρία μας «φαίνεται πως δεν ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο του διαγωνισμού». Άλλωστε, πουθενά στη Διακήρυξη δεν ετέθη ως όρος συμμετοχής να αποδείξουν οι διαγωνιζόμενοι ότι δραστηριοποιούνται ειδικώς στις υπηρεσίες καθαρισμού οδών, αλλά σε επαγγελματική δραστηριότητα «σχετική» με το αντικείμενο της εν λόγω εργασίας.

Έτσι, δεν δύναται να αμφισβητηθεί ότι η εταιρία μας, που, σύμφωνα με το πιστοποιητικό του επαγγελματικού επιμελητηρίου, δραστηριοποιείται στην παροχή υπηρεσιών καθαρισμού, και μάλιστα εξωτερικών χώρων, ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης, και μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 814/2021

συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό. Η αντίθετη ερμηνεία που επιχειρεί ο προσφεύγων είναι αυθαίρετη, δεν στηρίζεται σε καμία περίπτωση στο γράμμα της Διακήρυξης και πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμη.

Επομένως, σε αντίθεση με όσα αναληθή ισχυρίζεται ο προσφεύγων, η εταιρία μας απέδειξε ότι ασκεί δραστηριότητα «σχετική» (συναφή) με το αντικείμενο του διαγωνισμού και ο πρώτος λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

(γ) Σε κάθε περίπτωση, στο στάδιο αξιολόγησης των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων ισχύει ο κανόνας της προαπόδειξης, κατ' εφαρμογή του οποίου οι διαγωνιζόμενοι καλούνται μέσω της συμπλήρωσης και υποβολής του ΕΕΕΣ, το οποίο συνιστά προκαταρκτική υπεύθυνη δήλωση, να αποδεικνύουν τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, χωρίς περαιτέρω υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων αποδεικτικών εγγράφων. Τούτο υπαγορεύεται από τη φύση του ΕΕΕΣ ως ουσιώδους δικαιολογητικού συμμετοχής, το οποίο επέχει θέση υπευθύνου δηλώσεως με τις συνέπειες του Ν. 1599/1986, και λειτουργεί ως προκαταρκτική απόδειξη ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής που ορίζονται στην διακήρυξη και στην κείμενη νομοθεσία. Συνεπώς, δεν είναι επιτρεπτή η υποκατάστασή του από άλλα στοιχεία της προσφοράς του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα. Κατ' επιταγή των άρθρων 75, 79 και 103 του Ν.4412/2016, η αναθέτουσα αρχή με τους όρους της επίμαχης Διακήρυξης δεν απαιτεί, εντός του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς, να υποβάλλονται, πέραν του ΕΕΕΣ, και τα λοιπά αποδεικτικά έγγραφα περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, διότι με τον τρόπο αυτόν θα παρακάμπτονταν ο κανόνας της προαπόδειξης που εισάγει ο Ν. 4412/2016 και θα προκαλούνταν πρόσθετο διοικητικό βάρος στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων. Μάλιστα, κατά την νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων έχει κριθεί ότι στον ως άνω σκοπό θα αντίκειτο η εκ των πραγμάτων διαμόρφωση υποχρέωσης των αναθετουσών αρχών, προκειμένου να διαπιστώσουν την συμμόρφωση της προσφοράς προς τους όρους της διακήρυξης, να ελέγχουν, πλην του

Αριθμός απόφασης: 814/2021

ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, και αυτοβούλως υποβαλλόμενα δικαιολογητικά ή στοιχεία των υποχρεωτικώς μεν υποβαλλόμενων δικαιολογητικών και εγγράφων, πλην όμως μη απαιτούμενων κατά το παρόν στάδιο του διαγωνισμού (ΑΕΠΠ 1046/2020, ΔΕΦΑΘ 188/2018, ΔΕΦΘεσ/νίκης 166/2018). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την με αριθ. 23/2018 Κατευθυντήρια Οδηγία της ΕΑΑΔΗΣΥ, όπου προβλέπεται ότι εάν οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς υποβάλουν αυτοβούλως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», πέραν του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, ένα ή περισσότερα από τα σχετικά πιστοποιητικά/δικαιολογητικά, η εν λόγω υποβολή δεν αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς και αποκλεισμού τους, καθότι η αναθέτουσα αρχή δέον να μην ελέγχει τα εν λόγω δικαιολογητικά στην παρούσα φάση του διαγωνισμού.

Με βάση τα παραπάνω, στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι το στάδιο της υποβολής των προσφορών, ως προς την πλήρωση του κριτηρίου να ασκεί δραστηριότητα σχετική με το αντικείμενο της σύμβασης, ήταν αρκετή εκ μέρους της εταιρίας μας η σχετική δήλωση της εταιρίας μας στο οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ της, και ουδέν έγγραφο υποχρεούτο να προσκομίσει προς απόδειξη τούτου. Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή δεν νομιμοποιείται να εξετάσει στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού το πιστοποιητικό του επαγγελματικού επιμελητηρίου, το οποίο εκ περισσού και μόνο υποβάλαμε με την προσφορά μας.

Έτσι, με την απόφαση 1046/2020 ΑΕΠΠ κρίθηκε ad hoc ότι: «Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα δήλωσε στο «Μέρος IV: Κριτήρια επιλογής» και συγκεκριμένα στην Ενότητα «Α: Καταλληλότητα» του ΕΕΕΣ ότι είναι εγγεγραμμένη στο Επιμελητήριο *****με Α.Μ. **** και ΑΡ. Γ.Ε.ΜΗ.****, καλύπτοντας την υποχρέωσή της στο πλαίσιο της προκαταρκτικής απόδειξης του σταδίου των δικαιολογητικών συμμετοχής. Ωστόσο, συμπεριέλαβε στην προσφορά της εκ του περισσού και το υπ' αριθμ. ... Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου *****, το οποίο θα έπρεπε να το υποβάλει μόνο εφόσον αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος και κληθεί από την αναθέτουσα αρχή να προσκομίσει τα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 80 του Ν. 4412/2016 (δικαιολογητικά κατακύρωσης). Η αναθέτουσα αρχή, όπως προκύπτει τόσο από την προσβαλλόμενη πράξη όσο και από τις απόψεις της, απέρριψε την

Αριθμός απόφασης: 814/2021

προσφορά της προσφεύγουσας ερειδόμενη στο συγκεκριμένο αυτό Πιστοποιητικό. Σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα ανωτέρω, προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν έπρεπε να εξετάσει το Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου ***** πολλώ δε μάλλον να απορρίψει την προσφορά της προσφεύγουσας ερειδόμενη σε αυτό. Το συγκεκριμένο δικαιολογητικό θα εξεταστεί από την αναθέτουσα αρχή στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης, εφόσον η προσφεύγουσα αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος. Επιπροσθέτως, θα πρέπει να σημειωθεί ότι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί άσκησης συναφούς δραστηριότητας με αυτήν της υπό ανάθεση σύμβασης δεν είναι δυνατόν να εξεταστούν στο πλαίσιο της υπό κρίση Προσφυγής, η οποία ασκήθηκε στο παρόν στάδιο.».

Με βάση όλα τα παραπάνω, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

ΔΕΥΤΕΡΟΝ: Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι ο κατάλογος έργων της εταιρίας μας δεν συμπεριλαμβάνει παρόμοια με το προς ανάθεση έργο είναι αβάσιμος.

Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι από τον κατάλογο έργων που συμπεριέλαβε η εταιρία μας στην τεχνική προσφορά της δεν απέδειξε ότι πληροί το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 11.4 της Διακήρυξης. Ο εν λόγω ισχυρισμός είναι προδήλως αναληθής και αβάσιμος, διότι:

(α) Στο άρθρο 11 της Διακήρυξης προβλέπονται τα εξής: «11.4 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, είναι: Α) να έχει εκτελέσει επιτυχώς μία (1) ή περισσότερες εργασίες, κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού παρόμοιου αντικειμένου δηλαδή εργασίες καθαρισμού ή σάρωσης. Η εν λόγω απαίτηση αποδεικνύεται με την κατάθεση καταλόγου παρόμοιων εργασιών που έχουν εκτελεσθεί κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού, με αναφορά του τίτλου της παροχής υπηρεσίας, του φορέα/ιδιοκτήτη, συνοπτική περιγραφή του αντικειμένου και της χρονικής διάρκειας υλοποίησης και του δημόσιου ή ιδιωτικού φορέα/ιδιοκτήτη. Εάν ο φορέας/ιδιοκτήτης είναι ιδιωτικός,

Αριθμός απόφασης: 814/2021

θα προσκομιστεί βεβαίωση του φορέα. Εάν ο φορέας/ιδιοκτήτης είναι δημόσιος θα πρέπει να προσκομιστούν βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών.».

Από τη σαφή γραμματική διατύπωση της συγκεκριμένης διάταξης, προκύπτει ότι απαραίτητο κριτήριο επιλογής για την παραδεκτή συμμετοχή στον διαγωνισμό είναι να έχει εκτελέσει ο οικονομικός φορέας τουλάχιστον 1 εργασία, κατά την προηγούμενη τριετία «παρόμοιου» (και όχι ίδιου) αντικειμένου. Προς αποφυγή δε κάθε παρερμηνείας, στο ίδιο άρθρο υπάρχει ρητή επεξήγηση, σύμφωνα με την οποία ως τέτοιες θεωρούνται οι εργασίες «καθαρισμού ή σάρωσης», ενώ αντίθετα ουδόλως εισάγεται υποχρέωση οι προηγούμενες εργασίες να αφορούν τον καθαρισμό αποκλειστικά κοινόχρηστων χώρων και οδών, όπως παραπλανητικά επιχειρεί να παρουσιάσει ο προσφεύγων.

(β) Εν προκειμένω, η εταιρία μας συμπεριέλαβε στην προσφορά της το αρχείο «Κατάλογος έργων εταιρείας καθαρισμού», στο οποίο περιλαμβάνεται πίνακας με συνολικά 5 έργα παρόμοιου αντικειμένου, που εκτέλεσε την τελευταία τριετία, και συγκεκριμένα ο ακόλουθος πίνακας:

Α/Α ΦΟΡΕΑΣ ΣΥΝΤΟΜΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ ΔΙΑΡΚΕΙΑ
ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΕΡΓΟΥ (από - έως) ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΤΗΣΙΩΣ ΑΝΕΥ ΦΠΑ
ΠΑΡΟΥΣΑ ΦΑΣΗ

1	Νοσοκομείο ...	11.672τ.μ. εσωτερικοί χώροι / 1000 τ.μ. εξωτερικοί χώροι	1/7/2016 - 6/5/2018	204.880,00 €	Ολοκληρωμένο
2	ΔΗΜΟΣ ...	Αθλητικά Κέντρα του Δήμου	16/11/2018-	122.462,40 €	Σε εξέλιξη
3	...	Κτίρια Υπηρεσιακών Μονάδων του ...	1/7/2019-	192.781,44 €	Σε εξέλιξη
4	...	Αθλητικά Κέντρα του Δήμου	5/7/2018 - 5/7/2019	53.822,72 €	Ολοκληρωμένο
5	...	Κτιριακές εγκαταστάσεις	1/8/2018-	68.805,36 €	Σε εξέλιξη
		ΣΥΝΟΛΟ		642.751,92 €	

Όλα τα έργα που καταγράφονται στον παραπάνω πίνακα αφορούν σε παροχή υπηρεσιών καθαρισμού, και συνεπώς με βάση τη σαφή διατύπωση του άρθρου 11.4 της Διακήρυξης εντάσσονται σε «παρόμοιο αντικείμενο» με αυτό του διαγωνισμού, και άρα πληρούν το κριτήριο επιλογής που τίθεται με το

Αριθμός απόφασης: 814/2021

συγκεκριμένο άρθρο. Μάλιστα, 3 από τα αναφερόμενα έργα περιλαμβάνουν παροχή υπηρεσιών καθαρισμού και σε εξωτερικούς χώρους (όπως ακριβώς θα συμβαίνει με τις υπηρεσίες καθαρισμού του προκείμενου διαγωνισμού), και συγκεκριμένα στο Νοσοκομείο ..., στα αθλητικά κέντρα του ... και του Δήμου

Επομένως, σε αντίθεση με όσα αναληθή υποστηρίζει ο προσφεύγων, ο κατάλογος έργων της εταιρίας μας περιλαμβάνει παρόμοια έργα με το προς ανάθεση έργο, τα οποία αφορούν στην παροχή υπηρεσιών καθαρισμού (στο οποίο αρκείται η Διακήρυξη), και μάλιστα εξωτερικών χώρων, δηλαδή σε αντικείμενο πολύ συναφές με αυτό του συγκεκριμένου διαγωνισμού. Άλλωστε, κανέναν πρόσθετο όρο δεν έθετε η Διακήρυξη όσον αφορά τις υπηρεσίες καθαρισμού των έργων της τελευταίας τριετίας (π.χ. ως προς τα τετραγωνικά μέτρα), και κάθε αντίθετος ισχυρισμός του προσφεύγοντος είναι αυθαίρετος και δεν βρίσκει έρεισμα στη Διακήρυξη.

Σε όμοια περίπτωση, στην οποία μάλιστα δεν υπήρχε καμία επεξήγηση στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ως προς το τι θεωρείται «παρόμοιο αντικείμενο», με την απόφαση 379/2019 της ΑΕΠΠ κρίθηκαν τα εξής: «34.Επειδή, κατά τα ανωτέρω, η Διακήρυξη απαιτεί, οι συμβάσεις τις οποίες επικαλούνται οι διαγωνιζόμενοι προς πλήρωση του επίμαχου κριτηρίου να είναι «παρόμοιες», χωρίς να προσδίδει ειδικότερο περιεχόμενο στον ως άνω όρο. Εξάλλου, η Διακήρυξη ουδόλως απαιτεί οι δηλούμενες από τους διαγωνιζομένους συμβάσεις να είναι ταυτόσημου αντικειμένου με την υπό ανάθεση σύμβαση. Η προσφεύγουσα, ναι μεν προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα διότι οι δηλούμενες από την αυτήν συμβάσεις «διαφέρουν ουσιωδώς» από την υπό ανάθεση σύμβαση, πλην όμως, από τους ειδικότερους προβαλλόμενους ισχυρισμούς της προκύπτει ότι ως «παρόμοιες» συμβάσεις θεωρεί τις συμβάσεις οδοκαθαρισμού, οι οποίες, όμως, είναι ταυτόσημες με την υπό ανάθεση σύμβαση, ενώ, όπως προαναφέρθηκε, δεν απαιτείται από τη Διακήρυξη οι δηλούμενες από τους διαγωνιζομένους συμβάσεις να είναι ταυτόσημου αντικειμένου με την υπό ανάθεση σύμβαση.». Πολύ περισσότερο ισχύουν όσα κρίθηκαν με τη συγκεκριμένη απόφαση, στην προκειμένη περίπτωση που στη Διακήρυξη υπάρχει ρητή επεξήγηση ότι ως εργασίες με παρόμοιο αντικείμενο θεωρούνται

Αριθμός απόφασης: 814/2021

«οι εργασίες καθαρισμού ή σάρωσης», χωρίς καμία επιπρόσθετη προϋπόθεση.

Εν όψει των ανωτέρω, η εταιρία μας προσκόμισε κατάλογο έργων, με παρόμοιο αντικείμενο με αυτό της υπό ανάθεση σύμβασης, και οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί του προσφεύγοντος είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι.

ΤΡΙΤΟΝ: Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι η προσφορά μας πρέπει να απορριφθεί διότι δεν αποδεικνύεται ότι οι ισολογισμοί που προσκομίσαμε έχουν δημοσιευθεί είναι αβάσιμος.

