

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Μαΐου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος και Σωτηρία Σταματοπούλου, Μέλος και Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 11.4.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 537/12.4.2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην, αριθμ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ..., νπδδ, που εδρεύει στη ..., τέρμα ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»).

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, *κοινοποιηθείσας την 2-4-2022 μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ*, με αριθμ. 154/2022 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα πρακτικού εκ της υπ' αριθμ. 15ης Συνεδρίασης), ως και της ενσωματωθείσας σε αυτή υπ' αριθμ. 114/2022 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα πρακτικού εκ της υπ' αριθμ. 13ης Συνεδρίασης), καθ'ο μέρος, κατόπιν έγκρισης των οικείων πρακτικών, έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ανακηρύχθηκε η τελευταία ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης (για τις υπηρεσίες φύλαξης).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Σωτηρία Σταματοπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της προσφυγής καταβλήθηκε, πληρώθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τις διατάξεις

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

των άρθρων 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 5-4-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της Τράπεζας EUROBANK, καθώς και την εκτύπωση της σχετικής σελίδας της Γ.Γ.Π.Σ. με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 1.941,00€, το οποίο υπολογίζεται επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ ΦΠΑ και άνευ δικαιώματος προαίρεσης, ήτοι €388.188,00.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε διεθνή, δημόσιο, ηλεκτρονικό διαγωνισμό ανοικτής διαδικασίας για την επιλογή αναδόχου για την «Ετήσια παροχή ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ (Υ.Ε. ΤΡΑΠΕΖΟΚΟΜΩΝ & Δ.Ε. ΜΑΓΕΙΡΩΝ) ΚΑΙ ΦΥΛΑΞΗΣ (Δ.Ε) (+01 έτος προαίρεση)», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, προϋπολογισμού 388.188,00€ άνευ Φ.Π.Α. και άνευ δικαιώματος προαίρεσης (ή 481.353,00€ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ 24% και μη συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης). Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, προβλέπεται δικαίωμα προαίρεσης για ένα επιπλέον έτος μετά τη λήξη της αρχικής σύμβασης αντίστοιχου προϋπολογισμού (388.188,00€ άνευ Φ.Π.Α.). Κατά το προαναφερθέν άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, το αντικείμενο της σύμβασης, όπως αναλυτικώς περιγράφεται και εξειδικεύεται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, συνίσταται στην παροχή Υπηρεσιών ΣΙΤΙΣΗΣ (Υ.Ε. ΤΡΑΠΕΖΟΚΟΜΩΝ & Δ.Ε. ΜΑΓΕΙΡΩΝ) και ΦΥΛΑΞΗΣ (Δ.Ε.) για το ...

3. Επειδή η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη στις 19-1-2022 με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ, το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 26-1-2022 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ... (για τις υπηρεσίες σίτισης) και ... (για τις υπηρεσίες φύλαξης).

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρ. 1.5 της Διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η Τρίτη, 8-3-2022 και ώρα 14:00 μ.μ. και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η Πέμπτη, 10-3-2022 και ώρα 09:00 π.μ. Στον εν λόγω διαγωνισμό και συγκεκριμένα για το τμήμα αυτού που αφορά τις υπηρεσίες φύλαξης, μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά τρεις (3) οικονομικοί φορείς και

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

δη η προσφεύγουσα εταιρεία (με α/α προσφοράς 266742), καθώς και οι οικονομικοί φορείς «...» (με α/α προσφοράς 269801) και «...» (με α/α προσφοράς 267593). Σε συνέχεια της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, η Επιτροπή του Διαγωνισμού συνέταξε το από 14-3-2022, υπ' αριθμ. 1 Πρακτικό της περί Ελέγχου και Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής, με το οποίο εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων για τις δημοπρατούμενες υπηρεσίες φύλαξης. Ακολούθως, με τα υπ' αριθμ. 2 και 3, από 14-3-2022, Πρακτικά της, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των τεχνικών και οικονομικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων και την ανάδειξη του οικονομικού φορέα «.....» ως προσωρινού αναδόχου, καθώς προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, ενώ η προσφεύγουσα κατετάγη δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας. Τα ανωτέρω υπ' αριθμ. 1, 2 και 3 Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού επικυρώθηκαν με την ήδη προσβαλλόμενη με την υπό εξέταση προσφυγή, υπ' αριθμ. **114/2022** απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα πρακτικού εκ της 13^{ης} Συνεδρίασης), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η αποδοχή των προσφορών και των τριών διαγωνιζομένων για τις επίμαχες υπηρεσίες φύλαξης και η ανάδειξη της εταιρείας «...» ως προσωρινής αναδόχου. Η ανωτέρω απόφαση του Δ.Σ. μετά των εγκεκριμένων δι' αυτής Πρακτικών αναρτήθηκε στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού (portal) στο ΕΣΗΔΗΣ στις 2-4-2022, ενώ κατά την ίδια ημερομηνία (2-4-2022) ενημερώθηκαν όλοι οι συμμετέχοντες για την άνω ανάρτηση με μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Ακολούθως, με την ομοίως προσβαλλόμενη με αριθμ. **154/2022 Απόφαση του Δ.Σ.** της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα πρακτικού εκ της 15^{ης} Συνεδρίασης), επικυρώθηκε το από 29-3-2022 Πρακτικό Ελέγχου και Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Κατακύρωσης της Επιτροπής του Διαγωνισμού και αποφασίστηκε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν σ' αυτό, ήτοι η οριστική κατακύρωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού για το τμήμα αυτού που αφορά τις υπηρεσίες φύλαξης στην εταιρεία «...». Η άνω με αριθμ. 154/2022 απόφαση κατακύρωσης [η οποία σύμφωνα με το νέο άρθρ. 100 του Ν.4412/2016 και τις ομοίου περιεχομένου διατάξεις των άρθρ. 3.1.2 και 3.3.1 της Διακήρυξης, ως τελική πράξη κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

αναδόχου ενσωματώνει πλέον όλες τις προηγηθείσες αποσπαστές πράξεις της διαδικασίας, ήτοι ενσωματώνει και την προηγηθείσα με αριθμ. 114/2022 απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής *περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου*] μετά του εγκεκριμένου δ'αυτής Πρακτικού, αναρτήθηκε ομοίως στις 2-4-2022 στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού (portal) στο ΕΣΗΔΗΣ, ενώ επίσης, κατά την ίδια ημερομηνία (2-4-2022) ενημερώθηκαν όλοι οι συμμετέχοντες για την άνω ανάρτηση με μήνυμα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Κατά της άνω εκτελεστής κατακυρωτικής απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώθηκε και η συμπροσβαλλόμενη και εγκριτική των 1^{ου}, 2^{ου} και 3^{ου} Πρακτικών με αριθμ. 114/2022 απόφαση του Δ.Σ., στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της, αιτούμενη την ακύρωσή της για τους ειδικώς αναφερόμενους σε αυτήν λόγους.

5. Επειδή ο διαγωνισμός ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΑΕΠΠ, και ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ *[όπως μετονομάστηκε κατ' άρθρ. 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως]*, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον η προσβαλλόμενη απόφαση, ως προελέχθη, γνωστοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 2-4-2022, οπότε και αναρτήθηκε στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 11-4-2022, ήτοι σε κάθε περίπτωση εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση, ενώ, επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος I του Π.Δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

άσκηση της υπό κρίση προσφυγής στο γεγονός ότι μη νομίμως, κατά τους ισχυρισμούς της, κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά και κατακυρώθηκε η δημοπρατούμενη σύμβαση (και δη οι υπηρεσίες φύλαξης) στην συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία «...», ματαιώνοντας την προσδοκία της ίδιας, εκ του γεγονότος ότι ήταν η αμέσως επόμενη στην σειρά κατάταξης, να αναδειχθεί ανάδοχος.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη την 12-4-2022 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση, μέσω ανάρτησης στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου διαγωνισμού, της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσουν ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής τους.

9. Επειδή με την υπ' αριθμ. 785/2022 Πράξη του Προέδρου του παρόντος Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής η 19-5-2022 και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής ως και επί του ενσωματωμένου σε αυτήν αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων.

10. Επειδή σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 27-4-2022, σε όλους τους συμμετέχοντες και στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. τις με αριθμ. πρωτ. 7063/27-4-2022 απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής, αιτούμενη την αποδοχή των λόγων της προσφυγής, επισημαίνοντας ότι σε συνέχεια της άσκησης της προσφυγής επαναξιολόγησε τις οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων και διαπίστωσε το βάσιμο των λόγων της προσφυγής.

11. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 3^{ου} Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

12. Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της προβάλλει ότι μη νομίμως, κατά παράβαση των διατάξεων της Διακήρυξης και του νόμου, έγινε αποδεκτή η προσφορά της συμμετέχουσας εταιρείας «...» και αναδείχθηκε αυτή οριστική ανάδοχος των δημοπρατούμενων υπηρεσιών φύλαξης, καίτοι η προσφορά της παρουσιάζει ουσιώδεις πλημμέλειες και

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

αποκλίσεις, επαγόμενες τον αποκλεισμό της. Ειδικότερα, με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα επάγεται ότι η άνω εταιρεία και αναδειχθείσα οριστική ανάδοχος, υπολόγισε εσφαλμένα το επιπλέον εργατικό κόστος για Κυριακές και αργίες σε ύψος που υπολείπεται του νομίμου, γεγονός που καθιστά την προσφορά της απορριπτή. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η εταιρεία «...» υπολόγισε εσφαλμένα εργατικό κόστος προσαυξημένο κατά 75% για 59 και όχι 61 Κυριακές – αργίες, που αντιστοιχούν στην διάρκεια της σύμβασης, κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας. Περαιτέρω, με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η οικονομική προσφορά της άνω εταιρείας και αναδειχθείσας οριστικής αναδόχου, παρουσιάζει ουσιώδεις ασάφειες και ανακολουθίες κατά παράβαση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, επαγόμενες τον αποκλεισμό της. Στο πλαίσιο αυτό, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι στην οικονομική προσφορά της εταιρίας ... εντοπίζονται πολλές και ουσιώδεις αντιφάσεις και ανακολουθίες, με αποτέλεσμα να μην δύναται να προκύψει με ασφάλεια και σαφήνεια η προσφερόμενη εκ μέρους τιμή, το οποίο καθιστά την προσφορά της απορριπτή. Τέλος, με τον **τρίτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς της εταιρείας ..., ισχυριζόμενη ότι αυτή υπολείπεται του νομίμου εργατικού κόστους και τούτο διότι έχει υπολογίσει εσφαλμένως τις ασφαλιστικές εισφορές των εργαζομένων με ποσοστό 22,39% αντί του νομίμου 22,54% για το σύνολο της διάρκειας της σύμβασης, και ενώ το ποσοστό με το οποίο υπολόγισε η άνω εταιρεία τις ασφαλιστικές εισφορές των εργαζομένων δεν προκύπτει από καμία νομοθετική διάταξη.