Με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής του, ο προσφεύγων διατείνεται ότι η εταιρία μας δεν απέδειξε τη χρηματοοικονομική της επάρκεια, διότι δεν αποδεικνύεται ότι οι ισολογισμοί της εταιρίας που προσκομίσαμε έχουν δημοσιευθεί. Ο εν λόγω ισχυρισμός πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, για τους ακόλουθους νόμιμους και βάσιμους λόγους:

(α) Στο άρθρο 11 της Διακήρυξης προβλέπονται τα εξής:

«11.1 Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να πληρούν τα κριτήρια επιλογής που ορίζονται στο παρόν άρθρο ώστε να διασφαλίζεται ότι διαθέτουν τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις.

11.3 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια είναι:

Α) κατά τις τρεις (3) τελευταίες, πριν από το έτος του διαγωνισμού, οικονομικές χρήσεις (δηλαδή από 1-1 ως 31-12 για τα έτη 2017, 2018 και 2019), να έχουν ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 200% του συνολικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.) της υπό ανάθεση υπηρεσίας (δηλαδή ίσο με 936.000,00€). Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα αποδεικνύεται με την κατάθεση αντιγράφων ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 (για όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησης, ανάλογα με το είδος αυτής.».

Άλλωστε, σύμφωνα με το άρθρο 12 προβλέπονται τα εξής: «Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά»

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη ««Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), καθώς και η τεχνική προσφορά...

Α.1.1 Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, από το οποίο να προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 10 της παρούσας διακήρυξης για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί στο άρθρο 11 της παρούσας διακήρυξης και συμμορφώνεται με τα ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας του εν λόγω άρθρου.».

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 19: ««Άρθρο 19: Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης

19.1 Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, την έκδοση και κοινοποίηση της απόφασης ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην άρθρο 20 της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία όσων δηλώθηκαν με το ΕΕΕΣ του άρθρου 12 της παρούσας.

Τα εν λόγω δικαιολογητικά, υποβάλλονται από τον προσφέροντα («προσωρινό ανάδοχο»), ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, σε μορφή αρχείων pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν σε έντυπη μορφή εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία υποβολής τους, κατά τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94).».

Τέλος, στο άρθρο 20 της Διακήρυξης, υπάρχει αναλυτική απαρίθμηση των δικαιολογητικών που οφείλει να προσκομίσει ο προσωρινός ανάδοχος, στο στάδιο υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης για καθένα λόγο

Αριθμός απόφασης: 814/2021

αποκλεισμού και κριτήριο επιλογής. Έτσι, όσον αφορά το κριτήριο του άρθρου 11.3.Α., ο προσωρινός ανάδοχος προσκομίζει προς απόδειξη όσων δήλωσε στο ΕΕΕΣ του «Αντίγραφα ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 (για όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησης, ανάλογα με το είδος αυτής, που να αποδεικνύουν την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του διαγωνιζόμενου σύμφωνα με το άρθρο 11.3 της παρούσας διακήρυξης».

Επομένως, από τις διατάξεις της Διακήρυξης προκύπτει ότι, στο στάδιο της υποβολής των προσφορών, προς (προ)απόδειξη ότι πληρούν τα κριτήρια χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 11, οι διαγωνιζόμενοι αρκούσε να συμπληρώσουν σχετικά το οικείο πεδίο του ΕΕΕΣ, και μόνον ο προσωρινός ανάδοχος υποχρεούνταν να προσκομίσει στο στάδιο της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης αντίγραφα των ισολογισμών των τριών τελευταίων ετών. Συνεπώς, τα συγκεκριμένα δικαιολογητικά έγγραφα, ακόμα κι αν προσκομιστούν εκ περισσού με την υποβολή της προσφοράς, δεν δύνανται να αξιολογηθούν από την αναθέτουσα αρχή.

Άλλωστε, κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων ισχύει ο κανόνας της προαπόδειξης, κατ' εφαρμογή του οποίου οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς τους να συνυποβάλλουν το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.) / Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και συνάμα περί πλήρωσης των τιθέμενων με τη διακήρυξη κριτηρίων ποιοτικής επιλογής στο πρόσωπο των διαγωνιζομένων. Υπό την έννοια αυτή, το Ε.Ε.Ε.Σ. - ΤΕΥΔ το οποίο συνιστά, πέραν από την εγγύηση συμμετοχής, και το μόνο δικαιολογητικό που προσκομίζεται στον οικείο φάκελο, συνιστά προκαταρτική απόδειξη περί πλήρωσης των προϋποθέσεων που θεμελιώνουν το δικαίωμα συμμετοχής των διαγωνιζομένων στην εκάστοτε διαγωνιστική διαδικασία. Συνεπεία τούτου, ο διαγωνιζόμενος υποχρεούται να υποβάλλει αυτούσια τα δικαιολογητικά περί μη συνδρομής των λόγων αποκλεισμού και περί πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής το πρώτον κατά το στάδιο που έχει αναδειχθεί ως προσωρινός ανάδοχος και καλείται να προσκομίσει τα απαιτούμενα

δικαιολογητικά κατακύρωσης, από το περιεχόμενο των οποίων διαπιστώνεται η αλήθεια και ακρίβεια των στοιχείων που δηλώθηκαν στο Ε.Ε.Ε.Σ. - ΤΕΥΔ. Άλλωστε, το ΕΕΕΣ- ΤΕΥΔ επέχει θέση ενημερωμένης υπεύθυνης δήλωσης, επισύροντας στο πρόσωπο του υπογράφοντος, σε περίπτωση πραγμάτωσης της αντικειμενικής υπόστασης του Ν. 1599/1986, τις έννομες συνέπειες της ψευδούς δήλωσης (ΑΕΠΠ 815/2018). Επομένως, όσον αφορά τα εκάστοτε κριτήρια επιλογής που τίθενται από τις Διακηρύξεις των Διαγωνισμών, κατά το στάδιο της υποβολής των προσφορών, αρκεί η συμπλήρωση από τους υποψηφίους οικονομικούς φορείς των οικείων πεδίων του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, όπως αυτά έχουν διαμορφωθεί από την αναθέτουσα αρχή, που λειτουργεί ως προαπόδειξη του ότι πληρούνται τα κριτήρια επιλογής. Αντίθετα, κατά το παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν υπάρχει υποχρέωση υποβολής άλλων δικαιολογητικών πλην του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, διότι τούτο θα καταστρατηγούσε την αρχή της προαπόδειξης, και έτσι τυχόν εκ περισσού υποβαλλόμενα δικαιολογητικά δεν λαμβάνονται υπόψη.

Άλλωστε, ο κανόνας της προκαταρκτικής απόδειξης δια των οικείων εντύπων υπευθύνων δηλώσεων συνιστά έναν ενωσιακό κανόνα διεξαγωγής των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ο οποίος θεσπίζει την αποδοχή των παραπάνω μέσων ως επαρκούς *prima facie* απόδειξης για την κατ' αρχήν υποβολή της προσφοράς και μεταθέτει την οριστική απόδειξη των εκεί δηλουμένων μόνο στο πρόσωπο του προσωρινού αναδόχου, ως όρο της οριστικής σε αυτόν κατακύρωσης (βλ. απόφαση ΑΕΠΠ 1727/2020).

Περαιτέρω, στην Κατευθυντήρια Οδηγία 23 (Απόφαση 3/24-01- 2018) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων με θέμα «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του Τυποποιημένου Εντύπου Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ) και του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ)» προβλέπεται ότι: «2.1. Το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών. Κατά συνέπεια, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν, κατά την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ, και την παράλληλη υποβολή των σχετικών πιστοποιητικών/δικαιολογητικών, διότι με τον τρόπο αυτό παρακάμπτεται ο ως

Αριθμός απόφασης: 814/2021

άνω κανόνας της προαπόδειξης, που εισάγει ο ν. 4412/2016, με την υποβολή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ και προκαλείται πρόσθετο διοικητικό βάρος στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων. Επισημαίνεται, ωστόσο, ότι εάν οι οικονομικοί φορείς υποβάλουν αυτοβούλως στον φάκελο «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» -πέραν του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ- ένα ή περισσότερα από τα σχετικά πιστοποιητικά/δικαιολογητικά, η εν λόγω υποβολή δεν αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς και αποκλεισμού του προσφέροντος, η δε αναθέτουσα αρχή δεν ελέγχει τα εν λόγω δικαιολογητικά στην παρούσα φάση». (βλ. απόφαση ΑΕΠΠ 1305/2019, σκ.16).

Επομένως, με βάση τις ρητές οδηγίες της ΕΑΑΔΗΣΥ, η αναθέτουσα αρχή ΔΕΝ νομιμοποιείται να ελέγξει κατά το στάδιο της αξιολόγησης των προσφορών που υποβλήθηκαν τυχόν δικαιολογητικά που εκ περισσού προσκομίστηκαν, ενώ κανονικά προσκομίζονται μόνον από τον προσωρινό ανάδοχο, και άρα ελέγχονται από την αναθέτουσα μόνο στο στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

(β) Στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρία μας, στο ΕΕΕΣ της δήλωσε υπευθύνως, έχοντας γνώση των συνεπειών του νόμου σε περίπτωση αναληθούς δήλωσης, ότι πληροί το κριτήριο χρηματοοικονομικής επάρκειας του άρθρου 11.3, δηλαδή διαθέτει κατά τις τρεις (3) τελευταίες, πριν από το έτος του διαγωνισμού, οικονομικές χρήσεις (δηλαδή από 1-1 ως 31-12 για τα έτη 2017, 2018 και 2019), ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 200% του συνολικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.) της υπό ανάθεση υπηρεσίας (δηλαδή ίσο με 936.000,00€), το οποίο είναι σε θέση να αποδείξει με την κατάθεση αντιγράφων ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 και φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησης, εξαντλώντας έτσι την υποχρέωση που είχε στο παρόν στάδιο της προαπόδειξης.

Εκ περισσού δε προσκομίσαμε και τους ισολογισμούς της εταιρίας των τελευταίων τριών ετών, επικυρωμένους από δικηγόρο. Συνεπώς, με βάση όσα ανωτέρω αναφέρονται, η αναθέτουσα αρχή ΔΕΝ νομιμοποιούνταν να ελέγξει και να αξιολογήσει το περιεχόμενο των εν λόγω ισολογισμών, που εκ περισσού υποβλήθηκαν, στο παρόν στάδιο του διαγωνισμού, και άρα όλοι οι ισχυρισμοί που προβάλλονται με τον τρίτο λόγο προσφυγής ως προς τη νομιμότητα των ισολογισμών αλυσιτελώς προβάλλονται, και είναι απορριπτέοι.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Σε κάθε περίπτωση, η εταιρία μας ως προσωρινή ανάδοχος θα προσκομίσει, στο κατάλληλο στάδιο, δηλαδή της υποβολής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα αντίγραφα των ισολογισμών, όπως έχουν δημοσιευθεί.

Επομένως, και ο τρίτος λόγος προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

ΤΕΤΑΡΤΟΝ: Η εγγύηση συμμετοχής που προσκόμισε η εταιρία μας είναι απολύτως σύμφωνη με τους όρους του νόμου.

Με τον τέταρτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η εγγυητική επιστολή συμμετοχής μας δεν είναι νόμιμη, διότι δεν πληροί τους όρους που ορίζονται από τις οδηγίες του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, και συγκεκριμένα αναγράφεται σε αυτήν η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και όχι η ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης (διενέργειας) του διαγωνισμού. Ο εν λόγω ισχυρισμός είναι προδήλως αβάσιμος, διότι:

(α) Στο άρθρο 72 Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι:

«1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) ««Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση...

4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους

ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο

Αριθμός απόφασης: 814/2021

εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης.».

Επισημαίνεται ότι, υπό την αρχική του έκδοση, το άρθρο 72 Ν. 4412/2016, στην περ. η' όριζε ότι στην εγγυητική επιστολή έπρεπε να αναγράφεται «η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού», η εν λόγω φράση, όμως αντικαταστάθηκε από τη φράση «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού» ήδη με τη διάταξη του άρθρου 107 παρ.5 Ν.4497/2017 (ΦΕΚ Α 171/13.11.2017), και συνεπώς στην εγγυητική επιστολή συμμετοχής πρέπει να αναγράφεται κατά τον νόμο η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού και όχι η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. Άλλωστε, ούτε στη Διακήρυξη του προκείμενου διαγωνισμού υπάρχει αντίθετη πρόβλεψη.

(β) Εν προκειμένω, η εταιρία μας υπέβαλε με την προσφορά της το αρ. 229424 γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, στο οποίο περιλαμβάνονται όλα τα απαιτούμενα με βάση το άρθρο 72 Ν. 4412/2016 στοιχεία της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, μεταξύ των οποίων η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού (11-1-2021). Αντίθετα, δεν αναγράφεται η ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης (διενέργειας) του διαγωνισμού, ως αληθώς αναφέρει ο προσφεύγων, διότι δεν υπάρχει τέτοια υποχρέωση ούτε εκ του νόμου ούτε εκ των διατάξεων της Διακήρυξης.

Άλλωστε, ο προσφεύγων δεν επικαλείται κάποιο κείμενο κανονιστικού χαρακτήρα προς υποστήριξη του ισχυρισμού του, παρά μόνο ένα εσωτερικό έγγραφο οδηγιών του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων, εκδοθέν στις 24.4.2017, οπότε ακόμα ίσχυε η παλαιά μορφή του άρθρου 72 Ν.4412/2016 που πράγματι όριζε ότι έπρεπε να αναγράφεται στην εγγυητική η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, πλην όμως η σχετική υποχρέωση καταργήθηκε

Αριθμός απόφασης: 814/2021

και αντικαταστάθηκε με την υποχρέωση αναγραφής στην εγγύηση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, ήδη από τον Νοέμβριο του 2017. Συνεπώς, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί αναγραφής εσφαλμένων στοιχείων στην εγγυητική επιστολή μας πρέπει να απορριφθεί ως νόμω αβάσιμος.

Σε κάθε περίπτωση, η εγγυητική μας περιέχει όλα τα απαιτούμενα με βάση τον ισχύοντα νόμο στοιχεία, και πληροί τους όρους της Διακήρυξης, ήτοι αφορά ποσό 9.360,00 € και ισχύει τουλάχιστον για (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που απαιτείται από τη διακήρυξη. Εξάλλου, η αναθέτουσα αρχή άσκησε το δικαίωμα του άρθρου 14.5 της Διακήρυξης και επικοινωνήσε με το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων που εξέδωσε την εγγυητική, διαπιστώνοντας έτσι την εγκυρότητά της, η οποία άλλωστε δεν αμφισβητείται από τον προσφεύγοντα. Εξάλλου, δεν επιτρέπεται η απόρριψη της προσφοράς για επουσιώδη έλλειψη της εγγυητικής (που πάντως δεν υπάρχει εν προκειμένω), ιδίως όταν η έλλειψη δεν μπορεί να αποδοθεί σε πλημμέλεια του διαγωνιζομένου, αλλά της εκδούσας τράπεζας (βλ. ΑΕΠΠ 102/2017, 88/2018, 829/2018, 175/2019).

Επομένως, στην πραγματικότητα δεν υπάρχει κανένα σφάλμα στην εγγυητική που προσκομίσαμε, και μάλιστα ουσιώδες, που θα μπορούσε να οδηγήσει σε αποκλεισμό της εταιρίας μας και σε κάθε περίπτωση η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μάς καλέσει σε παροχή διευκρινίσεων ως προς το αν η ημερομηνία 11-1-2021, που αναφέρεται στην εγγυητική μας, αφορά στην καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού.

ΠΕΜΠΤΟΝ: Ο ισχυρισμός ότι υπάρχει ασάφεια στην τιμή της οικονομικής προσφοράς μας είναι αβάσιμος- Η ασάφεια που δημιουργήθηκε ήταν εξαρχής επουσιώδης και έπαψε να υπάρχει μετά την παραδεκτή υποβολή διευκρινίσεων από την εταιρία μας.