13. Επειδή στο Ν. 4412/2016 στο **άρθρο 18** υπό τον τίτλο «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.... 2. Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής,*

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους...» και στο **άρθρ. 91** υπό τον τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών» προβλέπεται 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. 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.».

14. Επειδή στη Διακήρυξη του διαγωνισμού που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο αυτού, δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011, ΣτΕ 3669/2015, 5022/2012), σε σχέση με τα τιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα:

«Άρθρο 1.3. Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης: Αντικείμενο της Σύμβασης είναι η Παροχή Υπηρεσιών ΣΙΤΙΣΗΣ (Υ.Ε. ΤΡΑΠΕΖΟΚΟΜΩΝ & Δ.Ε. ΜΑΓΕΙΡΩΝ) και ΦΥΛΑΞΗΣ (Δ.Ε.) για το ... (με υποχρέωση του Προμηθευτή για απόλυτη συμμόρφωση με τις Τεχνικές Προδιαγραφές και τους Όρους της Διακήρυξης). Προσφορές για μέρος της προκηρυχθείσας ποσότητας απορρίπτονται ως απαράδεκτες.

Αναλυτική περιγραφή και τεχνικές προδιαγραφές του φυσικού αντικείμενου της Σύμβασης δίδεται στο **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι** της παρούσας Διακήρυξης.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε **12 μήνες** με δικαίωμα Προαίρεσης **12 μηνών**.

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

Η κατανομή του προσωπικού και συγκεκριμένα οι ώρες ανά βάρδια για το ... καθορίζονται ως ακολούθως:

.....

ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΥΠΑΛΛΗΛΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΑΝΑ ΒΑΡΔΙΑ			
ΗΜΕΡΕΣ	ΩΡΑΡΙΟ	ΑΤΟΜΟ/ ΒΑΡΔΙΑ	ΩΡΕΣ / ΒΑΡΔΙΑ
ΔΕΥΤ-ΠΑΡ	ΠΡΩΙ	02	08
ΔΕΥΤ-ΠΑΡ	ΑΠΟΓΕΥΜΑ	02	08
ΔΕΥΤ-ΠΑΡ	ΝΥΧΤΑ	01	08
ΣΑΒΒΑΤΟ	ΠΡΩΙ	02	08
ΣΑΒΒΑΤΟ	ΑΠΟΓΕΥΜΑ	02	08
ΣΑΒΒΑΤΟ	ΝΥΧΤΑ	01	08
ΚΥΡ-ΑΡΓΙΕΣ	ΠΡΩΙ	02	08
ΚΥΡ-ΑΡΓΙΕΣ	ΑΠΟΓΕΥΜΑ	01	08
ΚΥΡ-ΑΡΓΙΕΣ	ΝΥΧΤΑ	01	08

Ακολούθως στο **Παράρτημα Ι- Τεχνικές προδιαγραφές** ορίζονται μεταξύ άλλων τα ακόλουθα:

«III. ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ / ΦΥΛΑΞΗ:

A. ΤΜΗΜΑΤΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ

Απαιτούμενος αριθμός ατόμων: **οκτώ (08) άτομα για 7ήμερη εργασία (κυκλικό ωράριο πρωί/απόγευμα/νύχτα)**

.....

ΓΕΝΙΚΕΣ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ

1. Ο Εργολάβος υποχρεούται στην παροχή υπηρεσιών Φύλαξης σύμφωνα με όσα αναφέρονται παρακάτω.
2. Ο αριθμός απασχολούμενου προσωπικού συνολικά θα ανέρχεται σε **08 άτομα**, τα οποία θα απασχολούνται σε κυκλικό ωράριο [πρωί – απόγευμα - νύχτα] (08) ώρες εργασίας καθημερινά και αργίες, ανάλογα με τις ανάγκες του Τμήματος Επιστάσις (επί ποινή αποκλεισμού).
3. Ο Ανάδοχος οφείλει να διαθέσει κατάλογο με κατανομή προσωπικού ανά /ημέρα /βάρδια/χώρο, ενώ οποιαδήποτε μεταβολή στο προσωπικό θα γνωστοποιείται γραπτά στο Νοσοκομείο (επί ποινή αποκλεισμού).

.....

Η έναρξη των εργασιών θα γίνεται **07.00πμ και η λήξη στις 15.00 μμ**. Οι υπηρεσίες ΦΥΛΑΞΗΣ θα συνεχίζονται τις απογευματινές ώρες από τις **15:00 μμ έως τις 23:00 μμ**, ενώ κατά την νυχτερινή βάρδια θα υλοποιούνται από τις **23:00 μμ έως τις 07:00 πμ**.

Το προσωπικό θα πρέπει να εφαρμόζει τα ωράρια εργασίας έτσι όπως περιγράφονται στη σύμβαση.

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

- Το πρόγραμμα του προσωπικού θα κατατίθεται κάθε εβδομάδα.
- Υπεύθυνος για την έκδοση εβδομαδιαίου προγράμματος εργασίας θα είναι αποκλειστικά ο Προϊστάμενος του Τμήματος Επιστάσεως του Νοσοκομείου.