Με τον πέμπτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά μας είναι απορριπτέα λόγω ασάφειας στην προσφερόμενη τιμή, και συγκεκριμένα επειδή στον πίνακα της οικονομικής προσφοράς που υποβάλαμε το άθροισμα των επιμέρους πεδίων δεν είναι ίσο με τη συνολική προσφερόμενη τιμή της προσφοράς μας, όπως αυτή αποτυπώνεται στο πεδίο «Σύνολο» του εντύπου της οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 814/2021

προσφοράς και στο ειδικό πεδίο του ΕΣΗΔΗΣ. Ο ισχυρισμός αυτός πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, διότι:

(α) Στο άρθρο 12 της Διακήρυξης προβλέπονται τα εξής:

«B.1 Οικονομική προσφορά: συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ. Σημειώνεται ότι στην Προσφερόμενη Τιμή δεν περιλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Το εκάστοτε ποσοστό ΦΠΑ επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά επί ποινή αποκλεισμού επίσης και υποβάλλεται από τον ίδιο τον προσφέροντα σε περίπτωση φυσικού προσώπου ή τον νόμιμο εκπρόσωπό του σε περίπτωση νομικού προσώπου. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το Σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

B.2. Έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του Παραρτήματος Ι. της παρούσας διακήρυξης, ψηφιακά υπογεγραμμένο και σε μορφή αρχείου pdf.

Το εν λόγω έντυπο οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να το προμηθευτούν σε επεξεργάσιμη μορφή word από τον συστημικό διαγωνισμό ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί χωριστό κεφάλαιο της Οικονομικής Προσφοράς των διαγωνιζόμενων.

Στο εν λόγω έντυπο πρέπει να αναγράφονται τα στοιχεία του διαγωνιζόμενου και να αναφέρονται, σύμφωνα με το άρθρο 68 του ν.3863/10 όπως αυτό έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 22 του ν.4144/13, τα εξής παρακάτω:

- 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.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

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

Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.».

(β) Όσον αφορά την εταιρία μας, τόσο στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ όσο και στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς της ανέγραψε, ολογράφως και αριθμητικώς, ότι η συνολική προσφερόμενη τιμή της ανέρχεται στο ποσό των ΤΕΤΡΑΚΟΣΙΕΣ ΤΡΙΑΝΤΑ ΠΕΝΤΕ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΟΚΤΑΚΟΣΙΑ ΔΥΟ ΕΥΡΩ και ΕΝΕΝΗΝΤΑ ΟΚΤΩ ΛΕΠΤΑ (435.802,98€) πλέον ΦΠΑ, και συνεπώς καμία αντίφαση ή ασάφεια δεν δημιουργείται ως προς την προσφερόμενη τιμή της προσφοράς μας. Ωστόσο, η αναθέτουσα αρχή, έκρινε σκόπιμο να καλέσει την εταιρία μας σε παροχή διευκρινίσεων, προκειμένου να εξηγήσει γιατί στον πίνακα της οικονομικής προσφοράς μας, το άθροισμα των επιμέρους πεδίων δεν είναι ίσο με τον αριθμό του πεδίου «Σύνολο» του συγκεκριμένου εντύπου και τον αριθμό της προσφερόμενης τιμής, όπως αποτυπώνεται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ (435.802,98€).

Πράγματι, η εταιρία μας υπέβαλε το Α.Π. 2785/28.01.2021 έγγραφο διευκρινίσεων, με το οποίο φρόντισε να αρθεί κάθε τυχόν ασάφεια ως προς την προσφερόμενη τιμή της, θέτοντας υπόψη της αναθέτουσας τα ακόλουθα στοιχεία, που τώρα γνωστοποιούμε και ενώπιον Σας:

Το ποσό της προσφοράς που υποβάλαμε είναι: ΤΕΤΡΑΚΟΣΙΕΣ ΤΡΙΑΝΤΑ ΠΕΝΤΕ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΟΚΤΑΚΟΣΙΑ ΔΥΟ ΕΥΡΩ και ΕΝΕΝΗΝΤΑ ΟΚΤΩ ΛΕΠΤΑ (435.802,98€) πλέον ΦΠΑ, το οποίο αποτυπώνεται τόσο στο υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης, όσο και στην αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ.

Η εταιρεία μας κατά την ανάλυση των ποσών της προσφοράς της, ακολούθησε πιστά το υπόδειγμα της διακήρυξης, όπως το Παράρτημα Ι αυτής και το οποίο έντυπο μάλιστα μας είχε δοθεί σε επεξεργάσιμη μορφή word. Τα πεδία του υποδείγματος έχουν όπως παρακάτω:

ΕΤΑΙΡΙΚΗ ΕΠΩΝΥΜΙΑ
ΝΟΜΙΜΟΣ ΕΚΠΡΟΣΩΠΟΣ

Αριθμός απόφασης: 814/2021

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ, Τ.Κ.ΠΟΛΗ

ΤΗΛΕΦΩΝΟ / FAX

E-MAIL

Α.Φ.Μ. - Δ.Ο.Υ.

Αριθμός εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο (Εργάτες)

Σύνολο ημερών και ωρών εργασίας που απαιτούνται για την εκτέλεση
του έργου

Συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι

Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά εργάτη

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΤΙΜΗΣ ΔΑΠΑΝΗ

(ΣΕ ΕΥΡΩ)

Αποδοχές (καθαρές) εργαζομένων

Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργαζομένου και εργοδότη

Κόστος αναλωσίμων και Διοικητικό κόστος

Εργολαβικό κέρδος

Μερικό Σύνολο

Πλέον τις κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων

Σύνολο

ΦΠΑ 24%

Γενικό Σύνολο

Έτσι, η εταιρία μας συμπλήρωσε τα προδιατυπωμένα πεδία χωρίς την
παραμικρή τροποποίηση του πίνακα με τα παρακάτω ποσά:

ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ

ΕΤΑΙΡΙΚΗ ΕΠΩΝΥΜΙΑ ... και διακριτικός τίτλος «...»

ΝΟΜΙΜΟΣ ΕΚΠΡΟΣΩΠΟΣ ...

ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ, Τ.Κ.ΠΟΛΗ Έδρα: ..., ..., ..., Τ.Κ. ...

ΤΗΛΕΦΩΝΟ / FAX Τηλέφωνο: ... / fax: ...

E-MAIL ...

Α.Φ.Μ. -Δ.Ο.Υ. Α.Φ.Μ. : ... - ...

Αριθμός εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο (Εργάτες)

Τριάντα (30)

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Σύνολο ημερών και ωρών εργασίας που απαιτούνται για την εκτέλεση του έργου Πέντε (5) ημέρες την εβδομάδα, Δευτέρα - Παρασκευή.

Στις παραπάνω αναφερόμενες ημέρες συμπεριλαμβάνονται όλες οι τοπικές εορτές για την εν λόγω περίοδο, αλλά εξαιρούνται οι επίσημες αργίες.

Σε όλες τις περιοχές, η εργασία για κάθε οδοκαθαριστή είναι για τετράωρη απασχόληση θα ολοκληρώνεται καθημερινά το αργότερο μέχρι τις 12:00 π.μ.

Συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας του 2020

Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά εργάτη 4.000 τ.μ.

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗΣ ΤΙΜΗΣ ΔΑΠΑΝΗ

(ΣΕ ΕΥΡΩ)

Αποδοχές (καθαρές) εργαζομένων 285.814,33 €

Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών εργαζομένου και εργοδότη 146.530,55 €

Κόστος αναλωσίμων και Διοικητικό κόστος 1.560,00 €

Εργολαβικό κέρδος 24,00 €

Μερικό Σύνολο 435.128,88 €

Πλέον τις κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων 674,10 €

Σύνολο 435.802,98 €

ΦΠΑ 24% 104.592,72 €

Γενικό Σύνολο 540.395,70 €

Με βάση τα παραπάνω:

• Πράγματι, αθροίζοντας τα ποσά των επιμέρους πεδίων του πίνακα της οικονομικής ανάλυσης (285.814,33 € + 146.530,55 € + 1.560,00 € + 24,00 €) προκύπτει άθροισμα 433.928,88€, ως αληθώς αναφέρει ο προσφεύγων, ενώ η τιμή της προσφοράς μας είναι: 435.128,88 €, το οποίο είναι σαφές και δεν αμφισβητείται, διότι πρόκειται για την συνολική τιμή προσφοράς που καταγράφεται τόσο στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς μας, όσο και στην αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ. Αντίθετα, πουθενά στην προσφορά μας δεν αναφέρεται ως συνολική τιμή το ποσό των 433.928.88€. Συνεπώς καμία ασάφεια δεν υπάρχει ως προς τη συνολική προσφερόμενη τιμή, διότι είναι προφανές ότι η εταιρία μας δεν θα μπορούσε ποτέ να

Αριθμός απόφασης: 814/2021

υποστηρίζει ότι η συνολική τιμή που προσφέρει είναι διαφορετική από την τιμή που αναγράφεται ως συνολική τόσο στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς της, όσο και στην αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ (435.128,88 €).

- Όσον αφορά τη διαφορά που προκύπτει μεταξύ της συνολικής προσφερόμενης τιμής της εταιρίας μας (435.128,88 €) και του αθροίσματος των επιμέρους πεδίων του πίνακα της οικονομικής προσφοράς της (433.928,88 €), ανέρχεται σε 1.200,00 €. Το ποσό αυτό των 1.200,00 € αντιστοιχεί στο προϋπολογισθέν ποσό που συμπεριλάβαμε στην τελική τιμή της οικονομικής μας προσφοράς και αφορά στις εισφορές υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (30 άτομα * 20,00 € * 2 έτη = 1.200 €)

- Το ποσό των 1.200 ευρώ, που προορίζεται για τις εισφορές υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, δεν καταγράφηκε σε κάποιο πεδίο του πίνακα της οικονομικής προσφοράς μας, για τον λόγο ότι δεν υπήρχε διακριτό πεδίο στο προδιατυπωμένο έντυπο της διακήρυξης στο οποίο να μπορεί να συμπεριληφθεί, λόγω της ιδιαίτερης φύσης του ως έκτακτης εισφοράς. Έτσι δεν μπορούσε να συμπεριληφθεί στο διοικητικό κόστος ή στα αναλώσιμα αλλά ούτε και στις τακτικές εισφορές του εργοδότη. Άλλωστε, η εταιρία μας δεν μπορούσε να τροποποιήσει τη δεσμευτική μορφή του υποδείγματος της διακήρυξης και επομένως παρότι δεν υπάρχει μεν σχετικό πεδίο στο οποίο να έχει συμπεριληφθεί το ποσό αυτό (χωρίς δική μας υπαιτιότητα), εντούτοις το ποσόν των 1.200€, το έχουμε προϋπολογίσει και το έχουμε συμπεριλάβει στη συνολική τιμή της οικονομικής προσφοράς μας, ως είχαμε υποχρέωση εκ του νόμου για την απόδοση των ποσών υπέρ του Ε.Λ.Π.Κ.

- Βάσει δε του ποσού αυτού των 435.128,88 € υπολογίστηκαν ακολούθως και οι κρατήσεις σε 674,10€ ώστε συνολικώς αθροιζόμενα τα ανωτέρω ποσά προκύπτει η τελική τιμή της προσφοράς μας, ήτοι 435.802,98€ (πλέον φπα).

- Επισημαίνεται ότι σύμφωνα με όσα αναφέρονται στο άρθρο 12. Παρ. Β.2. της Διακήρυξης, το έντυπο ανάλυσης της οικονομικής προσφοράς έπρεπε να συμπληρωθεί και να υποβληθεί σύμφωνα με το υπόδειγμα του

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Παραρτήματος I της Διακήρυξης, και άρα τούτο ακριβώς έπραξε η εταιρία μας, συμπληρώνοντας όλα τα πεδία του υποδείγματος, όπως ακριβώς ήταν, χωρίς ουδόλως να τροποποιήσει ή να προσθέσει κάτι.

- Συνεπώς, η προσφορά μας είναι καθ' όλα νόμιμη, ως περιλαμβάνουσα όλα τα αναγκαία νόμιμα κονδύλια, έχοντας τηρήσει η εταιρία μας, τόσο το έντυπο υπόδειγμα της διακήρυξης, όσο και τις οικείες νομοθετικές διατάξεις. Άλλωστε, τόσο στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ όσο και στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς της, η εταιρία μας κατέγραψε την ίδια συνολικά προσφερόμενη τιμή (435.128,88 €), και άρα δεν δημιουργείται ασάφεια, και μάλιστα ουσιώδης, που να μπορεί να οδηγήσει σε απόρριψη της προσφοράς μας. Εξάλλου, με τις διευκρινίσεις μας εξηγήσαμε με σαφήνεια τον λόγο που το άθροισμα των επιμέρους πεδίων του πίνακα της οικονομικής προσφοράς μας φαίνεται να μην συμπίπτει με τη συνολική προσφερόμενη τιμή μας, και ούτε η αναθέτουσα αρχή ούτε ο προσφεύγων αμφισβήτησαν την αλήθεια της επεξήγησής μας, ότι δηλαδή η διαφορά των 1.200 ευρώ αφορά στις εισφορές υπέρ ΕΛΠΚ, για τις οποίες δεν υπήρχε διακριτό πεδίο στον πίνακα ανάλυσης της οικονομικής προσφοράς.

- Επισημαίνεται δε ότι η κλήση της εταιρίας μας σε παροχή διευκρινίσεων κατ' άρθρο 102 Ν. 4412/2016, είναι απολύτως σύννομη, διότι είχε ως αποτέλεσμα τη συμπλήρωση/διευκρίνιση ήδη νομίμως υποβληθέντος δικαιολογητικού μας, και συγκεκριμένα του εντύπου ανάλυσης της οικονομικής προσφοράς μας, του οποίου, όπως προαναφέραμε, συμπληρώσαμε όλα τα πεδία σύμφωνα με το υπόδειγμα της Διακήρυξης, και ουδόλως επήλθε μέσω των διευκρινίσεών μας τροποποίηση του περιεχομένου του. Έτσι, οι διευκρινίσεις που δώσαμε περιορίστηκαν να εξηγήσουν το πώς προκύπτει η διαφορά ανάμεσα στην (ξεκάθαρη και σαφή) συνολική προσφερόμενη τιμή και στο άθροισμα των πεδίων του υποδείγματος της οικονομικής προσφοράς, δηλαδή στο ότι αυτή αφορά το ποσό των 1.200 ευρώ για τις εισφορές υπέρ ΕΛΠΚ, για τις οποίες δεν υπήρχε διακριτό πεδίο στο υπόδειγμα της Διακήρυξης. Η έλλειψη αυτή του υποδείγματος, άλλωστε, οφείλεται σε υπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής και όχι δική μας, και άρα δεν μπορεί να λειτουργήσει σε βάρος της καλόπιστης εταιρίας μας. Συνεπώς, οι διευκρινίσεις που δόθηκαν εντάσσονται στο πλαίσιο της παραδεκτής άρσης κάποιων

Αριθμός απόφασης: 814/2021

ασάφειας και όχι τροποποίησης της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, *Archus and Gama*, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

Επομένως, ήταν εξαρχής σαφές ότι η συνολική τιμή της προσφοράς μας είναι αυτή που έχει καταχωρηθεί τόσο στην αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ όσο και στο πεδίο «Σύνολο» του εντύπου της οικονομικής προσφοράς μας, ολογράφως και αριθμητικώς: ΤΕΤΡΑΚΟΣΙΕΣ ΤΡΙΑΝΤΑ ΠΕΝΤΕ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΟΚΤΑΚΟΣΙΑ ΔΥΟ ΕΥΡΩ και ΕΝΕΝΗΝΤΑ ΟΚΤΩ ΛΕΠΤΑ (435.802,98€) πλέον ΦΠΑ. Σε κάθε περίπτωση, όμως, η όποια αμφιβολία (αδικοιολόγητη κατά την κρίση μας) υπήρχε ως προς αυτό έπαψε να υπάρχει μετά την όλως παραδεκτή και νόμιμη παροχή των διευκρινίσεων μας προς την αναθέτουσα αρχή, με την οποία εξηγήσαμε πού οφείλεται η φαινομενική διαφορά των 1.200 ευρώ στον πίνακα της οικονομικής προσφοράς μας.