ΕΥΘΥΝΕΣ

[.....] ix) Ο Ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί όλους τους σχετικούς νόμους με την εργασία (εργατική νομοθεσία), τις αμοιβές, ωράριο εργασίας, κοινωνικές παροχές, αποζημιώσεις, φόρους, υγεία – ασφάλεια εργατών κ.λ.π. και θα ευθύνεται έναντι των Ελληνικών Αρχών για την τήρηση κάθε υποχρέωσης που προκύπτει απ' αυτές.

x) Να τηρεί τις κείμενες διατάξεις σχετικά με την ασφάλεια των εργαζομένων και να είναι αποκλειστικός και μόνος υπεύθυνος ποινικά και αστικά για κάθε ατύχημα που τυχόν θα προέκυπτε στο προσωπικό του.

.....
1.7 Αρχές Εφαρμοζόμενες στη Διαδικασία Σύναψης: Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι:

α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους,

β) δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, αλλά και κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν,

γ) λαμβάνουν τα κατάλληλα μέτρα για να διαφυλάξουν την εμπιστευτικότητα των πληροφοριών που έχουν χαρακτηριστεί ως τέτοιες.

.....

2.4.1 Γενικοί Όροι Υποβολής Προσφορών: Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Ι της Διακήρυξης, για το σύνολο της προκηρυχθείσας υπηρεσίας. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. Κάθε προμηθευτής, επί ποινή απόρριψης, συμμετέχει με μια μόνο προσφορά για μία ή περισσότερες από τις Υπηρεσίες της παρούσας Διακήρυξης. Δεκτές προσφορές γίνονται για το σύνολο της αντίστοιχης προκηρυχθείσας παροχής υπηρεσιών.

Προσφορές για μέρος της προκηρυχθείσας παροχής υπηρεσιών απορρίπτονται ως απαράδεκτες.

.....
2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος Σύνταξης και Υποβολής Οικονομικών Προσφορών: 1. Η οικονομική προσφορά του συμμετέχοντος θα πρέπει να έχει συνταχθεί με τέτοιο τρόπο ώστε:

α. Η προσφερόμενη τιμή πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια από την οικονομική προσφορά τόσο ανά μονάδα (μήνα) όσο και για το σύνολο της προκηρυχθείσας υπηρεσίας (12 μήνες) και θα πρέπει να είναι διαμορφωμένη σύμφωνα με όσα ζητούνται από την παρούσα διακήρυξη. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

β. Οι τιμές πρέπει να περιλαμβάνουν το σύνολο των επιβαρύνσεων, εκτός από τον Φ.Π.Α. (αποδοχές εργαζομένων, ασφαλιστικές εισφορές, διοικητικό κόστος, κρατήσεις, αναλώσιμα υλικά και εργολαβικό κέρδος) και κάθε είδους άλλη δαπάνη (έξοδα μεταφοράς, έξοδα τοποθέτησης, κόστος ασφάλισης, χρηματοοικονομικά έξοδα κ.λπ.) που βαρύνουν τον ανάδοχο και θα πρέπει να έχουν συνυπολογισθεί στην προσφορά.

Η τιμή θα έχει υπολογισθεί στα πλαίσια της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), που αφορά τους εργαζόμενους στις ιδιωτικές επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών καθαριότητας και τους κανόνες της εργατικής νομοθεσίας και δε θα υπολείπεται των κατωτάτων ορίων της Εθνικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας.

γ. Στη προσφερόμενη τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης και θα

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

αναγράφονται δε ολογράφως και αριθμητικώς. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

δ. Οι τιμές της προσφοράς είναι δεσμευτικές για τον ανάδοχο μέχρι και την τελευταία οριστική τμηματική παροχή υπηρεσιών.

ε. Κατά την ημερομηνία κατάθεσης των προσφορών, οι τιμές δεν επιτρέπεται να είναι ανώτερες από τις αντίστοιχες τιμές του Παρατηρητηρίου Τιμών. (Ν. 3918/2011 άρθρο 13, όπως αυτό τροποποιήθηκε με τον Ν. 4052/2012 άρθρο 14). Σε περίπτωση που η υπό προμήθεια υπηρεσία δεν είναι καταχωρημένη στο Παρατηρητήριο Τιμών, τότε η προσφερόμενη τιμή δεν επιτρέπεται να είναι μεγαλύτερη από την προϋπολογιζόμενη δαπάνη της διακήρυξης.

στ. Η αναγραφή της τιμής σε ΕΥΡΩ, μπορεί να γίνεται με μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία.

ζ. Εάν στο διαγωνισμό οι προσφερόμενες τιμές είναι ασυνήθιστα χαμηλές θα εξετάζονται λεπτομερώς οι προσφορές πριν την έκδοση απόφασης κατακύρωσης. Για τον σκοπό αυτό θα ζητείται από τον οικονομικό φορέα έγγραφη αιτιολόγηση της ανάλυσης της Οικονομικής Προσφοράς. Εάν και μετά την παροχή της ανωτέρω αιτιολόγησης, οι προσφερόμενες τιμές κριθούν ως ασυνήθιστα χαμηλές, η Προσφορά θα απορρίπτεται. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο ΠΑΡΑΤΗΜΑ V της παρούσας διακήρυξης.

Στην οικονομική προσφορά θα πρέπει να επιλέγεται με σαφήνεια ένας από τους τρόπους πληρωμής που περιγράφονται στην παρ. (5.1) της παρούσας διακήρυξης.