Συνεπώς, οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί ασάφειας της τιμής της οικονομικής προσφοράς μας είναι αβάσιμοι και πρέπει να απορριφθούν.

ΕΚΤΟΝ: Η εταιρία μας νομίμως υπολόγισε στην προσφορά της όλες τις κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και τρίτων.

Με τον έκτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η εταιρία μας υπολόγισε χαμηλότερο από το νόμιμο ποσό κρατήσεων. Ο εν λόγω ισχυρισμός είναι αβάσιμος, όπως παγίως γίνεται δεκτό από την ΑΕΠΠ (βλ. *ad hoc* απόφαση ΑΕΠΠ 1103,1104,1105/2020, 209/2021), διότι:

Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το συνολικό ποσοστό κρατήσεων που θα έπρεπε να υπολογίσουν οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό υπολογίζεται ως εξής:

$$0,07 + 0,06 + 0,02 = 0,15 \text{ (Α)}$$

$$0,15 \times 3\% = 0,0045 \text{ (Β)}$$

$$0,0045 \times 20\% = 0,0009 \text{ (Γ)}$$

$$(Α) + (Β) + (Γ) = 0,15 + 0,0045 + 0,0009 = 0,1554\%$$

Ο ως άνω υπολογισμός των κρατήσεων είναι λανθασμένος, διότι εκκινεί από την εσφαλμένη προϋπόθεση ότι η κράτηση 0,02% υπέρ δημοσίου

Αριθμός απόφασης: 814/2021

υπόκειται σε χαρτοσήμανση, όπως οι άλλες δύο κρατήσεις, και συνεπώς πρέπει να υπολογιστεί και για αυτήν ποσοστό 3% χαρτόσημο και 20% ΟΓΑ επί του χαρτοσήμου. Ωστόσο, η κράτηση 0,02% δεν υπόκειται σε χαρτοσήμανση και την επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ, όπως προκύπτει από το άρθρο 36 παρ.6 ν. 4412/2016, όπως επίσης και από το έγγραφο «Κρατήσεις Συμβάσεων ν.4412/2016», δημοσιευμένο στον ιστότοπο του Υπουργείου Οικονομικών, και συνεπώς ορθά η εταιρία μας δεν υπολογίζει για την κράτηση 0,02% ποσοστό 3% χαρτόσημο και 20% ΟΓΑ επί του χαρτοσήμου.

Συγκεκριμένα, ο ορθός υπολογισμός του ποσοστού των κρατήσεων που έκανε η εταιρία μας σε αντιπαραβολή με τον εσφαλμένο υπολογισμό που κάνει ο προσφεύγων αποτυπώνονται στους ακόλουθους πίνακες:

...					
	0,07	0,06	0,02	0,15	
3%	0,0021		0,0018		0,0039
20%	0,00042		0,00036		0,00078
ΣΥΝ	0,07252		0,06216	0,02	0,15468
	0,07	0,06	0,02	0,15	
3%	0,0021		0,0018	0,0006	0,0045
20%	0,00042		0,00036	0,00012	0,0009
ΣΥΝ	0,07252		0,06216	0,02072	0,1554

Επομένως, ορθά η εταιρία μας υπολόγισε το ποσό των κρατήσεων ως εξής: $435.802,98 * 0,15468\% = 674,10$ ευρώ.

Σε κάθε περίπτωση, η διαφορά που προκύπτει από το ποσό των κρατήσεων που υπολόγισε η εταιρία μας (674,10 ευρώ) σε σχέση με το ποσό που ο προσφεύγων επικαλείται ως ορθό (677,24 ευρώ) ανέρχεται στο μηδαμινό ποσό των 3,14 (!) ευρώ, το οποίο είναι προδήλως επουσιώδες, καλύπτεται από τα λοιπά κόστη και δεν δύναται να οδηγήσει σε ανακατάταξη των οικονομικών προσφορών, και συνεπώς σε απόρριψη της προσφοράς μας ως απαράδεκτης.

Άλλωστε, έχει ήδη κριθεί από την ΑΕΠΠ ότι για την κράτηση 0,02% δεν υπάρχει υποχρέωση υπολογισμού τέλους χαρτοσήμου (βλ. ad hoc απόφαση ΑΕΠΠ 1103.1104.1105/2020. 209/2021). Έτσι, με την απόφαση ΑΕΠΠ 209/2021 κρίθηκε ότι: «4. Επειδή, όσον αφορά τον δεύτερο λόγο της

Αριθμός απόφασης: 814/2021

προσφυγής περί ανεπαρκούς ύψους κρατήσεων του παρεμβαίνοντα, προκύπτει ότι οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί αναλογουσών κρατήσεων 182,14 ευρώ αντί 181,29 ευρώ που υπολόγισε ο παρεμβαίνων, ερείδονται επί εσφαλμένου εκ του προσφεύγοντος υπολογισμού τέλους χαρτοσήμου επί της κράτησης 0,02% υπέρ Ελληνικού Δημοσίου και δη της ΓΕΝΙΚΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ, χωρίς όμως να εφαρμόζεται τέτοιο τέλος επί της συγκεκριμένης κράτησης, δεδομένου ότι η ΚΥΑ που θα καθόριζε τον τρόπο και τη διαδικασία κράτησης 0,02% υπέρ ΕΣΗΔΗΣ (κατ' εξουσιοδότηση της παρ. 6 του άρθρου 36 του Ν. 4412/2016) δεν έχει ακόμη εκδοθεί και ότι πράγματι, όπως βάσιμα προβάλλει ο προσφεύγων, στις οδηγίες του υπουργείου οικονομικών σχετικά με τις κρατήσεις του Ν. 4412/2016 δεν καθίσταται σαφές αν η εν λόγω κράτηση υπάγεται σε χαρτόσημο 2% και ΟΓΑ χαρτοσήμου που υπολογίζεται με ποσοστό 20% επί του χαρτοσήμου (Αποφάσεις ΑΕΠΠ 1103, 1104, 1105/2020). Και τούτο ενώ άλλωστε, η εκ του προσφεύγοντος επικαλούμενη διαφορά ύψους 0,85 ευρώ, είναι όλως επουσιώδης και δη, υπερκαλυπτόμενη από το κονδύλι κέρδους 20,00 της προσφοράς του παρεμβαίνοντος για το τμήμα 1. Επομένως, ο δεύτερος ως άνω λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος.».

Επομένως, και ο έκτος λόγος της εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής είναι αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

ΕΒΔΟΜΟΝ: Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι το εργατικό κόστος που υπολόγισε η εταιρία μας δεν είναι νόμιμο προβάλλεται αορίστως και σε κάθε περίπτωση είναι αβάσιμος.

Με τον έβδομο λόγο της προδικαστικής προσφυγής του, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι το εργατικό κόστος που υπολόγισε η εταιρία μας δεν είναι νόμιμο, επειδή υπολείπεται του κατά την κρίση του νομίμου εργατικού κόστους, όπως αυτό υπολογίζεται στην προσφυγή του (σελ. 31-32). Ο ισχυρισμός αυτός πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος ή άλλως ως αβάσιμος, για τους ακόλουθους νόμιμους και βάσιμους λόγους:

(α) Οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί εσφαλμένου υπολογισμού του εργατικού κόστους από την εταιρία μας πρέπει να απορριφθούν πρωτίστως ως αόριστοι. Τούτο διότι ο προσφεύγων στην υπό εξέταση

Αριθμός απόφασης: 814/2021

προσφυγή υποστηρίζει όλως αορίστως και, επομένως, απαραδέκτως ότι το εργατικό κόστος που αναφέρει η εταιρία μας στην προσφορά της υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου εργατικού κόστους. Ειδικότερα, ο προσφεύγων παραθέτει τους δικούς του υπολογισμούς, αθροίζοντας τα επιμέρους ποσά του εργατικού κόστους που ο ίδιος υπολόγισε, χωρίς ουδόλως να αναφέρει για ποιον λόγο τα ποσά αυτά είναι ορθά και χωρίς να προσάπτει κανέναν λανθασμένο επιμέρους υπολογισμό στα ποσά που αναφέρει η δική μας εταιρία. Επομένως, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος ότι δεν έχουμε υπολογίσει νομίμως το εργατικό κόστος πρέπει να απορριφθεί προεχόντως ως αόριστος, στο μέτρο που δεν προσάπτει κανένα συγκεκριμένο σφάλμα στην προσφορά μας, σύμφωνα με τις σχετικές αποφάσεις της ΑΕΠΠ (ad hoc ΑΕΠΠ 226/2021, ΔΕφ Ιωα 19/2018).

Έτσι, με την απόφαση ΑΕΠΠ 226/2021 κρίθηκε ότι «47. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, ο προσφεύγων στην υπό εξέταση προσφυγή υποστηρίζει όλως αορίστως και, επομένως, απαραδέκτως ότι το κόστος των αντικαταστατών που αναφέρει η πρώτη παρεμβαίνουσα στην προσφορά της υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου εργατικού κόστους. Ειδικότερα, ο προσφεύγων παραθέτει έναν πίνακα με δικούς του υπολογισμούς στον οποίο αθροίζονται επιμέρους ποσά χωρίς ουδόλως να αναφέρει για ποιον λόγο τα ποσά αυτά είναι ορθά σε αντίθεση με το ποσό που αναφέρει η πρώτη παρεμβαίνουσα στην προσφορά της στην οποία δεν προσάπτει κανέναν λανθασμένο επιμέρους υπολογισμό, ως βασίμως υποστηρίζει η πρώτη παρεμβαίνουσα.».

(β) Σε κάθε περίπτωση, εξετάζοντας τους υπολογισμούς που παραθέτει ο προσφεύγων, προκύπτει ότι η εταιρία μας έχει υπολογίσει μεγαλύτερο ποσό μικτών αποδοχών από αυτό που υπολογίζει ο προσφεύγων ως νόμιμο. Συγκεκριμένα, η εταιρία μας υπολόγισε τις μικτές αποδοχές στο νόμιμο με βάση τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας ύψος των 11.556,64 ευρώ, ενώ ο προσφεύγων υπολόγισε το (μη νόμιμο κατά την κρίση μας) μικρότερο ποσό των 11.554,19.

Ωστόσο, εν τέλει ο προσφεύγων υπολόγισε υψηλότερο εργατικό κόστος, διότι υπολόγισε μεγαλύτερο ποσό εισφορών, χρησιμοποιώντας, όμως, εσφαλμένη βάση υπολογισμών και συγκεκριμένα το εσφαλμένο ποσοστό

Αριθμός απόφασης: 814/2021

εργοδοτικών εισφορών 27,96%, το οποίο δεν προκύπτει από τις διατάξεις της ασφαλιστικής νομοθεσίας. Συγκεκριμένα, το ποσοστό εισφορών 27,96%, στο οποίο βασίστηκε ο προσφεύγων είναι διπλά εσφαλμένο, διότι:

1ον) Αναφέρει ο προσφεύγων ότι στο ποσοστό 27,96% συμπεριέλαβε την «εισφορά επαγγελματικού κινδύνου 1%» (εγκύκλιος ΙΚΑ 110/1992).

Ωστόσο, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 45 του ν. 2084/1992: « Εισφορά επαγγελματικού κινδύνου, που βαρύνει τον εργοδότη ίση προς 1% επί των αποδοχών των μισθωτών των απασχολουμένων σε επιχειρήσεις και εργασίες, που ορίζονται στην παρ. 1 του άρθρου 1 του β.δ. 473/1961 και διεξάγονται κάτω από τέτοιες συνθήκες, ώστε να τίθεται σε κίνδυνο η ζωή ή η υγεία των εργαζομένων. Οι επιχειρήσεις καταβάλλουν στο Ι.Κ.Α. ολόκληρη την εισφορά επαγγελματικού κινδύνου και για το προσωπικό τους, που υπαγεται σ' έναν μόνο κλάδο ασφάλισης Ι.Κ.Α.».

Στη δε παρ. 1 του άρθρου 1 του β.δ. 473/1961, προβλέπονται τα εξής: «1. Υπόχρεοι εργοδότης δια την καταβολήν υπέρ του Ιδρύματος Κοινωνικών Ασφαλίσεων της εισφοράς επαγγελματικού κινδύνου ορίζονται οι απασχολούντες μισθωτούς υπαγομένους εις την ασφάλισιν του Ι.Κ.Α., εφ' όσον ούτοι εργάζονται εις τινά των κάτωθι κατά κατηγορίας επιχειρήσεων η εργασιών:

Εργασία μηχανικής καλλιέργειας εν γένει.

Εργασία δ' ελκυστήρων (τρακτέρ) και σκαπτικών μηχανών.

Εργασία δια θεριστικών ή αλωνιστικών μηχανών.

Εργασία δια θεριζοαλωνιστικών μηχανών (κομπίνες).

Εργασία δια μηχανών προς καταπολέμησιν επιβλαβών εντόμων, μυκήτων, βακτηρίων και ιών.

Λιγνιτωρυχεία.

Μεταλλεία σιδήρου πάσης φύσεως.

Μεταλλεία άλλων μετάλλων.

Ορυχεία υδρογονανθράκων και γηγενών καυσίμων αερίων (πετρελαιοπηγαί, ορυχεία πρισωδών ουσιών, κ.λ.π.).

Λατομεία οικοδομικών λίθων, μαρμάρων, σχιστολίθων. Λατομεία δια την χημικήν βιομηχανίαν και παραγωγήν λιπασμάτων.

Ορυχεία θείου και θειούχα μικτά.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Ορυχεία βαρυτίνης.

Ορυχεία λευκολίθου.

Λατομεία γύψου.

Λατομεία χαλαζίου.

Λατομεία μυλοπετρών.

Ορυχεία αμιάντου.

Σμυριδορυχεία.

Ορυχεία στεατίτου.

Εργασίες προς ανεύρεσιν παντοειδών ορυκτών.

Σφαγή ζώων και εκδορά αυτών.

Ακροκαθαριστήρια, κατεργασία εντέρων.

Αλλαντοποιία, χρησιμοποιούσα αξιόλογα μηχανικά μέσα και κινητήριοι δύναμιν.

Βιομηχανίαι εδωδύμων ζωϊκών λιπών.

Βιομηχανία διατηρουμένων οπωρών και λαχανικών. Βιομηχανία ζαχαρωδών προϊόντων εκ φρούτων και φυτών, διατηρουμένων εντός στεγανών δοχείων.

Αλευροποιία με δευτερεύουσαν δραστηριότητα ελαιοτριβείου. Αποφλοιώσεις, απόξεσις και στίλβωσις ορύζης.

Βιομηχανία επεξεργασίας οσπείων.

Βιομηχανία μπισκότων.

Βιομηχανία ζαχαροπλαστικής.

Ζαχαροποιία.

Σοκολατοποιία.

Βιομηχανία ζαχαρωδών προϊόντων.

Διάφοροι βιομηχανίαι ειδών διατροφής (παραγωγή αμύλου, αμυλοσακχάρου, σταφυλοσακχάρου, ζυμών, ζυμαρικών, μαγειρικών λιπών, παρασκευή τροφών δια ζώα και πτηνά, παραγωγή πάγου, καθαρισμός και τριβή άλατος, τριβή και συσκευασία μπαχαρικών, παραγωγή μουστάρδας και μαγιονέζας, παραγωγή όξους).

Βιομηχανίαι ποτών (οινοπνευματοποιία, ποτοποιία).