2. Απαράβατος όρος με ποινή αποκλεισμού, είναι η Οικονομική Προσφορά να περιλαμβάνει βάσει του Ν. 3863/2010, άρθρο 68 («Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών») όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

22 του ν. 4144/13 (ΦΕΚ 88/τ.Α/18-4-2013), και το Ν. 4488/2017 (ΦΕΚ 137/τ.Α/13-09-2017) σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής προσφοράς (έντυπο / υπεύθυνη δήλωση) τα κάτωθι στοιχεία:

1. Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.
 2. Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.
 3. Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.
 4. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων
 5. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.
3. Πέραν της οικονομικής προσφοράς του συστήματος, θα πρέπει να κατατεθεί **οικονομική προσφορά σύμφωνη με το «ΠΙΝΑΚΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ»** που περιλαμβάνεται στο **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V** της παρούσας Διακήρυξης.

Τέλος, στο **Παράρτημα V** της Διακήρυξης παρατίθενται οι Πίνακες Οικονομικής Προσφοράς που οφείλουν να συμπληρώσουν οι διαγωνιζόμενοι και κάτωθι αυτών σημειώνονται τα ακόλουθα:

«Σημείωση: Ως Αριθμός Ατόμων προσδιορίζεται το Πλήθος Εργαζομένων (περιλαμβανομένων των ατόμων ρεπό) που αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατοώρες και είναι κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα πλήρους απασχόλησης.

- **Ο παραπάνω πίνακας συμπληρώνεται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή του) από τους υποψήφιους αναδόχους, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς προσκομίζοντας σε έντυπη μορφή (στο Φάκελο Οικονομικής Προσφοράς) επικυρωμένα φωτοαντίγραφα της προαναφερόμενης Νομοθεσίας. Η τιμή για καθένα από τα πεδία του παραπάνω πίνακα θα είναι μια και μοναδική και θα αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια ο τρόπος - μέθοδος υπολογισμού - προσδιορισμού αυτής της τιμής.**

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

- Προσφορά που δίνει τιμή σε συνάλλαγμα ή σε ρήτρα συναλλάγματος απορρίπτεται ως απαράδεκτη.
- Προσφορά που θέτει όρο αναπροσαρμογής τιμής απορρίπτεται ως απαράδεκτη, ενώ θα πρέπει να υπάρχει ρητή δήλωση αποδοχής όλων των όρων της διακήρυξης καθώς και της ισχύουσας Νομοθεσίας
- Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ή δεν δίδεται ενιαία τιμή η προσφορά απορρίπτεται σαν απαράδεκτη.
- Η υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους συμμετέχοντες στοιχεία απαραίτητα για την τεκμηρίωση των προσφερομένων τιμών, οι δε υποψήφιοι ανάδοχοι υποχρεούνται να παρέχουν αυτά εντός προθεσμίας (1) εργάσιμης ημέρας από την ημέρα που αυτά θα ζητηθούν. Η ευθύνη όμως για την ακρίβεια των αναφερομένων βαρύνει αποκλειστικά τον ανάδοχο.
- Η υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους συμμετέχοντες στοιχεία απαραίτητα για την τεκμηρίωση των προσφερομένων τιμών, οι δε υποψήφιοι ανάδοχοι υποχρεούνται να παρέχουν αυτά. Η ευθύνη όμως για την ακρίβεια των αναφερομένων βαρύνει αποκλειστικά τον υποψήφιο ανάδοχο
- Οποιαδήποτε μεταβολή στην ισχύουσα νομοθεσία που διέπει την παρούσα πρόσκληση αφενός είναι δεσμευτική για τον ανάδοχο ο οποίος και οφείλει να εφαρμόσει τις τυχόν αλλαγές άμεσα αφετέρου δεν δύναται σε καμία περίπτωση η μεταβολή αυτή να προκαλέσει οποιαδήποτε πρόσθετη οικονομική επιβάρυνση για το Νοσοκομείο».

Δέον όπως σημειωθεί ότι στους Πίνακες Οικονομικής Προσφοράς, που οι συμμετέχοντες καλούνται να συμπληρώσουν, χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή τους κατά την ρητή υπόμνηση του Παραρτήματος V της Διακήρυξης, ορίζεται στον μεν Πίνακα 1.1 η συμπλήρωση των αντίστοιχων στοιχείων για 31 ημερολογιακές ημέρες και συγκεκριμένα από 01.01.2022 έως 31.01.2022, στον δε Πίνακα 1.2 η συμπλήρωση των κάτωθι αυτού στοιχείων για 365 ημέρες και δη από 01.01.2022 έως 31.12.2022.

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρ. 1.3 της Διακήρυξης η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται ενιαύσια/12μηνη, ενώ ως καταληκτική προθεσμία

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

υποβολής των προσφορών ορίστηκε, σύμφωνα με το άρθρ. 1.5 της Διακήρυξης, η 8-3-2022. Στο πλαίσιο αυτό, η προσφεύγουσα υπέβαλε μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού διευκρινιστικό ερώτημα, στο οποίο, μεταξύ άλλων αιτήθηκε διευκρινίσεις και για το εξής ζήτημα που ανακύπτει εκ των ανωτέρω: «Στο Παράρτημα V στους Πίνακες Οικονομικής Προσφοράς αναφέρετε στο Πίνακα 1.1 για 31 ημερολογιακές ημέρες από 01.01.2022 έως 31.01.2022 και στον Πίνακα 1.2 για 365 ημέρες από 01.01.2022 έως 31.12.2022, μήπως έχει γίνει κάποιο λάθος; Δηλαδή θα δώσουμε τιμή για 31 ημέρες και μετά για 365 και θα τις αθροίσουμε στον πίνακα 1.4; Αφού στον πίνακα 1.2 συμπεριλαμβάνετε ο μήνας 01.01.2022 έως 31.12.2022 γιατί να υπολογιστεί και στον πίνακα 1.1; Επίσης η κατάθεση της προσφοράς είναι 8/3/2022 επομένως πως προκύπτει από 01.01.2022 ο υπολογισμός της οικονομικής προσφοράς;»

Επί του ανωτέρω ερωτήματος, η Αναθέτουσα Αρχή, ανήρτησε στις 25-2-2022 στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού, την με αριθμ. πρωτ. 3416/25-2-2022 έγγραφη απάντησή της, όπου μεταξύ άλλων αναφέρει «.....Σας ενημερώνουμε πως θέλουμε στην Οικονομική αξιολόγηση να εμφανίζεται η οικονομική μηνιαία δαπάνη, η οποία άλλωστε θα πρέπει να συμφωνεί με την ετήσια του Πίνακα 1.2 κάνοντας τους ανάλογους υπολογισμούς.