Οινοποιία, ζυθοποιία και βυνοποιία, παρασκευή χυμού οπωρών και αεριούχων ποτών.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Καπνοβιομηχανία (επεξεργασία φύλλων καπνού, παραγωγή σιγάρων, σιγαρέττων και ταμπάκου).

Υφαντικά βιομηχανία, εκκοκιστήρια νηματουργεία, στριππήρια και υφαντήρια βάμβακος, εριουργία, μεταξουργία, κατεργασία ιούτης, λίνου και καννάβεως, δαντελοποιία και ταινιοπλεκτική, βαφεία τυπογραφεία και φινιριστήρια νημάτων και υφασμάτων, καλτσοποιία, φανελλοποιία, πλεκτική υφασμάτων, βιομηχανία σχοινίων και σπάγγων, λοιπαί υφαντικά βιομηχανία και βιοτεχνία, εφ' όσον έχουν περισσότερους των πέντε ιστών.

Βιομηχανία ειδών υποδήσεως.

Βιομηχανία ειδών ενδυμασίας (ραπτική εν γένει, χρησιμοποιούσα ηλεκτροκίνητα μηχανήματα κοπής, κατασκευή ορθοπεδικών και ιατρικών ζωνών και επιδέσμων, περιλαμβανομένων και των κορσέδων, λαστέξ, κηλεπιδέσμων, κ.λ.π. πιλοποιία, κατασκευή χειροκτίων, αλεξιβροχίων, αλεξηλίων και ράβδων).

Βιομηχανία διαφόρων ειδών εξ υφάσματος (στρωματοποιία, εφαπλωματοποιία κατασκευή πανικών οικιακής χρήσεως κεντημάτων, τεντών, σκηνών, σάκκων, σημαίων κλπ.).

Βιομηχανία ξύλου και φελλού (πριστήρια και μηχανική κατεργασία του ξύλου κατασκευή ειδών συσκευασίας εκ ξύλου και διαφόρων αυτών, κατασκευή ειδών εξ φελλού).

Βιομηχανία επίπλων και ειδών επιπλώσεως,

Βιομηχανία χάρτου και κατασκευής ειδών εκ χάρτου (παραγωγή χαρτομάζης, χάρτου, χαρτονίου, κατασκευή χαρτοσάκκων και χαρτοσακουλών, κυτοποιία βιομηχανία επεξεργασίας χαρτού).

Βιομηχανία εκτυπώσεως, εκδόσεως βιβλίων και εντύπων εν γένει.

Βιομηχανία ασβεστοποιίας.

Βιομηχανία δέρματος και ειδών εκ δέρματος.

Βιομηχανία ελαστικού.

Βασικά χημικά, βιομηχανία, περιλαμβανομένης και της παραγωγής λιπασμάτων.

Βιομηχανία λιπαρών ουσιών ζωϊκής ή φυτικής προελεύσεως.

Βιομηχανία ελαιοχρωμάτων, βερνικίων και σπιλωμάτων.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Βιομηχανίαι φαρμακευτικών προϊόντων, αρωματοποιίας, παρασκευή καλλυντικών σαπυνοποιίας.

Βιομηχανία διύλισεως πετρελαιοειδών.

Βιομηχανίαι διαφόρων προϊόντων πετρελαίου και άνθρακος.

Βιομηχανίαι κατασκευής υλικών δ' οικοδομάς εξ οπτής γής.

Υαλουργία και κατασκευή κατίπτων χρησιμοποιούσα μηχανήματα.

Βιομηχανίαι κατασκευής ειδών εκ πηλού, πορσελάνης και φαβεντιανών.

Βιομηχανίαι τσιμέντων.

Βιομηχανίαι μη μεταλλικών ορυκτών (γύψου, στόκου, τριβής μαρμάρου, τσιμεντοσωλήνων και τσιμεντολίθων, κατασκευή μωσαϊκών πλακών και πλακών επιστρώσεως, κατεργασία μαρμάρου, σμύριδος).

Βιομηχανίαι παραγωγής και κατεργασίαιχυτοσιδήρου, σιδήρου και χάλυβος.

Μεταλλουργία μολύβφου σιδηρονικελίου, χαλκού και αλουμινίου και των κραμάτων αυτών.

Μεταλλουργία άλλων κοινών μετάλλων.

Βιομηχανίαι κατασκευής αντικειμένων εκ μετάλλου.

Βιομηχανίαι κατασκευής μηχανών και συσκευών.

Μηχανουργία.

Βιομηχανίαι κατασκευής ηλεκτρικών μηχανών και συσκευών και λοιπών ηλεκτρικών ειδών.

Κατασκευή μεταφορικών μέσων (ναυπηγεία κατασκευών και επισκευή πλοίων, διάλυσις πλοίων, κατασκευή σιδηροδρομικού υλικού, κατασκευή και επισκευή αυτοκινήτων, οχημάτων, μοτοσυκλετών και ποδηλάτων, κατασκευή και επισκευή αεροπλάνων, αμαξών.

Βιομηχανίαι κατασκευής ιατροχειρουργικών εργαλείων και οργάνων, ακριβείας μετρήσεως και ελέγχου.

Βιομηχανίαι κατασκευής φωτογραφικού υλικού και οπτικών οργάνων.

Βιομηχανίαι κατασκευής ειδών γραφείου.

Βιομηχανίαι κατασκευής ψευδοκοσμημάτων, πτερών, τεχνητών ανθέων, κομβίων εξ οστών, ψηκτρών και σημάτων.

Εργοτάξια τεχνικών έργων και οικοδομών.

Ηλεκτρισμός και φωταέριον.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Υπηρεσία διανομής ύδατος.

Υπηρεσία υγιεινής (υπόνομοι, αποκομιδή απορριμμάτων, χρησιμοποίησις και καταστροφή απορριμμάτων, εκκένωσις βόθρων).

Μεταφοραί εμπορευμάτων δ' αυτοκινήτων.

Θαλάσσιαι μεταφοραί εμπορευμάτων.

Υπηρεσία Ναυαγοσωστικάί.

Υπηρεσία φορτώσεως και εκφορτώσεως πλοίων.

Εναέριοι μεταφοραί επιβατών και εμπορευμάτων.

Αποθήκευσις

Ιπποδρομιαί.

Ιπποδρομία (τσίρκα).».

Είναι προφανές ότι οι εργαζόμενοι ως καθαριστές οδών και κοινόχρηστων χώρων ΔΕΝ μπορούν να υπαχθούν σε καμία από τις παραπάνω κατηγορίες εργαζομένων, και όλως αορίστως και αβασίμως ο προσφεύγων επικαλείται το αντίθετο, χωρίς καν να μνημονεύει σε ποια κατηγορία της παρ.1 του άρθρου 1 του Β.Δ. 473/1961 θεωρεί ότι εντάσσονται οι οδοκαθαριστές. Συνεπώς, ΔΕΝ υπάρχει υποχρέωση καταβολής εισφοράς επαγγελματικού κινδύνου ίση με 1% για τους εργαζομένους της προκείμενης σύμβασης, οι οποίοι δεν εντάσσονται στους εργαζομένους της παρ.1 του άρθρου 1 του Β.Δ. 473/1961.

2ον) Και χωρίς την εισφορά επαγγελματικού κινδύνου 1%, το ποσοστό που απομένει (26,96%), και πάλι είναι εσφαλμένο. Συγκεκριμένα, το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών για τους καθαριστές που εντάσσονται στα βαρέα, ανερχόταν πράγματι κατά το παρελθόν σε ποσοστό 26,96%. Έκτοτε, όμως, επήλθαν 2 νομοθετικές μεταβολές, που οδήγησαν σε μείωση των εργοδοτικών εισφορών, τις οποίες ουδόλως έλαβε υπόψη ο προσφεύγων.

Έτσι, με το άρθρο 48 «Μειώσεις εισφορών εργοδότη - εργαζομένου» του Ν.4670/2020 προβλέφθηκε ότι:

«Από την 1η Ιουνίου 2020 στις περιπτώσεις πλήρους απασχόλησης οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών μειώνονται κατά 0,90 ποσοστιαίες μονάδες ως ακολούθως:

1. Κατά 0,75 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 0,48 πμ στο ασφάλιστρο του

Αριθμός απόφασης: 814/2021

εργοδότη και κατά 0,27 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε 4,25 % και κατανέμεται 2,69 % στον εργοδότη και 1,56 % στον εργαζόμενο.

2. Κατά 0,15 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (ΕΛΕΚΠ) του άρθρου 34 παρ. 4 περίπτωση β' του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο άρθρο 7 παράγραφος 1, περίπτωση β', εδάφιο α' του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ ΕΛΕΚΠ διαμορφώνεται σε 1,20 % και κατανέμεται 0,85 % υπέρ πρώην ΟΕΚ (ν.δ. 2963/1954) και 0,35% υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111)».

Ακολούθως, με τη διάταξη του άρθρου 31 του Ν. 4756/2020 προβλέφθηκε έτι περαιτέρω μείωση των εργοδοτικών εισφορών, και συγκεκριμένα προβλέφθηκαν τα εξής: «Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη-εργαζομένου.

1. Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, ΟΤΑ α' και β' βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως:

α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο.

β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται κατά 0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994

Αριθμός απόφασης: 814/2021

(Α'122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994 . Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής:

βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994 .

ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % υπέρ του Ειδικού Κοινού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994.

γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίστρων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π) της περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 , η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ Ε.Λ.Ε.Κ.Π διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % και αφορά ασφάλιστρο υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111).»

Επομένως, πέραν του εσφαλμένου υπολογισμού της εισφοράς επαγγελματικού κινδύνου, ο προσφεύγων υπολόγισε το εργατικό κόστος με βάση ποσοστό εργοδοτικών εισφορών που έχει πάψει να ισχύει ήδη από την 1η/6/2020.

Εν όψει των ανωτέρω, οι υπολογισμοί του εργατικού κόστους από τον προσφεύγοντα στηρίζονται σε προδήλως εσφαλμένη βάση, λόγω της εσφαλμένης εφαρμογής του ποσοστού εργοδοτικών εισφορών, και άρα πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

Άλλωστε, και με την απόφαση ΑΕΠΠ 226/2021, όταν ακόμη υπήρχε μόνο η πρώτη νομοθετική μείωση των εισφορών κρίθηκαν τα εξής: «45. Επειδή στους υπολογισμούς του ο προσφεύγων, προκειμένου να αποδείξει ότι με την προσφορά της η πρώτη παρεμβαίνουσα δεν καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο κόστος των αντικαταστατών, υπολογίζει τόσο για το χρονικό διάστημα

Αριθμός απόφασης: 814/2021

από 16/12 έως 31/12/2020 όσο και για το χρονικό διάστημα από 1/1 έως 31/10/2021 εργοδοτικές εισφορές ύψους 26,96%, ως προκύπτει από τους αναλυτικούς υπολογισμούς του. 46. Επειδή, εν προκειμένω, οι παρεχόμενες υπηρεσίες εντάσσονται στον κωδικό ειδικότητας 913211 (καθαριστές απασχολούμενοι αποκλειστικά σε Νοσοκομεία) και στο πακέτο κάλυψης 105 (μικτά βαρέα-ΙΚΑ-ΕΤΑΜ) (βλ. απόφαση του 6ου Κλιμακίου ΑΕΠΠ 142/2020, σκ.54), που περιλαμβάνεται στους κωδικούς για τους οποίους ισχύει η ως άνω μείωση των εργοδοτικών εισφορών σύμφωνα με την Εγκύκλιο 31 του ΕΦΚΑ για την εφαρμογή του άρθρου 48 του Ν.4670/2020, ως βασίμως υποστηρίζει η πρώτη παρεμβαίνουσα. Ως εκ τούτου, το ορθό ποσοστό εργοδοτικών εισφορών είναι μικρότερο του 26,96% το οποίο εφαρμόζει ο προσφεύγων στους υπολογισμούς του, κατά 0,48%, ήτοι να ανέρχεται στο 26,48%. 47... Σε κάθε δε περίπτωση, η βάση των υπολογισμών του προσφεύγοντος είναι λανθασμένη λόγω της εσφαλμένης εφαρμογής του ποσοστού των εργοδοτικών εισφορών. Ως εκ τούτου, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.».

Επομένως, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί εσφαλμένου υπολογισμού του εργατικού κόστους από την εταιρία μας πρέπει να απορριφθεί πρωτίστως ως αόριστος, στο μέτρο που δεν προσάπτεται καμία συγκεκριμένη πλημμέλεια στον υπολογισμό του εργατικού κόστους από τη δική μας εταιρία, άλλως ως αβάσιμος, διότι στηρίζεται σε εσφαλμένη βάση, ήτοι σε εσφαλμένο ποσοστό εργοδοτικών εισφορών..».

12. Επειδή το άρθρο 18 με τίτλο « Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» προβλέπει : «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 αιεφόρου ανάπτυξης...[.].». Το, δε, άρθρο 53 του Ν. 4412/2016 με τίτλο « Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει στην παρ. 1 και 2 τα εξής «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις

Αριθμός απόφασης: 814/2021

ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών.

2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:

α) την επωνυμία της αναθέτουσας αρχής, [...]ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης. Επίσης οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, 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, [...] ιγ) τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 59, [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής, [...] κ) τα απαιτούμενα αποδεικτικά μέσα (δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.), κα) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης, κβ) όλες τις αναγκαίες πληροφορίες σχετικά με τον τρόπο διάθεσης των εγγράφων της σύμβασης, κγ) τη διαδικασία πρόσβασης των υποψηφίων και προσφερόντων στα δικαιολογητικά, στις τεχνικές και οικονομικές προσφορές, υπό την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 70 και στην κείμενη νομοθεσία, [...]». Περαιτέρω τα άρθρα 72 και 73 του Ν. 4412/2016 προβλέπουν τα εξής «72. Εγγυήσεις

1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων:

α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της

Αριθμός απόφασης: 814/2021

σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. [..]

Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 78, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης. [..]

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης.

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά:

αα) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής,

ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και

ββ) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδίκων βοηθημάτων προσωρινής δικαστικής Προστασίας, ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών, και

γγ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του Ν. 4129/2013 (Α` 52), εφόσον απαιτείται.

Για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στις κάτωθι περιπτώσεις: α) λήξης του χρόνου ισχύος της προσφοράς και μη ανανέωσης αυτής και β) απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή

Αριθμός απόφασης: 814/2021

ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ένδικων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως.[...]

3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α`13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.

4. Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, τα ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην

Αριθμός απόφασης: 814/2021

περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης. 5. Η αναθέτουσα αρχή επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. [...].. Επίσης, το άρθρο 91 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» αναφέρει αυτολεξεί τα εξής «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.

δ) Η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, αν τέτοια δεν επιτρέπεται ή, αν επιτρέπεται, δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις των εγγράφων της σύμβασης.

ε) Η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές εκτός αν επιτρέπεται η υποβολή εναλλακτικής προσφοράς. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της περίπτωσης γ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73 και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων.

στ) Προσφορά υπό αίρεση.

ζ) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 2 του άρθρου 95.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

η) Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών ή γενικών υπηρεσιών, προσφορά η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, χωρίς αυτό να προβλέπεται από τα έγγραφα της σύμβασης ή, εφόσον στα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται η κατάθεση δειγμάτων, η μη προσήκουσα κατάθεση τους.

2. Η παράγραφος 1 εφαρμόζεται αναλόγως στο πλαίσιο της διαδικασίας αξιολόγησης των αιτήσεων συμμετοχής στην κλειστή διαδικασία, τη διαδικασία του ανταγωνιστικού διαλόγου, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στη σύμπραξη καινοτομίας». Τέλος, το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» αναφέρει τα εξής «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.

2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, ιδίως δε παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελής σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74), μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα, υποχρεωτικά ή μη, που θεσπίζονται με νόμο, κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση, κατά το πρώτο εδάφιο, δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη

Αριθμός απόφασης: 814/2021

αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή σσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές.

5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

13. Επειδή, οι οικείοι όροι της διακήρυξης προβλέπουν τα εξής : «i) 9.1 Δεκτοί στον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό γίνονται:

Όλα τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα ή ενώσεις αυτών, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 του ν. 4412/2016, που ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα σχετική με το αντικείμενο της εν λόγω εργασίας.

Οι ενώσεις οικονομικών φορέων υποβάλλουν κοινή προσφορά, η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση είτε από εκπρόσωπό τους εξουσιοδοτημένο με συμβολαιογραφική πράξη. Στην προσφορά απαραίτητως πρέπει να προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης (συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους), εκφρασμένο σε ποσοστό, καθώς και ο εκπρόσωπος/συντονιστής αυτής. Στις

Αριθμός απόφασης: 814/2021

περιπτώσεις υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, όλα τα μέλη της ευθύνονται έναντι της αναθέτουσας αρχής αλληλέγγυα και εις ολόκληρον. Σε περίπτωση ανάθεσης της σύμβασης στην ένωση, η ευθύνη αυτή εξακολουθεί μέχρι πλήρους εκτέλεσης της σύμβασης.

Οι ενώσεις δεν υποχρεούνται να λαμβάνουν ορισμένη νομική μορφή προκειμένου να υποβάλουν προσφορά. Εφόσον όμως μια ένωση καταστεί ανάδοχος, υποχρεούται να συσταθεί ως Κοινοπραξία, σε διάστημα δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση του αποτελέσματος του διαγωνισμού....[..] II)

Άρθρο 11: Κριτήρια επιλογής

11.1 Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να πληρούν τα κριτήρια επιλογής που ορίζονται στο παρόν άρθρο ώστε να διασφαλίζεται ότι διαθέτουν τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις.

11.2 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, είναι να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό. Για την απόδειξη της προαναφερόμενης απαίτησης καταλληλότητας απαιτείται πιστοποιητικό / βεβαίωση του οικείου επαγγελματικού μητρώου, με το οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά τους.

11.3 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια είναι:

Α) κατά τις τρεις (3) τελευταίες, πριν από το έτος του διαγωνισμού, οικονομικές χρήσεις (δηλαδή από 1-1 ως 31-12 για τα έτη 2017, 2018 και 2019), να έχουν ετήσιο κύκλο εργασιών τουλάχιστον ίσο με το 200% του συνολικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.) της υπό ανάθεση υπηρεσίας (δηλαδή ίσο με 936.000,00€). Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα αποδεικνύεται με την κατάθεση αντιγράφων ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 (για όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή

Αριθμός απόφασης: 814/2021

φορολογικών δηλώσεων (E1, E3, E5 ή N) της επιχείρησης, ανάλογα με το είδος αυτής.

Β) να έχει αποδεδειγμένη εγκεκριμένη πιστοληπτική ικανότητα ίση με το 80% του συνολικού προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας (δηλαδή 374.400,00€), η οποία αποδεικνύεται με βεβαίωση από αναγνωρισμένο χρηματοπιστωτικό ίδρυμα.

Γ) Οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να καταθέσουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο με αστική ευθύνη έναντι τρίτων ύψους τουλάχιστον 300.000,00€.

11.4 Οι ελάχιστες αναγκαίες απαιτήσεις που πρέπει να πληρούν οι οικονομικοί φορείς όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, είναι:

Α) να έχει εκτελέσει επιτυχώς μία (1) ή περισσότερες εργασίες, κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού παρόμοιου αντικειμένου δηλαδή εργασίες καθαρισμού ή σάρωσης. Η εν λόγω απαίτηση αποδεικνύεται με την κατάθεση καταλόγου παρόμοιων εργασιών που έχουν εκτελεσθεί κατά την προηγούμενη τριετία από την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού, με αναφορά του τίτλου της παροχής υπηρεσίας, του φορέα/ιδιοκτήτη, συνοπτική περιγραφή του αντικειμένου και της χρονικής διάρκειας υλοποίησης και του δημόσιου ή ιδιωτικού φορέα/ιδιοκτήτη. Εάν ο φορέας/ιδιοκτήτης είναι ιδιωτικός, θα προσκομιστεί βεβαίωση του φορέα. Εάν ο φορέας/ιδιοκτήτης είναι δημόσιος θα πρέπει να προσκομιστούν βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης αυτών.

Β) Οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να απασχολούν κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού, τουλάχιστον 45 καθαριστές / καθαρίστριες, αποδεικνυόμενο από τον τελευταίο υποβληθέντα πίνακα προσωπικού Ε4. III) Άρθρο 12:

Περιεχόμενο προσφορών[...] Α.1. (ΥΠΟ)ΦΑΚΕΛΟΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - τεχνική προσφορά»

Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), καθώς και η τεχνική προσφορά.

Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο (υπο)φάκελο περιλαμβάνονται:

A.1 ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα δικαιολογητικά του άρθρου αυτού, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με τον ν. 4412/2016, τον ν. 4155/2013, όπως ισχύει και την αριθ. 56902/215/2017 (ΦΕΚ Β' 1924/2.6.2017) απόφαση του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης.

A.1.1. Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, από το οποίο να προκύπτει ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις του άρθρου 10 της παρούσας διακήρυξης για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθορισθεί στο άρθρο 11 της παρούσας διακήρυξης και συμμορφώνεται με τα ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας του εν λόγω άρθρου....[...] A.1.2 Εγγύηση συμμετοχής στον διαγωνισμό, σύμφωνα με το άρθρο 14 της παρούσας διακήρυξης, για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό μέχρι 2% επί της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, δηλαδή ποσού 9.360,00 € (εννέα χιλιάδες τριακόσια εξήντα ευρώ).

Η εγγυητική επιστολή απευθύνεται στον Δήμο ...-.... Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η Επιτροπή Διαγωνισμού επικοινωνεί με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές προκειμένου να διαπιστώσει την εγκυρότητά τους. Προς διευκόλυνση της Επιτροπής Διαγωνισμού, ο προσφέρων θα πρέπει να δηλώσει εγγράφως τα στοιχεία επικοινωνίας (υποκατάστημα, τηλέφωνο, φαξ ή e-mail) του φορέα που έχει εκδώσει τις εγγυήσεις. Η απουσία της συγκεκριμένης δήλωσης για τα στοιχεία του φορέα έκδοσης της εγγυητικής δεν επιφέρει τον αποκλεισμό της προσφοράς....[...] **ΥΠΟΦΑΚΕΛΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ**

Στον (υπό) φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», επί ποινή αποκλεισμού, υποβάλλονται ηλεκτρονικά η οικονομική προσφορά, το έντυπο

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής και το αντίγραφο της ισχύουσας συλλογικής σύμβασης εργασίας, για την αξιολόγηση των προσφορών.

Η οικονομική προσφορά θα πρέπει να υπολογιστεί βάσει των όσων προβλέπονται στην ισχύουσα συλλογική σύμβαση εργασίας μετά την εφαρμογή των διατάξεων της αριθ. οικ.4241/127/30.01.2019 απόφασης της Υπουργού Εργασίας (ΦΕΚ 173B/30.01.2019) και της αριθ.πρωτ.οικ.7613/395/18.02.2019 εγκύκλιου του ίδιου υπουργείου.

B.1. Οικονομική προσφορά: συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος ΕΣΗΔΗΣ. Σημειώνεται ότι στην Προσφερόμενη Τιμή δεν περιλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Το εκάστοτε ποσοστό ΦΠΑ επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά επί ποινή αποκλεισμού επίσης και υποβάλλεται από τον ίδιο τον προσφέροντα σε περίπτωση φυσικού προσώπου ή τον νόμιμο εκπρόσωπό του σε περίπτωση νομικού προσώπου. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το Σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

B.2. Έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του Παραρτήματος Ι. της παρούσας διακήρυξης, ψηφιακά υπογεγραμμένο και σε μορφή αρχείου pdf.

Το εν λόγω έντυπο οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να το προμηθευτούν σε επεξεργάσιμη μορφή word από τον συστημικό διαγωνισμό ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί χωριστό κεφάλαιο της Οικονομικής Προσφοράς των διαγωνιζόμενων.

Στο εν λόγω έντυπο πρέπει να αναγράφονται τα στοιχεία του διαγωνιζόμενου και να αναφέρονται, σύμφωνα με το άρθρο 68 του ν.3863/10 όπως αυτό έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 22 του ν.4144/13, τα εξής παρακάτω:

- 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

Αριθμός απόφασης: 814/2021

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.

Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

B.3. Αντίγραφο της ισχύουσας συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Σημειώνεται επίσης ότι:

- Τον ανάδοχο βαρύνουν οι ακόλουθες υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.:

α) κράτηση ύψους 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων, υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ), άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει.

β) κράτηση ύψους 0,06% επί όλων των συμβάσεων που υπάγονται στον ν.4412/2016, ανεξάρτητα από την πηγή προέλευσης χρηματοδότησης, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων, υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), άρθρο 350 παρ.3 του ν.4412/2016, ΚΥΑ 1191/14.03.2017 (ΦΕΚ Β 969/22.03.2017).

Οι υπέρ τρίτων ανωτέρω κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

- Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται για το σύνολο της εργασίας.
- Η οικονομική προσφορά και το έντυπο Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής υπογράφονται ψηφιακά από τον ίδιο τον προσφέροντα σε περίπτωση φυσικού προσώπου ή τον νόμιμο εκπρόσωπό του σε περίπτωση νομικού προσώπου. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων υποβάλλεται κοινή προσφορά η οποία υπογράφεται υποχρεωτικά είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση είτε από εκπρόσωπό τους με συμβολαιογραφική πράξη.
- Εφόσον υφίστανται έγκυρες ισότιμες προσφορές (ίδια ακριβώς τιμή), ο ανάδοχος επιλέγεται με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που

Αριθμός απόφασης: 814/2021

υπέβαλαν ισότιμες οικονομικές προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον του αρμόδιου συλλογικού οργάνου και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων.

- Αναθεώρηση-αναπροσαρμογή των τιμών δεν επιτρέπεται, εκτός της περίπτωσης αύξησης του κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου με νομοθετική ρύθμιση και την συνιστάμενη αντίστοιχη αύξηση της συμβατικής αμοιβής του αναδόχου. Η διαδικασία της τροποποίησης της σύμβασης θα γίνει χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης σε εφαρμογή της περίπτωσης α' της παρ.1 του άρθ.132 του ν.4412/16 (Γν.ΝΣΚ 106/2019).

Αποκλείονται από το διαγωνισμό προσφορές στις κάτωθι περιπτώσεις:

- Η προσφερόμενη τιμή στην ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος πρέπει να είναι ίδια με αυτήν του εντύπου της Ανάλυσης Προσφερόμενης Τιμής του παραρτήματος Ι της παρούσας διακήρυξης. Σε διαφορετική περίπτωση ο διαγωνιζόμενος αποκλείεται από τη συνέχεια του διαγωνισμού.
- Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.
- Δεν γίνονται δεκτές εναλλακτικές προσφορές.
- Εφόσον το κόστος της συνολικής αμοιβής των εργαζομένων είναι μικρότερο του κατώτατου ορίου της συνολικής αμοιβής (όλων) των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο συγκεκριμένο έργο, βάση της ισχύουσας συλλογικής σύμβασης εργασίας μετά την εφαρμογή των διατάξεων της αριθ.οικ.4241/127/30.01.2019 απόφασης της Υπουργού Εργασίας (ΦΕΚ 173B/30.01.2019) και της αριθ.πρωτ.οικ.7613/395/18.02.2019 εγκύκλιου του ίδιου υπουργείου.
- Εφόσον στην προσφορά τους δεν συμπεριλαμβάνεται εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους, αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων, η προσφορά απορρίπτεται.
- Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ευρώ ή που καθορίζεται σχέση ευρώ 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. ιν) Άρθρο 14: Εγγυήσεις

Αριθμός απόφασης: 814/2021

14.1 Οι εγγυήσεις πρέπει να είναι σύμφωνες με το άρθρο 72 του ν. 4412/2016. Αν οι εγγυήσεις δεν είναι διατυπωμένες στην Ελληνική, θα συνοδεύονται από επίσημη μετάφραση.

14.2 ΕΓΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

Κάθε προσφορά συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό μέχρι 2% επί της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, δηλαδή ποσού 9.360,00 € (εννέα χιλιάδες τριακόσια εξήντα ευρώ).

Η εγγυητική επιστολή απευθύνεται στον Δήμο ...-....

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που απαιτείται από τη διακήρυξη (άρθρο 13). Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 73 έως 75 του ν. 4412/2016, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης.

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης.

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες μετά:

α) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή την έκδοση απόφασης επί ασκηθείσας προσφυγής κατά της απόφασης κατακύρωσης και

β) την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας άσκησης ένδικων βοηθημάτων προσωρινής δικαστικής προστασίας ή την έκδοση απόφασης επ' αυτών και

γ) την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου από το Ελεγκτικό Συνέδριο, σύμφωνα με το άρθρα 35 και 36 του ν. 4129/2013 (Α' 52).

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Ειδικά για τα προηγούμενα στάδια της κατακύρωσης, η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους συμμετέχοντες στις κάτωθι περιπτώσεις: α) λήξης του χρόνου ισχύος της προσφοράς και μη ανανέωσης αυτής και β) απόρριψης της προσφοράς τους και εφόσον δεν έχει ασκηθεί ενδικοφανής προσφυγή ή ένδικο βοήθημα ή έχει εκπνεύσει άπρακτη η προθεσμία άσκησης ενδικοφανούς προσφυγής ή ένδικων βοηθημάτων ή έχει λάβει χώρα παραίτηση από το δικαίωμα άσκησης αυτών ή αυτά έχουν απορριφθεί αμετακλήτως. V) Άρθρο 15: Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 7, 8, 12, 13, 16, 18 και 19 της παρούσας διακήρυξης ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στην παρούσα διακήρυξη.

β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 18 της παρούσας διακήρυξης.

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 18 της παρούσας διακήρυξης. δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά.

ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές. στ) η οποία είναι υπό αίρεση.

ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής εκτός της περίπτωσης αύξησης του κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου με νομοθετική ρύθμιση και την συνιστάμενη αντίστοιχη αύξηση της συμβατικής αμοιβής του αναδόχου. Η διαδικασία της τροποποίησης της σύμβασης θα γίνει χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης σε εφαρμογή της περίπτωσης α' της παρ.1 του άρθ.132 του ν.4412/16 (Γν.ΝΣΚ 106/2019). η) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της

Αριθμός απόφασης: 814/2021

σύμβασης. vi) Άρθρο 18: Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών

18.1 Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία ηλεκτρονικής κοινοποίησης μέσω του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται από τους προσφέροντες, χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, δεν λαμβάνεται υπόψη.

18.2 Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο τις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί.

18.3 Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία ηλεκτρονικής κοινοποίησης μέσω του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ της σχετικής πρόσκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσονος σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα στη συγκεκριμένη προσφορά σε σχέση με τις λοιπές.

18.4 Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα, σύμφωνα με τις παραγράφους του παρόντος άρθρου και τις παρ. 1 έως 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των

Αριθμός απόφασης: 814/2021

*δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς. vii) Άρθρο 20: Δικαιολογητικά κατακύρωσης...[...]*20.8

Αντίγραφα ισολογισμών των ετών 2017, 2018, 2019 (για όσους έχουν υποχρέωση δημοσίευσης ισολογισμού) ή φορολογικών δηλώσεων (Ε1, Ε3, Ε5 ή Ν) της επιχείρησης, ανάλογα με το είδος αυτής, που να αποδεικνύουν την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του διαγωνιζόμενου σύμφωνα με το άρθρο 11.3 της παρούσας διακήρυξης».

14. 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, που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

15. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που 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: 814/2021

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).

16. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στα πλαίσια των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί στην εξασφάλιση αφενός της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσεως αφετέρου της ανάγκης ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008). Επίσης, όπως προαναφέρθηκε, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

Αριθμός απόφασης: 814/2021

17. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣτΕ 2454/09, ΕΑ ΣτΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011). Ειδικότερα, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, ArchusandGama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Έχει, επομένως, κριθεί ότι τυχόν αίτηση διευκρίνισης προσφοράς δεν επιτρέπεται να καταλήξει στο να υποβάλει ο προσφέρων στην πραγματικότητα νέα προσφορά ενώ κρίσιμη είναι η υποχρέωση – την αυτοδέσμευση ουσιαστικά – των Αναθετουσών Αρχών να ελέγχουν με αυστηρότητα την τήρηση των κριτηρίων που διατυπώνονται στη διακήρυξη, που οι ίδιες οι Αναθέτουσες Αρχές έχουν καθορίσει και να αποκλείουν από το διαγωνισμό τις προσφορές που δεν περιέχουν τα έγγραφα ή στοιχεία που απαιτούνται από τη διακήρυξη με ποινή αποκλεισμού (C-336/12) Manona και C-42/13 (Cartiera dell' Adda) αποκλείοντας την υποβολή εγγράφων μετά την εκπνοή της προθεσμίας που τίθεται στη διακήρυξη (C -387/14 (Esaprojekt)). Ειδικότερα, έχει κριθεί με την απόφαση ΔΕΕ της 4ης Μαΐου 2017, C-387/14 – Esaprojekt (σκέψεις 39-44), ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να διασφαλίσει ότι τυχόν αίτημα της διευκρίνιση μιας προσφοράς δεν θα καταλήξει στο να

Αριθμός απόφασης: 814/2021

υποβάλει, στην πραγματικότητα, ο αντίστοιχος υποψήφιος νέα προσφορά. Αντίστοιχη κρίση διέλαβε το ΔΕΕ και στην απόφαση της 7ης Απριλίου 2017, C-324/14 Partner Apelski Dariusz (σκέψη 64), καθώς και απόφαση της 6ης Νοεμβρίου 2014, C-42/13- Cartiera dell' Adda (σκέψεις 41-46), σύμφωνα με την οποία, το άρθρο 51 της Οδηγίας 2004/18/EK δεν μπορεί να ερμηνευθεί κατά τρόπο που να επιτρέπει να γίνονται δεκτές οποιεσδήποτε διορθώσεις παραλείψεων, οι οποίες, κατά τις ρητές διατάξεις των εγγράφων του διαγωνισμού, πρέπει να συνεπάγονται τον αποκλεισμό του προσφέροντος («Συμπλήρωση – αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών», συνεργάτιδα οικείου κεφαλαίου Αθανασία Παπασταμάτη, Εισηγήτρια Ελσυν, Δημόσιες Συμβάσεις – Ν. 4412/2016, Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή, Επιμέλεια : Ευαγγελία – Ελισάβετ Κουλουμπίνη, Σύμβουλος Ελεγκτικού Συνεδρίου, Ηλίας Μάζος, Σύμβουλος Επικρατείας, Ιωάννης Κίτσος, Πρόεδρος Κλιμακίου ΑΕΠΠ, Εκδόσεις Νομική Βιβλιοθήκη, 2019, σελ 393-395).

18. Επειδή η αρχή της ισότητας (βλ.ΣτΕ 935/2017) που συνιστά συνταγματικά κατοχυρωμένη αρχή (άρθρο 4 και 20 Συντ. και 6 ΕΣΔΑ) και της αρχής της αμεροληψίας, που δέον είναι να διέπει την κρίση των κρίση των διοικητικών οργάνων, επιβάλλει την ομοιόμορφη εφαρμογή της κείμενης νομοθεσίας σε όλους τους διοικούμενους.

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

20. Επειδή, η αρχή της χρηστής διοίκησης επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και ..., *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2010, σελ. 96).

21. Επειδή, δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει, όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 1ος τόμος, 15η έκδοση σελ. 138). Συνεπώς, αν η δημόσια διοίκηση δεν ενεργήσει – όταν ο νόμος απαιτεί ενέργεια- παρανομεί (Α. Ι. Τάχος, *Ελληνικό διοικητικό δίκαιο*, 5η έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑ, ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ, 1996, σελ. 319).

22. Επειδή, οι γενικές αρχές του διοικητικού δικαίου, ως της χρηστής διοίκησης, και της αναλογικότητας, έχουν εφαρμογή κατά την ενάσκηση της διακριτικής ευχέρειας της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι της νομικής δυνατότητας της διοίκησης να επιλέγει ανάμεσα σε διάφορες εξίσου νόμιμες λύσεις, μία απόφαση δηλαδή για το εάν, πότε και πώς της διοικητικής δράσης (Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, Αθήνα-Κομοτηνή 2004, σ. 191). Επομένως, δεν χωρεί εφαρμογή των αρχών της αναλογικότητας και της χρηστής διοίκησης όπου η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εφαρμόσει συγκεκριμένη διάταξη και κατά τον νόμο και την Διακήρυξη ενεργεί κατά δεσμία αρμοδιότητα (πρβλ. ΔΕφΑθ 2098/2013, ΣτΕ 2067/2004, 13/2003, 1072/2003, 999/2019 ΔΕφΑθ).

23. Επειδή, το ΔΕΕ έχει χρησιμοποιήσει την έννοια «του ευλόγως ενημερωμένου και κανονικά επιμελούς συμμετέχοντα» σε διαφορετικά επίπεδα αξιολογικής κρίσης. Ειδικότερα, καταρχήν αναφορικά με την κρίση περί της ασάφειας ή μη όρου διακήρυξης έχει αναφέρει ενδεικτικά «Στη σκέψη 42 της αποφάσεως SIAC Construction (C--19/00, EU:C:2001:553), το

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Δικαστήριο έκρινε ότι τα κριτήρια αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται, στη συγγραφή υποχρεώσεων ή στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπο που να επιτρέπει σε όλους τους διαγωνιζόμενους οι οποίοι είναι ευλόγως ενημερωμένοι και επιδεικνύουν τη συνήθη επιμέλεια να τα ερμηνεύουν κατά τον ίδιο τρόπο. Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι εναπόκειται στο αιτούν δικαστήριο να ελέγξει αν ο ενδιαφερόμενος διαγωνιζόμενος αδυνατούσε όντως να κατανοήσει τα επίμαχα κριτήρια αναθέσεως ή αν πρέπει να θεωρηθεί ότι είχε τη δυνατότητα να τα κατανοήσει βάσει του κριτηρίου του ευλόγως ενημερωμένου διαγωνιζόμενου που επιδεικνύει τη συνήθη επιμέλεια» (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 12ης Μαρτίου 2015, C-538/13 (e Vigilo Ltd) σκ. 54,55, πρβλ. Προτάσεις της Γενικής Εισαγγελέως, Eleanor Sharpston της 2ης Σεπτεμβρίου 2018, Υπόθεση C-375/17 (Stanley Int. Betting Ltd) σκ. 71). Περαιτέρω, η ως άνω έννοια υπεισέρχεται όταν το Δικαστήριο υπολαμβάνει συγκεκριμένη συμπεριφορά επιληφθέν επί συγκεκριμένης συμπεριφοράς υποψηφίου και δη επί ζητήματος γένεσης τελωνειακής οφειλής το ΔΕΕ έκρινε ότι «Συναφώς, αφενός, πρέπει να γίνει δεκτό ότι η έκφραση «όφειλαν εύλογα να γνωρίζουν», που περιλαμβάνεται στο άρθρο 202, παράγραφος 3, δεύτερη περίπτωση, του τελωνειακού κώδικα, αναφέρεται στη συμπεριφορά ενημερωμένου και επιμελή επιχειρηματία» [Απόφαση του ΔΕΕ της 17ης Νοεμβρίου 2011, υπόθεση C-454/10 (Oliver Jestel) σκ.22, Προτάσεις του Γενικού Εισαγγελέα, Michal Bobek, της 5ης Ιουλίου 2017, Υπόθεση C-224/16 (ΑΕΒΤΠΙ) σκ. 71].

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

25. Επειδή, επομένως, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων

Αριθμός απόφασης: 814/2021

αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. ΣτΕ 179/2009 σκ.5).

26. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

27. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κατ' αρχήν, κατά δέσμια αρμοδιότητα, κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας, ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

28. Επειδή έχει κριθεί ότι οι περιπτώσεις των προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης δεν θα απορρίπτονται υπό την προϋπόθεση ότι οι αποκλίσεις αυτές δεν αναφέρονται στους απαράβατους όρους και κρίνονται επουσιώδεις από την αρμόδια επιτροπή. Το επουσιώδες, ωστόσο, της απόκλισης διαπιστώνεται και αιτιολογείται ειδικά από την αναθέτουσα αρχή (ΣτΕ 4136/2009, 2004/2010).

29. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση των προσφορών (βλ. 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).

30. Επειδή, με τον πρώτο λόγο προσφυγής η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι κατά παράβαση του άρθρου 9 της διακήρυξης, που αφορά τους δικαιούμενους συμμετοχής στο διαγωνισμό, δεν ασκεί η παρεμβαίνουσα

Αριθμός απόφασης: 814/2021

επαγγελματική δραστηριότητα σχετική με το αντικείμενο της εν λόγω εργασίας.

31. Επειδή, ο εν θέματι λόγος προσφυγής, προβάλλεται αορίστως κι επομένως απαραδέκτως. Ειδικότερα, αν και αναφέρει η προσφεύγουσα τον επικαλούμενο όρο της διακήρυξης σε συνδυασμό με το άρθρο 15 αυτής περί των λόγων αποκλεισμού προσφοράς και σχετική αναφορά της τεχνικής μελέτης που παρέχει ορισμό του αντικειμένου των εργασιών καθαρισμού και σάρωσης της εν θέματι σύμβασης, και περαιτέρω, επικαλούμενη ότι η ίδια τον πληροί, αναφέρει ότι στο πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου που προσκομίζει φαίνεται ως δραστηριότητα ‘... ..’, ουδόλως προσδιορίζει επακριβώς τί αντικείμενο εργασιών προκύπτει από την προσφορά της παρεμβαίνουσας ότι ασκεί η τελευταία και ως εκ τούτου γιατί – κατά την κρίση της προσφεύγουσας – δεν είναι σχετικό με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης. Τουναντίον, όσον αφορά την προσφορά της παρεμβαίνουσας, αρκείται να αναφέρει ότι προσκομίζει στον φάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς πιστοποιητικό Επιμελητηρίου στο οποίο όμως φαίνεται ότι δεν ασκεί δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο του διαγωνισμού.

32. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι ο κατάλογος συναφών εργασιών που αναφέρει η παρεμβαίνουσα στην προσφορά της δεν περιλαμβάνει παρόμοια έργα με το υπό ανάθεση με βάση το αντικείμενο των εργασιών ως περιγράφεται στην ανωτέρω αναφερόμενη μελέτη αλλά και τις ειδικότερες τεχνικές προδιαγραφές και δη την κάλυψη 4.000 τμ από 30 εργάτες για παροχή εργασιών οδοκαθαρισμού και σάρωσης.

33. Επειδή, κατά τη ρητή και αδιάσπικτη διατύπωση της παρ. 11.4 (Α) της διακήρυξης, η οποία αφορά την κάλυψη της απαιτούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ως παρόμοιου αντικειμένου εργασίες ορίζονται οι εργασίες καθαρισμού ή σάρωσης. Επομένως, καταρχήν, δεν τίθεται ως απαίτηση η κάλυψη του ακριβούς αντικειμένου της σύμβασης αλλά η διαζευκτική κάλυψη εργασιών καθαρισμού ή σάρωσης χωρίς θέσπισης περαιτέρω περιορισμών ως η επιφάνεια που πρέπει να καλυφθεί. Επομένως, ο προβαλλόμενος λόγος απορρίπτεται προεχόντως ως αβάσιμος, καθώς ερείδεται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

34. Επειδή, έτι περαιτέρω, λόγοι που αφορούν τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού προβάλλονται ανεπικαίρως στο παρόν στάδιο κι επομένως απαραδέκτως (βλ. ΣτΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66), άλλως η προσφεύγουσα δεν δύναται να αμφισβητήσει παρεμπιπτόντως τη νομιμότητα του όρου της διακηρύξεως επ' ευκαιρία της προσβολής πράξεως εκδοθείσης κατά τη διάρκεια της διαδικασίας του διαγωνισμού (ΣτΕ 1544/2016, 1667/2011 Ολ., 1415/2000 Ολ., 1128/2009 7μ., 3692, 2770/2013, C-470/99, Universale-Bau AG, της 12.12.2002 κ.ά.).

35. Επειδή, επομένως, ο ως άνω λόγος που αφορμάται από την εννοιολογική προσέγγιση της προσφεύγουσας ως προς το συναφές αντικείμενο σε αντίθεση με τα ρητώς προβλεπόμενα στη διακήρυξη, προβάλλεται εν προκειμένω, ανεπικαίρως εφόσον η προσφεύγουσα συμμετείχε στο διαγωνισμό αποδεχόμενη ανεπιφυλάκτως τους όρους της διακήρυξης, συμπεριλαμβανομένου του συγκεκριμένου, τον οποίο ουδέποτε αμφισβήτησε.

36. Επειδή, με τον τρίτο λόγο προσφυγής η προσφεύγουσα προσάπτει στην παρεμβαίνουσα την μη προσκόμιση με την προσφορά της των δημοσιευμένων ισολογισμών των επίμαχων ετών αν πρόκειται για Ιδιωτική Κεφαλαιουχική Εταιρεία (IKE), η οποία υποχρεούται σε δημοσίευση ισολογισμών, άλλως και όλως επικουρικώς αναφέρει ότι δεν έχει υποβάλει έστω τις φορολογικές δηλώσεις των αντίστοιχων ετών.

37. Επειδή, η θέσπιση και η υποχρεωτική χρήση του ΕΕΕΣ στον εκάστοτε διαγωνισμό ανάθεσης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων των οδηγιών και του ΤΕΥΔ αντίστοιχα στους διαγωνισμούς κάτω των ορίων, εξυπηρετεί, μεταξύ άλλων, το σκοπό παράκαμψης κατά το στάδιο υποβολής και αξιολόγησης του συνόλου των προσφορών, της ανάγκης προσκόμισης από τους οικονομικούς φορείς σημαντικού αριθμού πιστοποιητικών ή άλλων εγγράφων που σχετίζονται με τα κριτήρια αποκλεισμού και τα κριτήρια

Αριθμός απόφασης: 814/2021

επιλογής προκειμένου να αποφευχθεί διοικητικός φόρτος τόσο για τις αναθέτουσες αρχές όσο και για τους οικονομικούς φορείς, ιδία τις ΜΜΕ.

38. Επειδή, στο προσκομισθέν από την ίδια την παρεμβαίνουσα ΕΕΕΣ στο Μέρος IV Κριτήρια επιλογής, Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, έχει συμπληρωθεί ο ολικός κύκλος εργασιών. Από τους οικείους όρους της διακήρυξης, δε, και δη το περιεχόμενο του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής (Α.1.) που περιλαμβάνει μόνο την εγγυητική επιστολή συμμετοχής και το ΕΕΕΣ αλλά και το άρθρο 20 αυτής που αφορά τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και δη την παρ. 20.8 που αναφέρει την προσκόμιση των επίμαχων δημοσιευμένων ισολογισμών, προκύπτει ότι δεν απαιτείται στο παρόν στάδιο η υποβολή τους και ως εκ τούτου σε κάθε περίπτωση αλυσιτελώς προβάλλονται αιτιάσεις που ερείδονται επί της ορθής ή μη υποβολής των εν θέματι αποδεικτικών μέσων.

39. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο προσφυγής η προσφεύγουσα επικαλείται σφάλμα του γραμματίου εγγυοδοσίας του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων που υπέβαλε η παρεμβαίνουσα, το οποίο, ως αναφέρει η προσφεύγουσα, αντί να αναγράφει την ημερομηνία διενέργειας ήτοι αποσφράγισης των προσφορών αναγράφει την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών.

40. Επειδή, τω όντι η παρεμβαίνουσα έχει υποβάλει ως εγγύηση συμμετοχής το γραμμάτιο συστάσεως χρηματικής παρακαταθήκης του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με νούμερο 229424 ποσού 9.360,00 ευρώ, το οποίο αναφέρει ότι αφορά σε διαγωνισμό που θα γίνει την 11.1.2021 αντί της ορθής ημερομηνίας διενέργειας που είναι η 15.1.2021.

41. Επειδή, από τους οικείους όρους της διακήρυξης που παραπέμπουν στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016 προκύπτει ότι απαιτούμενο στοιχείο της εγγύησης είναι καταρχήν η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, καθώς στην παρ. 4 περ. η φράση «ημερομηνία διενέργειας» της περ. η' αντικαταστάθηκε από τη φράση «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών» με το άρθρο 107 παρ.5 Ν.4497/2017,ΦΕΚ Α 171/13.11.2017. Επισημαίνεται, δε, ότι το επικαλούμενο από την προσφεύγουσα έγγραφο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων έχει ως έρεισμα τη μορφή του άρθρου 72 του Ν. 4412/2016 προ της ανωτέρω αναφερόμενης τροποποίησης. Σε

Αριθμός απόφασης: 814/2021

κάθε περίπτωση, ακόμη και αν ήθελε εκτιμηθεί η λανθασμένη βάση προτύπου του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων συμπλήρωση του πεδίου αναφοράς της διενέργειας του διαγωνισμού, πρόκειται για *de minimis* πλημμέλεια της προσκομισθείσας εγγυοδοσίας, η οποία είναι θεραπεύσιμη. Και τούτο, διότι δεν δημιουργεί σύγχυση ως προς την ταυτότητα του υπέρ ου ή τον διαγωνισμό για τον οποίο προορίζεται, εφόσον αναφέρεται η αναθέτουσα αρχή, το αντικείμενο της σύμβασης και ο αριθμός της διακήρυξης, ενώ προφανώς δεν τίθενται εν αμφιβόλω οι εγγυοδοτικές δεσμεύσεις του Ταμείου (ΕΑ ΣΤΕ 433/2010). Επομένως, και ο συγκεκριμένος λόγος προσφυγής απορρίπτεται ως αβάσιμος.

42. Επειδή, με τον επόμενο λόγο προσφυγής που αφορά την υποβληθείσα οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας η προσφεύγουσα επικαλείται ασάφεια αυτής, καθώς στο έντυπο οικονομικής ανάλυσης που προσκομίζει η παρεμβαίνουσα αν και δηλώνει ως προσφερόμενη τιμή το ποσό των 435.128,88 ευρώ εν τοις πράγμασι βάσει των επιμέρους κονδυλίων διαμορφώνει στο οικείο αρχείο την οικονομική της προσφορά στο ποσό των 433.928,88 ευρώ (285.814,33€ + 146.530,55 €+ 1.560€ + 24,00€ =433.928,88€), ενώ αντίστοιχα στην έντυπο της οικονομικής προσφοράς συστήματος αναγράφει το ποσό των 435.128,88 ευρώ.

43. Επειδή, σύμφωνα με πάγια νομολογία, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, που, όπως προαναφέρθηκε, διέπει τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να καλεί τους προμηθευτές να συμπληρώσουν τα νομίμως, καταρχήν, υποβληθέντα δικαιολογητικά ή να παρέχουν σχετικές διευκρινίσεις αλλά όχι να αναπληρώσουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά (ΣΤΕ 2454/09, ΕΑ ΣΤΕ 457, 364/09, 738/09, 180/09, 567/08, 3075/08, 307/07, ΔΕφΑΘ 271/2011). Επισημαίνεται ότι μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις 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), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C- 599/10, EU:C:2012:191,

Αριθμός απόφασης: 814/2021

σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, ArchusandGama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

44. Επειδή, ο διαχωρισμός μεταξύ ουσιώδους και επουσιώδους έλλειψης ως και μεταξύ τυπικού και ουσιώδους σφάλματος θα πρέπει να ερμηνεύεται μέσω του πρίσματος του άρθρου 102 και του άρθρου 18 Ν. 4412/2016 και των αρχών που αυτά καθιερώνουν, το πρώτο στην ειδική περίπτωση της συμπλήρωσης και το δεύτερο γενικά επί των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και αμφότερα με τη σειρά τους πρέπει να ερμηνεύονται στο πλαίσιο του αποτελεσματικού ανταγωνισμού. Το κριτήριο δε του παραπάνω διαχωρισμού, συνίσταται στο ότι, η επιτρεπτή συμπλήρωση δεν πρέπει να είναι τέτοιας έκτασης ώστε να επιτρέπει τις εναλλακτικές προσφορές, να προσδίδει πλεονέκτημα στον υπέρ ου οικονομικό φορέα έναντι των ανταγωνιστών του εισάγοντας ευμενή υπέρ αυτού διάκριση, να μην επιτρέπει τη μεταβολή των υποβληθεισών προσφορών, να μην του παρέχει εμμέσως ευκαιρία πλήρωσης αποδεικτικής ή ουσιαστικής προϋπόθεσης ή να του παρέχει δυνατότητα για την το πρώτον επίκληση προσόντων, δυνατοτήτων, ικανοτήτων και νομικών και πραγματικών δεδομένων, τα οποία ανεξαρτήτως αν υφίσταντο ή όχι κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του, αυτός δεν τα επικαλέστηκε καίτοι η διακήρυξη τα απαιτούσε ή για την το πρώτον τήρηση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας που αυτός δεν τήρησε. Αντίστροφα, είναι παραδεκτή η συμπλήρωση και η διόρθωση, όταν από το ίδιο το περιεχόμενο και αντικείμενο του σφάλματος προκύπτει ότι αυτό είναι έλασσον σε σχέση με το αποδεικτικό αντικείμενο της διακήρυξης, σύνηθες και ιδιαίτερα ευχερές να λάβει χώρα κατά τη σύνταξη της προσφοράς και κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, ενώ το σφάλμα πρέπει να είναι τέτοιου είδους, ώστε η αναγωγή του σε απλή, εύλογη και συνήθη, άρα και συγγνωστή, παραδρομή θα πρέπει να είναι αντικειμενικά προφανής στην κρίση κάθε ευλόγως σκεπτόμενου τρίτου και δη των οργάνων αξιολόγησης, τα

Αριθμός απόφασης: 814/2021

οποία ακριβώς για αυτόν τον λόγο έχουν την ευχέρεια κατά την ακριβώς παραπάνω κρίση τους και συνεπεία αυτής να καλέσουν κατ' άρ. 102 τον οικονομικό φορέα για διευκρινίσεις. Περαιτέρω, κρίσιμο κριτήριο για την κρίση περί του συγγνωστού, άρα και συμπληρώσιμου/διορθώσιμου ενός σφάλματος/έλλειψης αποτελεί υπό προϋποθέσεις η τυχόν ασάφεια και ελλειπτικότητα των οικείων όρων της διακήρυξης (βλ και απόφαση με αρ. 253/2017 ΑΕΠΠ). Ωστόσο, καθίσταται σαφές ότι η πλημμέλεια που αναφέρεται ανωτέρω, θα πρέπει να δημιουργεί αντικειμενικώς αμφισημία σε συγκεκριμένο όρο ή προδιαγραφή άλλως θα πρέπει να είναι ικανή να δημιουργήσει στον επαρκώς ενημερωμένο υποψήφιο δικαιολογημένη αμφιβολία ως προς την ορθή διαμόρφωση της προσφοράς του, κατά τρόπο που να καθίσταται επιβεβλημένη η επίκληση της αρχής της ίσης μεταχείρισης και συνεπεία αυτής υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να καλέσει τον υποψήφιο ανάδοχο δυνάμει του άρθρου 102 παρ. 5 για διευκρίνιση ή συμπλήρωση της προσφοράς του (βλ. ενδεικτικά ΑΕΠΠ 876/2019, 393/2019).

45. Επειδή, η διαγραφόμενη με τη διάταξη του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, διαδικασία δεν μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών, των οποίων η υποβολή ήταν απαραίτητη βάσει ρητών και με σαφήνεια διατυπωθέντων όρων της διακήρυξης, ούτε να οδηγήσει στην τροποποίηση υποβληθείσας προσφοράς (πρβλ. αποφ. ΔΕΕ της 29ης.3.2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, σκ. 40, της 11ης.5.2017, Archus και Gama, C-131/16, σκ. 31, της 4ης.5.2017, C 387/14, Esaprojektsp. z o.o. κατά WojewództwoŁódzkie, σκ. 37-40). Ομοίως, καθίσταται σαφές ότι δεν χωρεί εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, όταν από τις οικείες διατάξεις προκύπτει δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα να απορρίψει την οικεία προσφορά.

46. Επειδή, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. ΣΤΕ 179/2009 σκ.5).

Αριθμός απόφασης: 814/2021

47. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Ομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

48. Επειδή, περαιτέρω και όπως προελέχθη, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις 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), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36) οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση κάποιας ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι προσφοράς (βλ. σχετικές αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, Archus and Gama, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36). Συγκεκριμένα, αν γινόταν δεκτό ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την εξουσία να ζητεί διευκρινίσεις από συγκεκριμένο υποψήφιο την προσφορά του οποίου κρίνει ανακριβή ή μη σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της συγγραφής υποχρεώσεων, η εν λόγω αρχή θα κινδύνευε να θεωρηθεί ύποπτη, σε περίπτωση που τελικώς επέλεγε την επίμαχη προσφορά, ότι διεξήγαγε μυστικές διαπραγματεύσεις με τον οικείο υποψήφιο, εις βάρος των λοιπών υποψηφίων και κατά παράβαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης (απόφαση της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 37). Ωστόσο, η δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων εκ μέρους του υποψηφίου, κατά τις παραγράφους 1 έως 4 του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, εάν επίκειται αποκλεισμός από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς, σύμφωνα με την παράγραφο 5 του ίδιου άρθρου,

Αριθμός απόφασης: 814/2021

χωρίς βέβαια να μπορεί να θεραπεύσει την παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών των οποίων η κοινοποίηση ήταν απαραίτητη βάσει των εγγράφων της οικείας σύμβασης, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (βλ., συναφώς, απόφαση της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 40 και αντί άλλων ΑΕΠΠ 164/2019 Απόφαση του 7ου Κλιμακίου, σκ.43).

49. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε την παρεμβαίνουσα βάσει της ανωτέρω διαγνωσθείσας πλημμέλειας της προσφοράς της να υποβάλει διευκρινίσεις, οι οποίες παρασχέθηκαν με το με αρ. πρωτ. 2785/28.1.2021 έγγραφο και έγιναν αποδεκτές από την αναθέτουσα. Ως, δε, υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα και με την παρέμβασή της η ασάφεια που προέκυψε είναι επουσιώδης και αποτελεί συνέπεια ότι η ίδια ακολούθησε το πρότυπο του εγγράφου ανάλυσης οικονομικής προσφοράς και δεν περιέλαβε το ποσό των 1.200 ευρώ που αφορά τις εργοδοτικές εισφορές υπέρ ΕΛΠΚ ως ξεχωριστό κονδύλι, αν και το συνολικό ποσό που αναγράφεται και σε αυτό το έντυπο είναι ορθό (βλ. και ΑΕΠΠ 1111/2020).

50. Επειδή, ανεξαρτήτως υποχρέωσης ένταξης του κονδυλίου της εισφοράς υπέρ ΕΛΠΚ στις πεδίο των εισφορών ή του εργοδοτικού κόστους (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 285/2020, ΔΕφΑθ1063/2020), καθίσταται σαφές για τον μέσο επιμελή συμμετέχοντα ότι το εν θέματι κονδύλι έπρεπε να έχει συμπεριληφθεί στον πίνακα, ο οποίος εν τοις πράγμασι αποτελεί την ανάλυση της συνολικής προσφερόμενης τιμής που αναφέρεται και στην οικονομική προσφορά συστήματος και για το λόγο αυτό τυχόν διαφορά μεταξύ των δύο αυτών εγγράφων επισύρει κατά τις οικείες διατάξεις της διακήρυξης δέσμια υποχρέωση απόρριψης της οικείας προσφοράς. Εξάλλου, εν προκειμένω, η παράλειψη συμπερίληψης συγκεκριμένου κονδυλίου στο επίμαχο έντυπο, ακόμη και αν θεωρηθεί ότι προκύπτει μετ' αποδείξεων από τις παρασχεθείσες διευκρινίσεις δεν συνιστούν πρόδηλο υπολογιστικό σφάλμα, άλλως θεραπεύσιμη επουσιώδης πλημμέλεια της οικονομικής προσφοράς (βλ. Δεφ Αθ 135/2021).

51. Επειδή, από τα προπαρατεθέντα προκύπτει ότι δεν χωρεί διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής, να προσφύγει, όσον αφορά την

Αριθμός απόφασης: 814/2021

προσφορά της παρεμβαίνουσας, στην εφαρμογή του άρθρου 102 του ν. 4412/2016, καλώντας αυτήν να προβεί σε διόρθωση / συμπλήρωση εγγράφου που απαιτείται να αναλύει τα ποσά της προσφερόμενης τιμής κατατείνοντας στο ίδιο ποσό με την οικονομική προσφορά συστήματος επί ποινή απόρριψης. Ως εκ τούτου η παρασχεθείσα διευκρίνιση συνιστά ανεπίτρεπτη τροποποίηση, δεδομένου ότι η παρεμβαίνουσα λόγω ουσιώδους απόκλισης από τους όρους της διακήρυξης ήταν, ενόψει της αρχής της τυπικότητας, εκ προοιμίου απορριπτέα (βλ. Επ.Αν. ΣτΕ 346/2017, 184/2017, 135/2018, ΔΕΑθ. 284/2018, ΔεφΧαν 10/2019). Συνακόλουθα, κατά δέσμια αρμοδιότητα η αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει την οικεία προσφορά λόγω μη ταύτισης του απορρέοντος από τα επιμέρους κονδύλια ποσού της αναλυτικής οικονομικής προσφοράς με την οικονομική συστήματος, γεγονός που δεν αφήνει περιθώριο ενάσκησης διακριτικής ευχέρειας από την πλευρά της αναθέτουσας αρχής. Διαφορετική προσέγγιση θα προσέκρουε και στην αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων [βλ. ΔΕΕ της 24-5-2016, C-396/14 (MT Hojgaard και Zublin)]. Επομένως, και ο συγκεκριμένος λόγος κρίνεται ως βάσιμος.

52. Επειδή, δεδομένης της αποδοχής του συγκεκριμένου λόγου παρίσταται αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών κατά της αυτής προσφοράς, καθώς η τυχόν απόρριψή τους ουδόλως δύναται να μεταβάλει τις έννομες συνέπειες της αποδοχής του ως άνω λόγου (βλ. ΣτΕ 308/2020).

53. Επειδή, γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

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

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος που αποδέχεται την προσφορά της παρεμβαίνουσας.

Αριθμός απόφασης: 814/2021

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου, που κατέθεσε η προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 14^η Απριλίου 2021 και εκδόθηκε την 5^η Μαΐου 2021 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Μιχαήλ Οικονόμου

Ο Γραμματέας

**Ηλίας Στρεπέλιος
α/α Παναγιώτα Καλαντζή**