Η συνολική δαπάνη που θα αξιολογηθεί θα περιλαμβάνει την ετήσια δαπάνη + την δαπάνη των Αδειών και των δώρων (πίνακας 1.2 + 1.3). Συνεπώς η οικονομική προσφορά των εταιρειών θα προκύπτει από το άθροισμα δύο μόνο πινάκων 1.2 & 1.3. Η επιλογή του μήνα δεν εμποδίζει τους οικονομικούς φορείς να καταθέσουν την δαπάνη που αναλογεί σε πλήρη ημερολογιακό μήνα, ώστε να αξιολογηθεί οικονομικά το σύνολο της προσφοράς». Ήτοι επί του χρονικού διαστήματος υπολογισμού του εργατικού κόστους, λοιπών δαπανών κλπ, που αναγράφεται στους Πίνακες της Οικονομικής προσφοράς (ήτοι από 1-1-2022 έως 31-12-2022) ουδεμία τροποποίηση επήλθε με τις παρασχεθείσες διευκρινίσεις της Αναθέτουσας Αρχής και ως τούτου προκύπτει πως οι συμμετέχοντες όφειλαν να συμπληρώσουν τους Πίνακες Οικονομικής Προσφοράς κατά τα υποδείγματα της Διακήρυξης, ενόσω συμμετείχαν ανεπιφύλακτα στο διαγωνισμό.

15. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, επί του **πρώτου** λόγου της προσφυγής λεκτέα τα εξής: Όπως προκύπτει από την υποβληθείσα

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

οικονομική προσφορά της εταιρείας «...», και όπως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα και επιβεβαιώνει η αναθέτουσα αρχή με τις υποβληθείσες απόψεις της, η άνω εταιρεία έχει υπολογίσει προσαυξημένο εργατικό κόστος κατά 75% για 59 Κυριακές -αργίες για όλη τη δωδεκάμηνη διάρκεια της σύμβασης, η οποία κατά το Υπόδειγμα του Παραρτήματος V της Διακήρυξης ορίζεται για το χρονικό διάστημα από 1-1-2022 έως 31-12-2022. Ειδικότερα, η άνω εταιρεία στο υποβληθέν αρχείο «Ανάλυση κόστους οικονομικής προσφοράς» αναφέρει «.....3. Επιπλέον κόστος Κυριακών – Αργιών (πρωί απόγευμα): $59 \text{ ημέρες} \times 24 \text{ ώρες} \times 3,98\text{€} \text{ ωρομίσθιο} \times 0,75 \text{ προσαύξηση} = 4.226,76 \text{ €}$ » καθώς και «4. Επιπλέον κόστος Κυριακών – Αργιών (νύχτα): $59 \text{ ημέρες} \times 8 \text{ ώρες} \times 3,98\text{€} \text{ ωρομίσθιο} \times 1,00 \text{ προσαύξηση} = 1.878,56\text{€}$ ». Ήτοι για το χρονικό διάστημα από 1-1-2022 έως 31-12-2022 που ορίζουν τα υποδείγματα της Διακήρυξης και έχει αποδεχθεί η άνω εταιρεία, συμπληρώνοντας κατά τον υποδειχθέντα από τη Διακήρυξη τρόπο τα έντυπα Οικονομικής προσφοράς, υπολογίζει προσαυξημένο εργατικό κόστος 75% για συνολικά, 59 Κυριακές και αργίες. Ωστόσο, από το συνδυασμό του άρθρ. 60 του Ν. 4808/2021, στο οποίο καθορίζονται οι ημέρες υποχρεωτικής αργίας που συνίστανται σε εννέα (9) και του 14 Ν. 4468/2017, δυνάμει του οποίου η αργία της 1ης Μαΐου μετατίθεται σε άλλη εργάσιμη ημέρα, εφόσον συμπίπτει με Κυριακή, για το έτος 2022 οι ημέρες αργίας είναι οκτώ (8), καθότι η 25η Δεκεμβρίου 2022 συμπίπτει με Κυριακή. Λαμβάνοντας δε υπόψη ότι το έτος έχει πενήντα δύο (52) εβδομάδες, ήτοι ισάριθμες Κυριακές ($365/7=52,14$), το σύνολο των Κυριακών- αργιών για το έτος 2022 ανέρχεται σε (52 Κυριακές+8 αργίες) εξήντα (60). Επομένως, μη νομίμως η «...» **δεν υπολόγισε το συνολικό αριθμό Κυριακών- αργιών σε εξήντα (60) ημέρες**, επί των οποίων θα έπρεπε να υπολογιστεί η κατά νόμο (κοινές αποφάσεις Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας, αρ. 8900/1946 και 25825/1951, αρ. 2, παρ. 2 του ΝΔ 3755/1957, όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με το 147/1973) προβλεπόμενη προσαύξηση 75% (ιδ. ad hoc ΑΕΠΠ 64,65,66,67/2022 και 473,474,475,476,477/2022). Και τούτο ανεξαρτήτως του χρόνου έκδοσης της απόφασης του Υπουργού Εργασίας περί μεταφοράς της αργίας της 1^{ης} Μαΐου σε σχέση με το χρόνο υποβολής των προσφορών, καθώς, σύμφωνα με το προαναφερθέν άρθρ. 14 του Ν. 4468/2017, υποχρεωτικώς και όχι κατά διακριτική ευχέρεια η αργία της 1ης Μαΐου μετατίθεται σε άλλη εργάσιμη

ημέρα. Εξάλλου – παρά τη ρητή αναφορά των Πινάκων της Διακήρυξης για υπολογισμό της οικονομικής προσφοράς από 1.1.-31.12.2022 και τη μη διατύπωση επιφύλαξης επ' αυτού- ακόμη υπό την εκδοχή ότι η σύμβαση εκτείνεται και στο έτος 2023 (δοθείσης της ενιαύσιας διάρκειας αυτής και της ορισθείσας ημερομηνίας υποβολής των προσφορών την 8-3-2022) και πάλι οι Κυριακές -αργίες ανέρχονται σε 60 ημέρες. Συνεπεία των ανωτέρω, ο **πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος**, διότι ο άνω εσφαλμένος υπολογισμός εκ μέρους της οριστικής αναδόχου εταιρείας ... του προσαυξημένου εργατικού κόστους κατά 75% για 59 Κυριακές -αργίες, αντί των 60, έχει ως αποτέλεσμα τον εσφαλμένο υπολογισμό του εργατικού κόστους σε ύψος που υπολείπεται του νομίμου, χωρίς να δύναται να καλυφθεί από το δηλωθέν εκ μέρους της εργοδοτικό κέρδος (24€), όπως αυτό εμπεριέχεται στην οικονομική προσφορά της οριστικής αναδόχου.

16. Επειδή περαιτέρω επί του **τρίτου λόγου** της προσφυγής (κατά την αρίθμηση της προσφεύγουσας), που αφορά το μη νόμιμο υπολογισμό των εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών στην οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» λεκτέα είναι τα εξής: Η προσφεύγουσα, κατόπιν παράθεσης της ισχύουσας νομοθεσίας και του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, προβάλλει ότι η άνω εταιρεία ... δεν υπολόγισε ορθώς τις ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη, με βάση το ποσοστό 22,54%, που ισχύει για όλο το έτος 2022, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρ. 31 του ν. 4756/2020, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρ. 81 του Ν. 4826/2021 και ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολή των προσφορών στον εν θέματι διαγωνισμό **(8-3-2022)**. Ως εκ τούτου, κατά τους ίδιους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, δεδομένου ότι η προσφορά της άνω εταιρείας υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, όπως αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία και την Διακήρυξη, που παραπέμπει σ' αυτήν, η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να την απορρίψει.

17. Επειδή η Διακήρυξη του ένδικου διαγωνισμού, με τους οριζόμενους στις παραγράφους 2.4.4 (περιεχόμενο Οικονομικής Προσφοράς), 1.7 (Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης σύμβασης) όρους της καθώς και με το προβλεπόμενο υπόδειγμα Οικονομικής προσφοράς και την υπόμνηση/σημειώσεις του Παραρτήματος V, που έχουν τεθεί κάτωθι των υποδειγμάτων/εντύπων οικονομικής προσφοράς, παραπέμπει ρητώς στην

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

εφαρμογή, κατά τη σύναψη της σύμβασης, του ισχύοντος εργατικού και κοινωνικοασφαλιστικού νομοθετικού καθεστώτος. Κατά την κρίσιμη δε, από πλευράς ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών **(8-3-2022)**, η ρύθμιση του άρθρου 31 του Ν. 4756/2020, δυνάμει του οποίου είχε επέλθει μείωση των ασφαλιστικών εισφορών έως 31-12-2021, τροποποιήθηκε με το άρθρ. 81 του Ν. 4826/2021 (ιδ. ΦΕΚ 160^Α/7-9-2021) και παρατάθηκε η ισχύς της άνω διάταξης έως 31-12-2022 (ιδ. παρ. 3 του άρθρ. 31 του Ν. 4756/2021). Ήτοι ενόψει της άνω ρητής νομοθετικής διάταξης, που ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής των προσφορών, οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη έως και την 31-12-2022 αντιστοιχούν σε 22,54%. Άλλωστε, οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στον ένδικο διαγωνισμό οφείλουν καταρχήν να γνωρίζουν και να εφαρμόσουν σωστά την παραπάνω διάταξη σε συνδυασμό με τις προϊσχύουσες και τις λοιπές κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και να διαμορφώσουν αναλόγως τις οικονομικές τους προσφορές, υπολογίζοντας τις αναλογούσες ασφαλιστικές εισφορές με βάση τα ποσοστά που προβλέπονται από τις ισχύουσες διατάξεις. Εξάλλου, εάν καταλειπόταν οποιαδήποτε αμφιβολία, ο μέσος επιμελής διαγωνιζόμενος θα μπορούσε να διατυπώσει σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα, κατά την ευχέρεια που του δίδει ο 2.1.3. όρος της οικείας διακήρυξης. Ωστόσο, η εταιρεία ..., όπως βασίμως προβάλλει η προσφεύγουσα, διαμόρφωσε την οικονομική της προσφορά υπολογίζοντας το ύψος των αναλογουσών εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών για το χρονικό διάστημα που αναγράφεται στο υποβληθέν έντυπο της Οικονομικής της προσφοράς, ήτοι από 1-1-2022 έως 31-12-2022 όχι με το μειωμένο ποσοστό 22,54%, επί τη βάση του άρθρου 31 του ν. 4745/2020, ως τροποποιήθηκε και ίσχυε κατά το χρόνο υποβολής των προσφορών, παραταθέν έως 31-12-2022, αλλά με ποσοστό κατώτερο και δη με ποσοστό 22,39%, το οποίο από καμία νομοθετική διάταξη δεν προβλέπεται. Εξάλλου, ακόμη και αν ήθελε υποτεθεί ότι η άνω εταιρεία υπολόγισε μεσοσταθμικά το ποσοστό αυτό (λαμβάνοντας υπόψη την ενιαύσια διάρκεια της σύμβασης με αποτέλεσμα αυτή να εκτείνεται και στο έτος 2023) και πάλι το άνω ποσοστό που αναφέρει – το οποίο είναι χαμηλότερο του μειωμένου ποσοστού 22,54%- δεν δύναται να εξαχθεί, αφού μετά την πάροδο της 31-12-2022, ως γίνεται δεκτό κατά τη νομολογία επανέρχονται αυτοδικαίως οι αυξημένες ασφαλιστικές εισφορές, ως ίσχυαν

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

κατά το προηγούμενο ασφαλιστικό καθεστώς (ΔΕΦΑΘ 118/2022, ΔΕΦΑΘ 430/2021). Συνεπώς, το ποσοστό που η εταιρεία ... δηλώνει για τον υπολογισμό των εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών (22,39%) δεν προκύπτει ούτε από τις ισχύουσες διατάξεις, αλλά ούτε και μεσοσταθμικά για το έτος 2022, ως η ίδια διατείνεται και αναφέρει στο αρχείο της Οικονομικής της Προσφοράς με τίτλο «Ανάλυση Κόστους». Με τον τρόπο όμως αυτόν και μη διατυπωθείσας αμφιβολίας ή επιφύλαξης εκ μέρους της άνω εταιρείας ως προς το ισχύον κοινωνικοασφαλιστικό καθεστώς, δεν τήρησε τους ισχύοντες κοινωνικοασφαλιστικούς κανόνες, υπολογίζοντας ασφαλιστικές εισφορές κατώτερες των νομίμων, κατά παράβαση των όρων 2.4.4., 1.7, 1.4 της διακήρυξης και των υπομνήσεων του Παραρτήματος V αυτής, καθώς και των αντίστοιχων άρθρων 18 παρ. 2 και 95 παρ. 5 α' του ν. 4412/2016. Η ουσιώδης, δε, αυτή πλημμέλεια, που δεν επιδέχεται συμπλήρωσης ή διόρθωσης, συνιστά λόγο απορρίψεως της προσφοράς της, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο Παράρτημα V και την παράγραφο 2.4.6. β' της οικείας διακήρυξης και το στοιχούν προς αυτήν άρθρο 91 παρ. 1 α' του ν. 4412/2016 (πρβλ. ΣΤΕ Ε.Α.285/2020, 313/2015, 1100/2010), κατά τις βάσιμες αιτιάσεις της προσφεύγουσας. Επομένως, ο **υπόψη τρίτος λόγος** της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

18. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, κατ' αποδοχή του πρώτου και τρίτου λόγου της προσφυγής, ήτοι αντιστοίχως, περί εσφαλμένου τρόπου υπολογισμού της αναλογούσας προσαύξησης για Κυριακές – αργίες για λιγότερες των νομίμων ημέρες, καθώς λόγω εσφαλμένου τρόπου υπολογισμού των ασφαλιστικών εισφορών σε ύψος χαμηλότερο του νομίμου και για αμφότερες τις ανωτέρω πλημμέλειες, εκάστη εκ των οποίων μόνη της αρκεί για την άνευ έτερου απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας ..., η τελευταία είναι αποκλειστέα, παρέλκει δε ως εκ τούτου, η εξέταση του έτερου (δεύτερου) λόγου της προσφυγής

19. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή. Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με αριθμ. 154/2022 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα πρακτικού εκ της υπ' αριθμ. 15ης Συνεδρίασης), ως και η ενσωματωθείσα σε αυτή υπ' αριθμ. 114/2022 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (απόσπασμα πρακτικού εκ της υπ' αριθμ. 13ης Συνεδρίασης), καθ'ο

Αριθμός Απόφασης: 838 /2022

μέρος, κρίθηκε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» και ανακηρύχθηκε η τελευταία ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης (για τις υπηρεσίες φύλαξης).

20. Επειδή ύστερα από την προηγούμενη σκέψη πρέπει να επιστραφεί το καταβληθέν από την προσφεύγουσα παράβολο κατ' άρθρ. 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθμ. 154/2022 απόφαση (απόσπασμα πρακτικού εκ της υπ' αριθμ. 15ης Συνεδρίασης) του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, ως και την ενσωματωθείσα σε αυτή υπ' αριθμ. 114/2022 απόφαση (απόσπασμα πρακτικού εκ της υπ' αριθμ. 13ης Συνεδρίασης) του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, καθ' ό μέρος, κατόπιν έγκρισης των πρακτικών, έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ανακηρύχθηκε η τελευταία ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης (για τις υπηρεσίες φύλαξης).

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Μαΐου 2022 και εκδόθηκε στις 6 Ιουνίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΩΣΤΗ