

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 17 Ιουλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Ευαγγελία Μιχολίτση, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου-Εισηγητής και Άννα Χριστοδουλάκου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.06.2020 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 734/15.06.2020 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και με διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής προσφεύγουσα), που εδρεύει στην οδό "...", "...", τ.κ "...", όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του "...» (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Α) Της Παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», με διακριτικό τίτλο "...», (εφεξής «πρώτη παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στη «...» αριθ. «...» Τ.Κ.: «...», «...», όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Β) Της Παρεμβαίνουσας επιχείρησης με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην οδό «...», τ.κ. «...», «...», (εφεξής «δεύτερη παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει : Να ακυρωθεί άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί, η Απόφαση της «...» στην 15<sup>η</sup> Συνεδρίασή της στις 23/4/2020 (θέμα Β4), με την οποία έγιναν αποδεκτά τα Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού και αποφασίσθηκε η προσωρινή κατακύρωση του Διαγωνισμού, για την παροχή υπηρεσιών ασφαλείας στους χώρους του «...», για χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών, στον οικονομικό φορέα «...» με συνολική δαπάνη 62.910,72 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ή 78.009,29 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως και κάθε άλλη συναφής προγενέστερη ή μεταγενέστερη πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής που σχετίζεται με την ανωτέρω απόφαση και να αναδειχθεί η προσφεύγουσα ως προσωρινή ανάδοχος του έργου.

Με αμφοτέρως τις παρεμβάσεις, επιδιώκεται να απορριφθεί η εν λόγω

προδικαστική προσφυγή.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την με αρ. «...»/2019 (αρ. πρωτ. «...»/12-11-2019 - α/α ΕΣΗΔΗΣ «...») Διακήρυξη προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Ανοικτός Διαγωνισμός κάτω των ορίων, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών ασφάλειας (security) του «...», για χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών, προϋπολογισμού 68.400,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ή 84.816,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), την 13/11/2019 με μοναδικό αριθμό ΑΔΑΜ «...», ενώ καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ όπου έλαβε στην πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ Συστημικό Αύξοντα Αριθμό : «...». Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίσθηκε η 05/12/2019 ημέρα Πέμπτη, ενώ καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 29/11/2019 ημέρα Δευτέρα. Στη συνέχεια με το υπ. αριθμ. πρωτ. 1317/13-2-2020 έγγραφο του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Οικονομικού ορίσθηκε ως ημερομηνία αποσφράγισης του υποφακέλου των Οικονομικών Προσφορών η 17/2/2020 ημέρα Δευτέρα. Εν συνεχεία με την Απόφαση της «...» στην 15<sup>η</sup> Συνεδρίασή της στις 23/4/2020 (θέμα Β4), που κοινοποιήθηκε μετά των ως άνω πρακτικών στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ την 4/6/2020 (αρ. πρωτ. «...»/4-6-20200 - ΑΔΑ : «...»), έγιναν αποδεκτά τα Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού και αποφασίσθηκε η προσωρινή κατακύρωση του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού κάτω των ορίων, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, για την παροχή υπηρεσιών ασφαλείας στους χώρους του «...», για χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών, στον οικονομικό φορέα «...» με συνολική δαπάνη 62.910,72 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ή 78.009,29 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Επειδή, η υπό εξέταση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του

διαγωνισμού, της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5, 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

3. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής της προσφεύγουσας έχει καταβληθεί το νόμιμο e-παραβόλο σύμφωνα με το άρθρο 363 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους ευρώ 600 (βλ. α) Παραβόλο με αριθμό «...», β) Αποδεικτικό ηλεκτρονικής καταβολής της Τράπεζας «...» προς εξόφληση του ανωτέρω παραβόλου στις 12.6.2020 γ) εκτύπωση από την ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ όπου αναφέρεται ως κατάσταση του παραβόλου «δεσμευμένο»).

4. Επειδή, η προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. α) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 04.06.2020, οπότε και έλαβε γνώση αυτής η προσφεύγουσα, και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 12/06/2020. Η προσφυγή κοινοποιήθηκε από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε κατ' αρχήν η προδικαστική προσφυγή της προσφεύγουσας, δεδομένου ότι στρέφεται κατά όλων των υποψηφίων - που προηγούνται αυτής στην διαμορφωθείσα κατάταξη μειοδοσίας συμπεριλαμβανομένης της προσωρινής αναδόχου, επιδιώκοντας την απόρριψη των προσφορών τους και την ανάθεση στην ίδια, η οποία με την προσβαλλόμενη απόφαση κατετάγη τρίτη σε σειρά μειοδοσίας, της εν θέματι σύμβασης.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της ως άνω προσφυγής προς τους λοιπούς διαγωνιζόμενους, μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, στις 15.06.2020. Συνεπώς, η πρώτη παρέμβαση

έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, δια καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 19.06.2020, κοινοποιήθηκε, δε, από την αναθέτουσα αρχή στην Α.Ε.Π.Π. με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 19.06.2020 και μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στους λοιπούς συμμετέχοντες και η δεύτερη παρέμβαση του οικονομικού φορέα «...» δια καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 25.06.2020 και μέσω του συστήματος «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στους λοιπούς συμμετέχοντες κοινοποιήθηκε, δε, από την παρεμβαίνουσα στην Α.Ε.Π.Π. με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 25/06/2020. Έχει δε προφανές, άμεσο, ίδιο και έννομο συμφέρον στην άσκηση της παρέμβασης, καθόσον η τυχόν αποδοχή της υπό κρίση προσφυγής θίγει άμεσα τα έννομα συμφέροντά της, δεδομένου ότι νόμιμα συμμετέχει στο διαγωνισμό αυτό και ευλόγως θεωρεί ότι θα κατακυρωθεί οριστικά σε αυτήν το αποτέλεσμα του επίδικου διαγωνισμού και προσδοκά την ανάθεση της σχετικής σύμβασης σε περίπτωση απόρριψης των δικαιολογητικών κατακύρωσης της πρώτης παρεμβαίνουσας.

7. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το από 19/06/2020 έγγραφό της υπέβαλε τις απόψεις της προς στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και τις κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού (ΕΣΗΔΗΣ) προς όλους τους συμμετέχοντες. Επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, η προσφεύγουσα υπέβαλε στις 10.07.2020 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού το από 10.07.2020 υπόμνημα της. Το ως άνω Υπόμνημα κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προς όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 10.07.2020.

8. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών οι προσφερόμενες τιμές των συμμετεχουσών εταιρειών διαμορφώθηκαν ως εξής :

ΕΠΩΝΥΜΙΑ	ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ προσφορά	ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ
	σε ευρώ χωρίς Φ.Π.Α.	προσφορά σε ευρώ με

		Φ.Π.Α.
«...»	62.910,72 €	78.009,29 €
«...»	63.360,00 €	78.566,40 €
«...»	66.720,00 €	82.732,80 €

Η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε την 19/2/2020 μέσω της πλατφόρμας ΕΣΗΔΗΣ υπόμνημα κατά των Οικονομικών Προσφορών των παρεμβαινουσών εταιρειών α) «...» και β) «...» Έπειτα με την Απόφαση της «...» στην 15<sup>η</sup> Συνεδρίασή της στις 23/4/2020 (θέμα Β4), που κοινοποιήθηκε στην εταιρεία μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ την 4/6/2020 (αρ. πρωτ. «...»/4-6-20200 - ΑΔΑ : «...»), έγιναν αποδεκτά τα Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού και αποφασίσθηκε η προσωρινή κατακύρωση του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού κάτω των ορίων, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής, για την παροχή υπηρεσιών ασφαλείας στους χώρους του «...», για χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών, στον οικονομικό φορέα «...» με συνολική δαπάνη 62.910,72 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ή 78.009,29 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα με την προσφυγή της προβάλλει τα εξής. «Το άρθρο 68 παρ. 1 του Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013, ορίζει ότι: «Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή ... υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής : α) τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο, β) τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, γ) τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι, δ) το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων, ε) το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, στ) τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται με

ποινή αποκλεισμού να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. <β> Επιπλέον στην Αιτιολογική Έκθεση του εν λόγω νόμου, στο άρθρο 68 παρ 1 αναφέρεται : «Ειδικότερα με την παράγραφο 1 ορίζεται ότι, οι αναφερόμενοι φορείς όταν αναθέτουν ή προκηρύσσουν έργα φύλαξης ή καθαρισμού έχουν την υποχρέωση στην διακήρυξη να περιλαμβάνουν ως ζητούμενα τα υπό στοιχεία α' έως στ' της παραγράφου και οι εργολάβοι να αναφέρουν και αναλύουν, με ποινή αποκλεισμού, τα ίδια στοιχεία σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους. Με τον τρόπο αυτό δίνεται η δυνατότητα στις επιτροπές αξιολόγησης των προσφορών να αξιολογούν με επαρκή στοιχεία τις προσφορές και να μην παρατηρείται το φαινόμενο το συνολικό ποσό της προσφοράς να είναι μικρότερο εκείνου του μισθολογικού κόστους.». Στο άρθρο 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» της διακήρυξης του διαγωνισμού ορίζεται μεταξύ άλλων «...Επιπλέον οι προσφέροντες πρέπει - επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς – εξειδικεύου σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής τους προσφοράς τα εξής στοιχεία, τα οποία απαιτούνται βάσει της παραγράφου 1 του άρθρου 68 του Ν.3863/2010 (όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 1 του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013): (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. Επισημαίνεται ότι στην προσφορά τους οι υποψήφιοι 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 (σύμφωνα με τις διατάξεις της παραγράφου 1 του άρθρου 68 του Ν.3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με την παράγραφο 1 του άρθρου 22 του Ν.4144/2013).

Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στον (υπο) φάκελο «Οικονομική Προσφορά» και αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. Τονίζεται ότι κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να τηρούν τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης». Επειδή στο άρθρο 18 παρ. 2 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους.» Επειδή σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία, ελλείψει σχετικής ρήτρας στη διακήρυξη, οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελάχιστου, κατά το νόμο, εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος του στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών αλλά μετά τη σύναψη της σχετικής σύμβασης, δεν παραβιάζει μόνον την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσης, αλλά δημιουργεί συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού και προσκρούει, για το λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας (ΕΑ ΣτΕ 134/2011, 1100/2010, 873/2010, 628/2010, 58/2009, 1344/2008, 840/2008, 791/2008, 1172/2008, 1090/2006, 4058/2001, 805/2001), αφού οδηγεί σε μειονεκτική θέση τους καλόπιστους διαγωνιζόμενους, οι οποίοι διαμορφώνουν την προσφορά τους

σεβόμενοι τις απαιτήσεις του νόμου και της διακήρυξης, ως προς ό,τι αφορά τους όρους αμοιβής και ασφάλισης του απασχολούμενου προσωπικού. Η υποβολή δε ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς, δύναται να πλήξει και το δημόσιο συμφέρον, στο μέτρο που ο ανάδοχος που έχει υποβάλει ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά και έχει επιτύχει την υπέρ αυτού κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού, ενδέχεται, κατά λογική ακολουθία, να επιχειρήσει κατά την εκτέλεση των υπηρεσιών να καλύψει τη ζημία που υφίσταται λόγω του ασυνήθιστα χαμηλού τιμήματος που λαμβάνει, με μείωση της ποιότητας ή και της ποσότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών (βλ. πράξη 240/2007 VI Τμ. Ε.Σ.). Επειδή σύμφωνα με τους όρους τους όρους της Διακήρυξης του διαγωνισμού και ειδικότερα τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης, για την παροχή των υπηρεσιών φύλαξης απαιτείται η συνεχής παρουσία επαγγελματιών φυλάκων σε βάρδιες που να καλύπτουν όλο το 24ωρο με την ακόλουθη κατανομή : Πρωινή Καθημερινά: 07:00 π.μ. - 15:00 μ.μ. ένα (1) άτομο Απογευματινή Καθημερινά: 15:00 μ.μ. - 23:00 μ.μ. ένα (1) άτομο Νυχτερινή Καθημερινά: 23:00 μ.μ. - 07:00 π.μ. ένα (1) άτομο και επιπρόσθετα το ανωτέρω προσωπικό απαιτείται να απασχολείται όλες τις ημέρες της εβδομάδας από Δευτέρα έως Κυριακή καθώς και τις Αργίες, συνάγεται ότι ο αριθμός των εργαζομένων που πρέπει να απασχοληθούν για την παροχή των υπηρεσιών είναι τρία (3) άτομα με καθημερινή παρουσία, ήτοι 4,2 άτομα με πλήρη πενθήμερη απασχόληση. Ούτω σύμφωνα με την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας έτους 2018, (Π.Κ Υπ. Εργασίας & Κοιν/κης Ασφάλισης 6/29-3-2018), όπως έχει διαμορφωθεί με την Υπουργική Απόφαση 4241/127/30-01-2019 (ΦΕΚ Β 173/30-01-2019) που καθορίζει τον κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας το ελάχιστο εργατικό κόστος διαμορφώνεται ως ακολούθως.

	Κλιμάκιο	0-3 ΈΤΗ ΠΡΟΫΠΗΡΕΣΙ Α	
Σύνθεση προσωπικού	%	Μικτές Αποδοχές	Τρόπος Υπολογισμού



**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

Μικτές αποδοχές Μ.Ο. μικτών αποδοχών 1		650,00	ΕΓΣΣΕ 2018 (ΠΚ 6/29-3-2018)
Κάλυψη κανονικής αδείας		650,00	650,00/25*2
Άδεια αντικαταστάτη		52,00	52,00/12
Μ.Ο. μικτών αποδοχών 2		4,33	650,00+52,00+4,33
Δ.Χριστι/νων	1,04166	706,33	706,33/12*1,04166
Δ. Πάσχα	1,04166	61,31	706,33/12/2*1,0416
Επ. Αδείας		30,66	706,33/12/2
Μ.Ο. μικτών αποδοχών 3		29,43	706,33+61,31+30,6
Εργ. Εισφορές	24,81%	827,73	827,73*24,81%
Συνολικό μηνιαίο μισθοδοτικό		205,36	827,73+205,36
Ώρες εργασίας ανά μήνα	166,67	1.033,09	
Κόστος ημερήσιας ώρας εργασίμ. ημ.		6,1984	1.033,09/166,67
Τελικό μηνιαίο εργοδοτικό κόστος		1.033,09	827,73+205,36
Τελικό κόστος ανά ημερήσια ώρα		6,1984	1.033,09/166,67

Ειδικότερα :

ΕΙΔΟΣ ΩΡΩΝ	Ώρες ανά κατηγορία προσαύξησης						
	Ώρες/Βάρδια	Βάρδιες	0%	25%	75%	100%	
Δευτέρα-Παρασκευή							
ΠΡΩΙ 07.00-15.00	8	1	2040				
ΑΠΟΓΕΥΜΑ 15.00-23.00	8	1	1785	255			
ΝΥΧΤΑ 23.00-07.00	8	1	255	1785			
Σάββατο							
ΠΡΩΙ 07.00-15.00	8	1	416				
ΑΠΟΓΕΥΜΑ 15.00-23.00	8	1	364	52			
ΝΥΧΤΑ 23.00-07.00	8	1	52	364			
Κυριακές & Αργίες							
ΠΡΩΙ 07.00-15.00	8	1			472		
ΑΠΟΓΕΥΜΑ 15.00-23.00	8	1			413	59	
ΝΥΧΤΑ 23.00-07.00	8	1			59	413	
Σύνολο ετησίων ωρών ανά κατηγορία προσαύξησης			4.912	2.456	944	472	
Κόστος ανά ώρα κατηγορίας			6,1984	7,748	10,847	12,3968	

Κόστος ανά κατηγορία	30.446,54	19.029,09	10.239,6	5.851,29
		Ετήσιο Εργατικό Κόστος	65.566,68	
		Μηνιαίο Εργατικό Κόστος	5.463,89	
		Εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ	8,35	
		Συν. Μηνιαίο Εργατικό Κόστος	5.472,24	

Επομένως το ελάχιστο εργατικό κόστος διαμορφώνεται στο ποσό των 5.472,24 ευρώ μηνιαίως ή 65.666,88 ευρώ ετησίως. Μη νόμιμη η Οικονομική Προσφορά της εταιρείας «...» καθώς δεν καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος. Η εταιρεία «...» κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας υπολογίζει τις Νόμιμες Αποδοχές των εργαζομένων, αλλά και τις Ασφαλιστικές Εισφορές αυτών. Η εταιρεία «...» κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας υπολογίζει τις Νόμιμες Αποδοχές των εργαζομένων, αλλά και τις Ασφαλιστικές Εισφορές αυτών ως ακολούθως :

	Μηνιαίως	Ετησίως
Νόμιμες Αποδοχές Εργαζομένων	4.171,28 €	50.055,36 €
Ασφαλιστικές Εισφορές	1.034,89 €	12.418,73 €
Εισφοράς υπέρ ΕΛΠΚ	8,33 €	100,00 €

Από την ανωτέρω ανάλυση προκύπτει ότι η εταιρεία «...» υπολογίζει το εργατικό κόστος στο ποσό των 5.214,50 ευρώ μηνιαίως ή 62.574,09 ετησίως. Ήτοι η Οικονομική Προσφορά της εταιρείας «...» υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους κατά 3.092,79 ευρώ ετησίως (65.666,88 ευρώ ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος - 62.574,09 ευρώ). Ούτω η οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» δεν καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, είναι ζημιογόνα κατά την έννοια των διατάξεων του Νόμου και των όρων της διακήρυξης και ως εκ τούτου πρέπει να μην γίνει δεκτή και να απορριφθεί (ΕΑ ΣΤΕ 1344/2008, 1090/2006). Β.2 Μη νόμιμη η Οικονομική Προσφορά της εταιρείας «...» καθώς δεν καλύπτει τις νόμιμες δαπάνες του έργου. Η εταιρεία «...» κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας υπολογίζει

**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

τις Νόμιμες Αποδοχές των εργαζομένων, αλλά και τις Ασφαλιστικές Εισφορές αυτών ως ακολούθως.

	Μηνιαίως	Ετησίως
Νόμιμες Αποδοχές Εργαζομένων	4.193,08 €	50.316,96 €
Ασφαλιστικές Εισφορές	1.040,30 €	12.483,60 €
Εισφοράς υπέρ ΕΛΠΚ	8,33 €	100,00 €

Από την ανωτέρω ανάλυση προκύπτει ότι η εταιρεία «...» υπολογίζει το εργατικό κόστος στο ποσό των 5.241,71 ευρώ μηνιαίως ή 62.900,56 ετησίως. Ήτοι η Οικονομική Προσφορά της εταιρείας «...» υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους κατά 2.766,32 ευρώ ετησίως (65.666,88 ευρώ ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος - 62.900,56 ευρώ). Ούτω η οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» δεν καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, είναι ζημιογόνα κατά την έννοια των διατάξεων του Νόμου και των όρων της διακήρυξης και ως εκ τούτου πρέπει να μην γίνει δεκτή και να απορριφθεί (ΕΑ ΣτΕ 1344/2008,1090/2006) Αντίθετα η οικονομική προσφορά της ημετέρας εταιρείας πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις της διακήρυξης του διαγωνισμού, καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, αλλά και τις λοιπές προβλεπόμενες δαπάνες και κρατήσεις και επομένως πρέπει να αναδειχθεί προσωρινή ανάδοχος του έργου. Ακόμα από τα ανωτέρω εκτεθέντα προκύπτει ότι η προσβαλλόμενη πράξη εσφαλμένως ουσιαστικά περιορίζει την οικονομική αξιολόγηση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων στην κατάταξη των οικονομικών τους προσφορών κατά σειρά μειοδοσίας, χωρίς να προηγείται ο ουσιαστικός έλεγχος των οικονομικών προσφορών ως προς την ανταπόκριση των δηλούμενων εκ των οικονομικών φορέων κονδυλίων προς τα κοστολογήσιμα στοιχεία της διακήρυξης, ήτοι κυρίως ως προς τη συμμόρφωση με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, παρά τις ρητές απαιτήσεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, του άρθρου 18 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, και των λοιπών άρθρων της Διακήρυξης του διαγωνισμού. Ήτοι η Απόφαση απέχει του οφειλόμενου ελέγχου ουσίας περί συμμορφώσεως των προσφορών των οικονομικών φορέων και δη της οικονομικής προσφοράς της

προσωρινής αναδόχου προς τις απαιτήσεις της διακήρυξης και προς την εργατική νομοθεσία, το οποίο όμως παραβιάζει ευθέως την αρχή της νομιμότητας, την αρχή διαφάνειας, την αρχή της ισότητας των διαγωνιζομένων αλλά και γεννά ζήτημα ως προς την εφαρμογή των αναγκαστικού δικαίου διατάξεων περί της προστασίας των εργαζομένων».

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή διά των ως άνω απόψεων της υποστηρίζει ότι «Η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού έκρινε ότι όλες οι συμμετέχουσες εταιρείες πληρούν τους όρους του διαγωνισμού και ότι οι οικονομικές προσφορές τους καλύπτουν το ελάχιστο εργατικό κόστος. Δεδομένου ότι α) απασχολούμενο προσωπικό θα αμείβεται με μηνιαίο μισθό και όχι με ωρομίσθιο και β) ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχοληθεί για την παροχή των υπηρεσιών είναι τρία (3) άτομα με καθημερινή παρουσία, ήτοι 4,2 άτομα με πλήρη πενθήμερη απασχόληση, είναι προφανές ότι το κόστος αντικατάστασης (συμπεριλαμβανομένης της αναλογίας για Δώρα Χριστουγέννων ή Πάσχα και Επιδόματος Αδείας) υπολογίζεται ξεκάθαρα ως συνολικός μηνιαίος μισθός για 4,2 άτομα που αθροίζεται στο συνολικό εργατικό κόστος. Ο υπολογισμός του συνολικού εργατικού κόστους βάσει ωρομισθίου το οποίο εμπεριέχει το κόστος αντικατάστασης, οδηγεί σε εσφαλμένο ποσό διότι βάσει αυτού του ωρομισθίου υπολογίζεται το συνολικό κόστος για όλα τα άτομα και όλες τις ημέρες εργασίας. Επισημαίνεται η ειδική φύση του Νοσοκομείου (Νευρολογικά και Ψυχιατρικά Τμήματα) με την παροχή υπηρεσιών εξειδικευμένης περίθαλψης και δεδομένου ότι η Α' Ψυχιατρική Κλινική του «...» συμμετέχει στο σύστημα των ενεργών εφημεριών του ΕΣΥ (νοσηλεία ασθενών με εισαγγελικές εντολές) με αποτέλεσμα να έχει αυξηθεί κατά πολύ ο όγκος των ψυχιατρικών περιστατικών που εξυπηρετούνται καθώς και η επικινδυνότητα και η δυσκολία διαχείρισής τους. Η παροχή υπηρεσιών ασφαλείας αποτελεί αδήριτη ανάγκη και κρίνεται απαραίτητη για την προστασία όλου του νοσοκομείου από περιστατικά κλοπών, βίας και την διαφύλαξη της ασφάλειας των ασθενών, επισκεπτών και εργαζομένων. Το υπάρχον προσωπικό ασφαλείας είναι αριθμητικά ελλιπές για να καλύψει τις υπάρχουσες ανάγκες. Ενδεχόμενη καθυστέρηση περάτωσης του συγκεκριμένου διαγωνισμού, ειδικά αυτή τη συγκεκριμένη χρονική στιγμή λόγω διασποράς του κορωνοϊού και της ανάγκης ιδιαίτερης περιφρούρησης των χώρων του

**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

Νοσοκομείου, ενδέχεται να οδηγήσει σε αδυναμία προστασίας της δημόσιας υγείας καθώς και των ασθενών και του προσωπικού του Νοσοκομείου».

11. Επειδή, η πρώτη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι «Ο άνω προβαλλόμενος από την προσφεύγουσα ισχυρισμός είναι στο σύνολό του αβάσιμος, μη νόμιμος και ως εκ τούτων τυγχάνει απορριπτέος, διότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας είναι απόλυτα σύμφωνη με την εργατική νομοθεσία και περιλαμβάνει τις νόμιμες αποδοχές των εργαζόμενων και τις ασφαλιστικές εισφορές αυτών, όπως αυτό καταδεικνύεται από την παρατιθέμενη ανάλυση υπολογισμού του εργατικού κόστους [ΠΙΝΑΚΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ] έχουσα ούτω:  
ΠΙΝΑΚΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΠΑ ΤΙΣ ΒΑΡΔΙΕΣ  
7:00-15:00,15:00-23:00 ΚΑΙ 23:00-7:00

**ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ**

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΔΕΥΤΕΡΑ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ	ΕΩΣ ΣΑΒΒΑ ΤΟ	ΚΥΡΙΑΚΗ	ΣΥΝΟΛΟ ΩΡΩΝ
ΗΜΕΡΕΣ ΦΥΛΑΞΗΣ	5	1	1	
ΩΡΕΣ ΦΥΛΑΞΗΣ ΑΝΑ ΗΜΕΡΑ	24	24	24	
ΣΥΝΟΛΟ ΩΡΩΝ	120	24	24	168

ΣΥΝΟΛΟ ΩΡΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΑΝΑ ΕΒΔΟΜΑΔΑ	168
ΕΠΙΤΡΕΠΟΜΕΝΕΣ ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ (40 ΕΠΙΤΡΕΠΟΜΕΝΕΣ ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΝΑ ΕΒΔΟΜΑΔΑ ΒΑΣΕΙ ΣΣΕ)	40
ΑΤΟΜΑ ΕΡΓΟΥ	4,20

ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΣ ΜΕ 1-3 ΕΤΗ ΠΡΟΫΠΗΡΕΣΙΑ

ΠΙΝΑΚΑΣ 2: ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΣ ΜΙΣΘΟΔΟΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ (ΗΜΕΡΗΣΙΑ ΕΡΓΑΣΙΑ ΤΙΣ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΕΣ)

ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΣΥΝΟΛΟ ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΣ ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ	ΑΝΑΦΟ ΡΑ	ΕΠΕΞΗΓΗΣΗ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΩΝ	ΠΑΡΑΤ ΗΡΗΣΕΙ Σ ΠΑΡΑΠ ΟΜΠΕΣ
Μηνιαίος μικτός μισθός (συμπεριλαμβάνονται οι ασφαλιστικές εισφορές εργαζομένου υπέρ ΙΚΑ)	650,00 €	Ε.Γ.Σ.Σ. Ε.	ΥΠ'ΑΡΙΘ.ΟΙΚ.424 1/12 7 ΑΠΟΦΑΣΗ ΥΠΟΥΡΓΟΥ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΚΟΙΝ.ΑΣΦ. & ΚΟΙΝ.ΑΛΛ.(ΦΕΚ Β' 173/30-01-2019)	ΠΛΗΡΗ Σ ΑΠΑΣΧ ΟΛΗΣΗ
Αντικατάσταση υπαλλήλων σε άδειες: μισθός : 12 = μηνιαίο κόστος αντικατάστασης υπαλλήλων σε άδεια	54,17 €		Κάθε εργαζόμενος που θα αντικαταστήσει έναν άλλον εργαζόμενο σε άδεια θα αμειφθεί με έναν μηνιαίο μισθό ο οποίος αποτελείτο επιπλέον κόστος στο ετήσιο κόστος ενός εργαζομένου. Συνεπώς, το μηνιαίο κόστος αντικατάστασης εργαζομένου σε κανονική άδεια είναι ο μισθός του αντικαταστάτη δια 12 μήνες.	

**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

Άδεια αντικαταστατών: μηνιαίο κόστος αντικατάστασης υπαλλήλων σε άδεια: 12 = μηνιαίο κόστος άδειας των αντικαταστατών υπαλλήλων σε άδεια	4,51 €	Ως ανωτέρω επεξήγηση		
Δώρο Χριστουγέννων	ΜΙΣΘΟΣ Χ 1,04166 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΔΩΡΟΥ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ	ΑΠΟΦΑ ΣΗ 19040/8 1	ΜΙΣΘΟΣ 1,04166 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΔΩΡΟΥ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩ Ν	Χ
Δώρο Πάσχα μισθός χ 0,5 χ 1,04166	1/2 ΜΙΣΘΟΥ Χ 1,04166 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΔΩΡΟΥ ΠΑΣΧΑ	ΑΠΟΦΑ ΣΗ 19040/8 1	1/2 ΜΙΣΘΟΥ Χ 1,04166 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ ΔΩΡΟΥ ΠΑΣΧΑ	Χ
Επίδομα Άδειας μισθός χ 0,5	ΕΩΣ 1/2 ΜΙΣΘΟΥ	N.3302/ 04	ΕΩΣ 1/2 ΜΙΣΘΟΥ	
Εργοδοτικές Εισφορές	24,81%	(παρ.ι του άρθρου 97 «Εισφορές επικουρικής ασφάλισης» του ν.4387/2016)		

**ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΗΜΕΡΩΝ ΠΕΡΙΟΔΟΥ**

ΠΕΡΙΟΔΟΣ: ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟ ΕΤΟΣ	ΜΕΡΕΣ
---------------------------	-------

1/1/2020	31/12/2020	366		
ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ	ΣΑΒΒΑΤΟ	ΚΥΡΙΑΚΗ	ΑΡΠΕΣ	ΜΕΡΕΣ
257	50	52	7	366

**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

ΚΟΣΤΟΣ ΩΡΑΣ ΠΡΩΙΝΟΥ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗΣ (ΜΙΚΤΟΣ ΜΙΣΘΟΣ 650,00€ / 166,67 ΕΠΙΤΡΕΠΟΜΕΝΕΣ ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΑΝΑ ΜΗΝΑ ΒΑΣΕΙ ΣΣΕ)	3,900 €
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΝΥΧΤΕΡΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗΣ (+25%)	0,975 €
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΠΡΩΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΚΥΡΙΑΚΗΣ & ΑΡΠΑΣ (+75%)	2,925 €
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΝΥΧΤΕΡΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΚΥΡΙΑΚΗΣ & ΑΡΠΑΣ (+100%)	3,900 €

ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΕΩΝ						
	ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ	ΚΟΣΤΟΥΣ	ΜΕΡΕΣ	ΩΡΕΣ	ΣΥΝΟΛΟ	ΤΡΟΠΟΣ
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΝΥΧΤΕΡΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗΣ (+25% ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ)	0,975 €	257	8	2.004,60 €	257*8*0,97€	
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΝΥΧΤΕΡΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗΣ +25% ΣΑΒΒΑΤΟ	0,975 €	50	8	390,00 €	50*8*0,97. €	
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΠΡΩΙΝΗΣ & ΑΠΟΓΕΥΜΑΤΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΚΥΡΙΑΚΗΣ (+75%)	2,925 €	52	16	2.433,60 €	52*16*2,92€	



**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΠΡΩΙΝΗΣ & ΑΠΟΓΕΥΜΑΤΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΑΡΠΑΣ (+75%)	2,925 €	7	16	327,60 €	7*16*2, 92. €
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΝΥΧΤΕΡΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΚΥΡΙΑΚΗΣ (+100%)	3,900 €	52	8	1.622,40 €	52*8*3, 90€
ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ ΝΥΧΤΕΡΙΝΗΣ ΩΡΑΣ ΑΡΠΑΣ (+100%)	3,900 €	7	8	218,40 €	7*8*3,9 0€

ΥΠΟΛΟΠΣΜΟΣ ΜΗΝΙΑΙΟΥ ΜΙΣΘΟΛΟΓΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ					
Μικτές αποδοχές προσωπικού με πλήρη απασχόληση	(4,2 Άτομα χ μηνιαίο μικτό 650,00 €)				2.730,00 €
Συνολικό Μηνιαίο Κόστος Προσαυξήσεων	Κόστος Προσαυξήσεων /ΜΗΝΕΣ	ΜΗΝΕΣ	12		583,05 €
Αντικατάσταση υπαλλήλων σε άδειες: 54,17 €	Αντικατάσταση 4,2 εργαζομένων σε άδειες: 4,2 X 54,17€				227,51 €
Άδεια αντικαταστατών: 4,5 €	Άδεια αντικαταστατών 4,2 εργαζομένων σε άδειες: 4,2 X 4,51€				18,94 €
(1)	ΜΗΝΙΑΙΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ (Προ Δώρων και επιδομάτων)				3.559,50 €
ΠΛΕΟΝ ΔΩΡΑ ΚΑΙ ΕΠΙΔΟΜΑΤΑ ΠΑ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΩΝ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ (ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΝΤΑΙ ΤΑ ΑΤΟΜΑ ΡΕΠΟ, ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΕΣ ΑΔΕΙΩΝ ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΕΙΣ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΗΝ ΚΕΙΜΕΝΗ ΕΡΓΑΤΙΚΗ ΝΟΜΟΘΕΣΙΑ)					

**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ(ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ)	(1)X 1,04166/12μήνες	308,98 €
ΔΩΡΟΠΑΣΧΑ	(1) /2X 1,04166/12μήνες	154,49 €
ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ (ΜΗΝΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ)	(1)/2/12μήνες	148,31 €

(2)	ΣΥΝΟΛΟ ΜΗΝΙΑΙΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΩΝ ΤΩΝ ΔΩΡΩΝ ΚΑΙ ΕΠΙΔΟΜΑΤΩΝ	4.171,2 8 €
ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΤΗΣΙΟΥ ΜΙΣΘΟΛΟΓΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ		
Συνολικό Ετήσιο Εργατικό Κόστος	(2) X 12 μήνες	ΜΗΝΕΣ 12 50.055, 36 €
Εργοδοτικές εισφορές ΙΚΑ εργοδότη 24,81%	(παρ. 1 του άρθρου 97 «Εισφορές επικουρικής ασφάλισης» του ν.4387/2016)	12.418, 73 €
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΕΤΗΣΙΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ		62.474, 09 €

*Κατ' ακολουθία ο προβαλλόμενος από την προσφεύγουσα ισχυρισμός είναι για τον ανωτέρω λόγο απορριπτέος. Ωσαύτως και ο παρατιθέμενος στην υπό κρίση προσφυγή από την προσφεύγουσα τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους με αναγωγή του υπολογισμού σε ωρομίσθιο [τελικό κόστος ανά ώρα] είναι προφανώς αβάσιμος και εσφαλμένος, διότι εν προκειμένω αφορά σε εργαζόμενους οι οποίοι θα απασχοληθούν με καθεστώς πλήρους απασχόλησης έναντι των νομίμων αποδοχών τους».*

12. Επειδή, η δεύτερη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι «*Η προσφεύγουσα «...» στην υπό κρίση προσφυγή της ισχυρίζεται, όλως αβασίμως, αναληθώς αυθαίρετως και αορίστως, ότι δήθεν το εργατικό κόστος της εταιρείας μας υπολείπεται του ελαχίστου νόμιμου εργατικού κόστους, δεδομένου ότι η εταιρεία μας υπολόγισε ΑΠΟΛΥΤΩΣ ΝΟΜΙΜΟ κόστος πάσης φύσεως νομίμων αποδοχών*

των εργαζομένων που θα απασχολήσουμε για την εκτέλεση του έργου και κόστος εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών για το προσωπικό αυτό, ακολουθώντας πλήρως τα οριζόμενα εκ της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας. Ως εκ τούτου η υποβληθείσα οικονομική μας προσφορά έχει νομίμως συνταχθεί και καταρτισθεί, περιλαμβάνοντας ΑΠΟΛΥΤΩΣ ΝΟΜΙΜΟ εργατικό κόστος και για το λόγο αυτό θα πρέπει να απορριφθεί η όλως αναληθής, αυθαίρετη και αβάσιμη προσφυγή της εταιρείας «...». Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με το Παράρτημα Ι «ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ» σελίδα 50 της διακήρυξης ορίζεται επί λέξει το εξής: «2.Προσωπικό φύλαξης : Απαιτείται η συνεχής παρουσία επαγγελματιών φυλάκων σε βάρδιες που καλύπτουν όλο το 24ωρο. Η ανάδοχος εταιρεία είναι υποχρεωμένη να διαθέτει τα παρακάτω άτομα: Η κατανομή ανά βάρδια είναι η ακόλουθη: □ Πρωινή Καθημερινά: 07:00 π.μ. – 15:00 μ.μ. ένα (1 ή 2) άτομα Απογευματινή Καθημερινά: 15:00 μ.μ. – 23:00 μ.μ. ένα (1) άτομο Νυχτερινή Καθημερινά: 23:00 μ.μ. – 07:00 π.μ. ένα (1) άτομο». Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4. «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» σελίδα 30-31 της διακήρυξης ορίζεται επί λέξει το εξής. «Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά και επί ποινή απορρίψεως στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα (ανθρωπομήνας). Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι στο ΕΣΗΔΗΣ δεν γίνονται δεκτές προσφορές ανώτερες της προϋπολογισθείσας αξίας, ανά μονάδα μέτρησης, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, που έχει οριστεί από την αναθέτουσα αρχή και ανέρχεται στο ποσό των 5.700,00 ευρώ/Ανά ανθρωπομήνα. Εφόσον η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Επισημαίνεται ότι : - το εκάστοτε

ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα - οι συμμετέχοντες αναφέρουν υποχρεωτικά στην οικονομική τους προσφορά τον συνολικό αριθμό του προσωπικού που πρόκειται να διαθέσουν στο Νοσοκομείο. 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 που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ.4 του άρθρου 120 του ν.4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο άρθρο 1.3 της παρούσας διακήρυξης... ..Τονίζεται ότι κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να τηρούν τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης.» Από την αδιάστικτη γραμματική διατύπωση των όρων της διακήρυξης, προκύπτει αδιαμφισβήτητα η υποχρέωση προς όλους τους υποψήφιους αναδόχους του έργου φύλαξης στο «...» να απασχολήσουν το κάτωθι αριθμό ατόμων: 3 άτομα X 8 ώρες ημερησίως X 7 ημέρες = 168 συνολικές εβδομαδιαίες ώρες / 40 εβδομαδιαίες ώρες εργασίας = 4,2 άτομα πλήρους οκτάωρης πενθήμερης απασχόλησης. Σύμφωνα δε με το ανωτέρω απαιτούμενο προσωπικό για την κάλυψη του έργου, με βάση τα ρητώς οριζόμενα στην Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας 2018-2020 και την Υπουργική Απόφαση 4241/127/30-01-2019 (ΦΕΚ Β 173-30.01.2019), οι εργαζόμενοι ως φύλακες αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ως υπάλληλοι, ασκούντες πνευματική εργασία. Ο ελάχιστος νόμιμος μισθός ενός υπαλλήλου – φύλακα ανέρχεται στο ποσό των 650,00 € μηνιαίως και ως εκ τούτου το ελάχιστο νόμιμο ωρομίσθιο στο ποσό των 650,00 € / 25 ημέρες ασφάλισης = 26,00 € X 6 / 40 = 3,90 €. Εν προκειμένω, η εταιρεία μας προχώρησε στον υπολογισμό του νομίμου εργατικού κόστους των εργαζομένων που θα απασχολήσει για την εκτέλεση του υπό κρίση έργου στο «...», υποβάλλοντας την οικονομική της προσφορά, η οποία περιλαμβάνει απολύτως νόμιμο και σύμφωνο με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία εργατικό κόστος των εργαζομένων μας, όπως προσδιορίζεται αναλυτικά ακολούθως: 1. Μικτές αποδοχές προσωπικού : 650,00 € μηνιαίος μισθός X 4,2 άτομα πλήρους οκτάωρης πενθήμερης εβδομαδιαίας απασχόλησης

$X$  12 μήνες εκτέλεσης του έργου = 32.760,00 € 2. Επιπλέον κόστος Νυχτερινών Βαρδιών : 366 ημέρες το έτος  $X$  8 ώρες την νύχτα  $X$  3,90 € ωρομίσθιο  $X$  0,25 προσαύξηση νυχτερινής βάρδιας = 2.854,80€ 3. Επιπλέον κόστος Κυριακών – Αργιών : 59 ημέρες Κυριακών & Αργιών  $X$  24 ώρες Κυριακής- Αργίας  $X$  3,90 € ωρομίσθιο  $X$  0,75 προσαύξηση απασχόλησης Κυριακές & Αργίες = 4.141,80 €. 4. Μικτός Μηνιαίος Μισθός: 32.760,00 € + 2.854,80 € + 4.141,80 € = 39.756,60 € / 12 μήνες = 3.313,05 € 5. Κόστος δώρων Πάσχα – Χριστουγέννων : 1,5 μικτός μισθός σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία  $X$  3.313,05 €  $X$  1,04166 προσαύξηση Δώρου Πάσχα & Χριστουγέννων = 5.176,61. 6. Κόστος επιδόματος αδείας : 0,5 μικτός μισθός σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία  $X$  3.313,05 € = 1.656,53 € 7. Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια : 1/12 (αναλογία ημερών εργασίας / μήνα)  $X$  24 / 25 (αναλογία εργάσιμων ημερών / ημερών ασφάλισης)  $X$  (39.756,60 € + 5.176,61 € + 1.656,53 €) = 3.727,18 €. 8. Πάσης Φύσεως Αποδοχές: 39.756,60 € + 5.176,61 € + 1.656,53 € + 3.727,18 € = 50.316,92 € ετησίως ή 50.316,92 € / 12 μήνες = 4.193,08 € μηνιαίως. 9. Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη (24,81% για εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης) : 4.193,08 €  $X$  0,2481 = 1.040,30 € μηνιαίως. ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΜΗΝΙΑΙΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ : 4.193,08 € πάσης φύσεως νόμιμες. αποδοχές + 1.040,30 € εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές = 5.233,38 €. Ως εκ τούτου, η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας είναι απόλυτα νόμιμη και σύμφωνη με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, δεδομένου ότι έχουμε υπολογίσει νόμιμο και ορθό εργατικό κόστος του προσωπικού που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση της σύμβασης για την φύλαξη των χώρων στο «...». Άλλωστε, όταν αποδίδεται πλημμέλεια συνολικώς στον τρόπο υπολογισμού των ποσών οικονομικής προσφοράς με βάση την εργατική νομοθεσία θα πρέπει να καθίστανται σαφείς όλες οι προβαλλόμενες επιμέρους αποκλίσεις από την εν λόγω νομοθεσία (βλ. ΕΑ ΣτΕ 792/2009). Διότι, κατά την νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και των Διοικητικών Εφετείων, έχει κριθεί ότι η επ' ωφελεία μιας διαγωνιζόμενης εταιρείας διαφοροποίηση του τρόπου υπολογισμού του εργατικού κόστους, του διοικητικού κόστους και του εργολαβικού κέρδους ανάγεται περαιτέρω στην ευχέρεια, που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά θεμιτό τρόπο την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της Διακήρυξης και να διαμορφώνουν νομίμως τις τιμές

τους εν όψει και της φύσης του διαγωνισμού ως μειοδοτικού (βλ. *ad hoc* ΕΑ ΣΤΕ 272/2008, ΔΕφΠειρ. 2/2014). Επειδή, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, η Αναθέτουσα Αρχή δεν υποχρεούται να εφαρμόσει τον τρόπο υπολογισμού της αιτούσας εταιρείας αλλά και κυρίως δεν υποχρεούται να προσαρμόσει τους υπολογισμούς της αιτούσας στις απαιτήσεις της διακήρυξης, ούτε μπορεί η Επιτροπή Αναστολών ΣΤΕ να κάνει τέτοιους υπολογισμούς (βλ. *ad hoc* ΕΑ ΣΤΕ 412/2010, ΝΟΜΟΣ). Συνεπώς, εφόσον ο υπολογισμός εκ μέρους της εταιρείας μας του εργατικού κόστους είναι νόμιμος και σύμφωνος με την Διακήρυξη και την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, ως εκ τούτου η οικονομική μας προσφορά, που υπερβαίνει το νόμιμα υπολογισμένο ελάχιστο εργατικό κόστος, είναι απόλυτα νόμιμη, η δε Αναθέτουσα Αρχή νομίμως και κατά δέσμια αρμοδιότητα έκρινε αποδεκτή την προσφορά μας ως νόμιμη οικονομική προσφορά. Επειδή όλοι οι υπολογισμοί που αναφέρει η προσφεύγουσα είναι απολύτως αυθαίρετοι, αβάσιμοι και μάλιστα η αναθέτουσα αρχή δεν είναι υποχρεωμένη να αποδεχθεί τους υπολογισμούς της προσφεύγουσας. Η αναθέτουσα Αρχή και η εταιρεία μας, ως συμμετέχουσα εταιρεία στον υπό κρίση διαγωνισμό ΟΥΔΕΜΙΑ ΥΠΟΧΡΕΩΣΗ έχουν να προσαρμόσουν τη διακήρυξη αλλά και τους δικούς της υπολογισμούς και την δική της ανάλυση οικονομικής προσφοράς στους υπολογισμούς της προσφεύγουσας εταιρείας (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 412/2010, ΔΕφίωαν 28/2014). Επειδή, ΚΑΤΑ ΠΑΓΙΑ ΚΡΙΣΗ της ΑΡΧΗΣ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ και ΚΑΤΑ ΠΑΓΙΑ ΝΟΜΟΛΟΓΙΑ των Διοικητικών Δικαστηρίων της χώρας, από νομικής σκοπιάς, ο τρόπος αυτός υπολογισμού είναι καταρχήν αδιάφορος, αφού η διακήρυξη και η οικεία νομοθεσία ουδόλως απαιτούν επί ποινή αποκλεισμού συγκεκριμένη μεθοδολογία υπολογισμού και μάλιστα του κάθε επιμέρους κονδυλίου, δώρου, επιδόματος, κόστους αντικατάστασης, προσαύξησης που συγκροτεί το κόστος απασχόλησης, ενώ το μόνο εν τέλει ζητούμενο είναι ως προς την οικονομική προσφορά, η παρουσίαση του κόστους της μετά των επιμέρους στοιχείων της. Το εκ της νομοθεσίας και της διακήρυξης ζητούμενο είναι η εξασφάλιση κάλυψης δια του συνολικού ποσού της οικονομικής προσφοράς του ελάχιστου νόμιμου κόστους απασχόλησης και ασφάλισης, μαζί βέβαια με τη λήψη υπόψη κάθε κράτησης, δαπάνης, διοικητικού κόστους, αλλά και ενός εναπομένοντος ευλόγου έστω

κέρδους, ώστε να προκύπτει η προσφορά ως μη ζημιογόνος και ούτως, ως μη εμμέσως υποκρύπτουσα παραβίαση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας (βλ. απόφαση ΑΕΠΠ 49/2018, 719/2018). Επειδή όπως ad hoc το Συμβούλιο της Επικρατείας έχει κρίνει παγίως, η Διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που δεσμεύει τόσο την Αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό όσο και τους διαγωνιζομένους, επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην προκήρυξη τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία για τη σύνταξη της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς των συμμετεχόντων. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν τη διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει και να συμπεριλάβει στον υπολογισμό της οικονομικής του προσφοράς μόνον τα επί ποινή απόρριψης προσφοράς αξιούμενα από την προκήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία. Ως εκ τούτου, η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας είναι απόλυτα νόμιμη και σύμφωνη με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, δεδομένου ότι έχουμε υπολογίσει νόμιμο και ορθό εργατικό κόστος του προσωπικού που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση του υπό ανάθεση έργου. Επομένως η υποβληθείσα οικονομική μας προσφορά καλύπτει πλήρως και επαρκώς τα ζητούμενα εκ της διακηρύξεως, είναι σύμφωνη με τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, και ως εκ τούτου θα πρέπει η υπό κρίση αβάσιμη, μη νόμιμη, αυθαίρετη και αναληθής προσφυγή της εταιρείας «...» να απορριφθεί στο σύνολο της».

13. Επειδή, με το υπόμνημα της η προσφεύγουσα αναφέρει, ότι «Επί της υπ' αριθ. κατ. Γ.Α.Κ. 734/15.06.2020 προδικαστικής προσφυγής μου και των απόψεων της αναθέτουσας αρχής επί των λόγων της ασκηθείσης προσφυγής μου, επάγομαι τα ακόλουθα: Ο ισχυρισμός ότι ο υπολογισμός του συνολικού εργατικού κόστους βάσει ωρομισθίου (το οποίο εμπεριέχει το κόστος αντικατάστασης) οδηγεί σε εσφαλμένο ποσό, διότι βάσει αυτού του ωρομισθίου υπολογίζεται το συνολικό κόστος για όλα τα άτομα και όλες τις ημέρες εργασίας είναι λανθασμένος καθώς με

τον τρόπο που αναγράφουμε στην προσφυγή μας υπολογίζεται η δαπάνη για το σύνολο των ατόμων που θα απασχοληθούν με πλήρη πενθήμερη απασχόληση, στην προκειμένη 4,2 άτομα και επομένως ορθά το ωρομίσθιο συμπεριλαμβάνει την δαπάνη για το κόστος αντικατάστασης (συμπεριλαμβανομένης της αναλογίας για Δώρα Χριστουγέννων-Πάσχα και Επίδοματος Αδείας) και της άδειας αντικαταστάτη, καθώς για την εκτέλεση του έργου βάση των τεχνικών προδιαγραφών και απαιτήσεων είναι απαραίτητη η πλήρη πενθήμερη απασχόληση των 4,2 ατόμων χωρίς να την απουσία τους κατά το χρονικό διάστημα που δικαιούνται άδεια. Για αυτό το λόγο επιβάλλεται ο ανάλογος υπολογισμός του κόστους αντικατάστασης και της άδειας του αντικαταστάτη στο ωρομίσθιο, έτσι ώστε να προκύψουν οι μικτές αποδοχές που συμπεριλαμβάνουν την δαπάνη αυτή και στην συνέχεια να υπολογιστούν επί αυτών των αποδοχών τα Δώρα και το Επίδομα Αδείας για να προκύψει το σωστό ωρομίσθιο επί του οποίου και επί των ημερών και ωρών απασχόλησης θα προκύψει το νόμιμο ελάχιστο εργατικό κόστος. Άλλωστε ενδεικτικά αναφέρουμε ότι με τον τρόπο υπολογισμού που εμείς αναφέρουμε έχει γίνει η ΜΕΛΕΤΗ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΥ ΤΟΥ ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΟΥ ΝΟΜΙΜΟΥ ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΜΙΣΘΟΔΟΣΙΑΣ ΤΩΝ ΕΤΑΙΡΕΙΩΝ ΕΠΑΝΔΡΩΜΕΝΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ από Ορκωτό Ελεγκτή Λογιστή, η οποία περιλαμβάνεται στην ΕΘΝΙΚΗ ΚΛΑΔΙΚΗ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗ ΣΥΜΒΑΣΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΣΤΙΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΚΑΙ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ 2518/97 ΕΤΟΥΣ 2010 (Π.Κ. 13/15-7-10) και σκοπό είχε να αποφευχθούν φαινόμενα αθέμιτου ανταγωνισμού μεταξύ των εταιρειών με τιμές προσφοράς χαμηλότερες του νόμιμου εργοδοτικού κόστους. Στην μελέτη αυτή είναι σαφές ότι ο τρόπος υπολογισμού ταυτίζεται με τον τρόπο υπολογισμού που εμείς αναφέρουμε στην προσφυγή μας, καθώς αρχικώς υπολογίζεται το ωρομίσθιο (συμπεριλαμβανομένης της δαπάνης κάλυψης κανονικής αδείας και άδειας αντικαταστάτη πριν τον υπολογισμό των δώρων και του επιδόματος αδείας που συνυπολογίζουν την δαπάνη αυτή) και στην συνέχεια προκύπτει το εργατικό κόστος από τον πολλαπλασιασμό του ωρομισθίου αυτού επί των συνολικών ωρών εργασίας που αντιστοιχεί στην εκτέλεση του έργου. Συνημμένα, και προς



επίρρωση των ανωτέρω υποβάλλεται η ανωτέρω αναφερομένη ΣΣΕ, η οποία περιλαμβάνει την σχετική μελέτη».

14. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν. 4412/2016 «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια ...». Το άρθρο 91 του αυτού Νόμου με τίτλο « Λόγοι απόρριψης προσφορών» αναφέρει το 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 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. 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». Το άρθρο 95 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» αναφέρει ρητώς ότι : «1. Η οικονομική προσφορά (προσφερόμενη τιμή) δίδεται σε ευρώ.5. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, ισχύουν επιπλέον τα ακόλουθα: α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται ανά μονάδα, όπως καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για παράδοση του υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προ- βλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, β) στις περιπτώσεις των παραγράφων 9 και 10 του άρθρου 53, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται αναπροσαρμογή τιμών, τότε η οικονομική προσφορά υποβάλλεται υποχρεωτικά σε ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής της εκτιμώμενης αξίας του υλικού ή της παροχής υπηρεσίας «εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. 3. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, η τελευταία μπορεί να προκύπτει κατά την προσφερόμενη έκπτωση επί τοις εκατό στην τιμή του είδους, βάσει τιμών αναφοράς, όπως αυτές προσδιορίζονται από την κείμενη νομοθεσία. Στις περιπτώσεις αυτές η τιμή αναπροσαρμόζεται κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης με βάση την εκάστοτε ισχύουσα τιμή αναφοράς, εφαρμοζόμενου του ποσοστού έκπτωσης».

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

τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι....3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής 6. (5). Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι. Όταν δεν έχουν τέτοια υποχρέωση και συνάπτουν σύμβαση εργολαβίας του περιεχομένου της παραγράφου 1, εφαρμόζονται οι παράγραφοι 2, 3 και 4 του παρόντος άρθρου».

16. Επειδή, σύμφωνα τη διάταξη του άρθρου 10 του ν. 3514/1928, ο οποίος κωδικοποιήθηκε με το από 8/13.12.1928 π.δ., όπως το άρθρο αυτό τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με το άρθρο 7 του ν. 4558/1930 και αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του ν.δ. 2655/1953, « ιδιωτικός υπάλληλος κατά την έννοιαν του παρόντος νόμου θεωρείται παν πρόσωπο κατά κύριον επάγγελμα ασχολούμενον επ' αντιμισθία, ανεξαρτήτως τρόπου πληρωμής, εις υπηρεσίαν

ιδιωτικού καταστήματος, γραφείου ή εν γένει επιχειρήσεως ή οιασδήποτε εργασίας και παρέχον εργασίαν αποκλειστικής ή κατά κύριον χαρακτήρα μη σωματικής. Δεν θεωρούνται ιδιωτικοί υπάλληλοι οι υπηρέται πάσης κατηγορίας, καθώς και παν εν γένει πρόσωπον, το οποίον χρησιμοποιείται εν τη παραγωγή αμέσως ως βιομηχανικός, βιοτεχνικός, μεταλλευτικός ή γεωργικός εργάτης ή ως βοηθός ή μαθητευόμενος των εν λόγω κατηγοριών ή παρέχει υπηρετικάς εν γένει υπηρεσίας». Σύμφωνα με παγία νομολογία, κατά την έννοια των διατάξεων αυτών, η διάκριση του μισθωτού ως εργάτη ή υπαλλήλου εξαρτάται από το είδος την φύση και την μορφή της παρεχόμενης εργασίας, δηλαδή, από στοιχεία καθαρώς αντικειμενικά τα οποία συγκροτούν το ουσιαστικό κριτήριο διάκρισης, και όχι από τον περιεχόμενο στη σύμβαση χαρακτηρισμό αυτού ή τον τρόπο της αμοιβής του. Εργασία δε εργάτη θεωρείται εκείνη που προέρχεται αποκλειστικά ή κατά κύριο λόγο από την καταβολή σωματικής ενέργειας, εργάτης δε είναι εκείνος του οποίου η εργασία συνίσταται, αποκλειστικά ή κατά κύριο λόγο, στη χρησιμοποίηση των σωματικών του δυνάμεων. Ενώ όταν η εργασία είναι προϊόν πνευματικής καταβολής, τότε και εφόσον ο εργαζόμενος έχει την κατάρτιση και εμπειρία θεωρητική μόρφωση και κατάρτιση για την εκτέλεση της συγκεκριμένης εργασίας που απαιτείται γι' αυτήν και την εκτελεί με υπευθυνότητα και αναλαμβάνει πρωτοβουλίες με ανάληψη ευθύνης κατά την εκτέλεσή της, θεωρείται εργασία υπαλλήλου και εκείνοι που την ασκούν ανήκουν στην κατηγορία των ιδιωτικών υπαλλήλων. Έτσι, για τον χαρακτηρισμό προσώπου ως υπαλλήλου, απαιτείται και εξειδικευμένη εμπειρία, θεωρητική μόρφωση και ιδίως η ανάπτυξη πρωτοβουλίας και ανάληψη ευθύνης κατά την εκτέλεση της εργασίας, διότι μόνο όταν συντρέχουν αυτά τα στοιχεία κατά την εκτέλεση της εργασίας το πνευματικό στοιχείο υπερτερεί του σωματικού. Ειδικότερα, για τον χαρακτηρισμό ως ιδιωτικών υπαλλήλων των απασχολούμενων στη βιομηχανική παραγωγή, δεν αρκεί η άσκηση στο χειρισμό και στη ρύθμιση των μηχανικών μέσων με τα οποία, λόγω της αλματώδους τεχνολογικής προόδου, αναπληρώνεται η καταβολή μυϊκής δυνάμεως, αλλά απαιτείται εξιδιασμένη εμπειρία και ιδίως η ανάπτυξη πρωτοβουλίας και ανάληψη ευθύνης κατά την εκτέλεση της εργασίας, διότι μόνο όταν συντρέχουν αυτά τα στοιχεία κατά την εκτέλεση της εργασίας, το πνευματικό στοιχείο υπερτερεί του σωματικού (ΑΠ 596/1996 ΕΕργΔ 1996, σελ. 919,

ΜΠρΠατρ 915/2000 ΕΕργΔ 2001, σελ. 114, ΕφΘεσ/νίκης 1577/2003 ΑΡΜ 2003, σελ. 1141, ΑΠ 1437/2004, ΑΠ 637/2005, ΜΠρΘεσ/νίκης 15289/2007 ΕΕργΔ 2008, σελ. 781, ΜΠρΣαμ 262/2008 και εκεί αναφερόμενη νομολογία, ΑΠ 90/2009 ΔΕΕ 2009, σελ. 1391, ΑΠ 1405/2014, 90/2009, ΕφΘεσ/νίκης 1512/2015 ΑΡΜ 2015, σελ. 2113, ΕιρΝ.Ιωνίας 303/2015, ΔΕΕ 2016 σελ. 1121, ΑΠ 1266/2017). Συνεπώς, δεν αμφισβητείται ενώ, σε κάθε περίπτωση, έχει και ad hoc κριθεί ότι εργαζόμενη/-ος υπό την ιδιότητα καθαρίστριας/ή έχει την ιδιότητα εργάτριας/-η (ΑΠ 464/2014, ΑΠ 284/1996), δεδομένου ότι κατά την εκτέλεση της συγκεκριμένης εργασίας υπερτερεί η καταβολή σωματικής ενέργειας και η χρησιμοποίηση σωματικών δυνάμεων, ενώ εξ άλλου η συγκεκριμένη εργασία καταφανώς εντάσσεται στις υπηρετικές εν γένει εργασίες κατά την έννοια του παραπάνω νόμου.

17. Επειδή, σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 «Για τους όρους αμοιβής εργασίας των Εργαζομένων στις Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών όλης της χώρας», που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (ΦΕΚ Β 1643/5.11.2004), καθιερώθηκε το 5νθήμερο -χωρίς μείωση μισθών αποδοχών- για τις αναφερόμενες εκεί κατηγορίες των εργαζομένων. Ειδικότερα, σύμφωνα με άρθ. 1 «Πεδίο ισχύος» : « 1. Στην παρούσα υπάγονται οι εργαζόμενοι με σχέση εξαρτημένης εργασίας που απασχολούνται σε επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών που δραστηριοποιούνται στους χώρους καθαρισμού κτιρίων και χώρων γενικά, και που έχουν τις παρακάτω ειδικότητες: γ. Βοηθητικό - τεχνικό προσωπικό (προσωπικό καθαριότητας - εισπράκτορες - αποθηκάριοι - κλητήρες - διανομείς)». Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 4 «Εβδομάδα 5 ημερών» : «Καθιερώνεται για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερησίας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας.....» Σύμφωνα δε με το άρθ. 5 «Εφαρμογή θεσμικών όρων Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.» : «Οι θεσμικοί όροι της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. όπως ισχύει αποτελούν μέρος της παρούσας και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθ. 3 παρ. 3 «Χρονικά Όρια Εργασίας» της ΕΓΣΣΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975: «3. Ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας, ισχύοντα ή συμβατικώς εφαρμοζόμενα, ελάσσονα των 45 ωρών, δεν θίγονται διά της παρούσης Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας. Η

*εφαρμογή όμως εις τας περιπτώσεις ταύτας, συστήματος εβδομαδιαίας εργασίας πέντε (5) ημερών, διέπεται υπό των διατάξεων της παρούσης.» Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΣΕ : « 1. Προκειμένου των επί μισθώ αμειβομένων μισθωτών, δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των, τα 6/25 του συμπεφωνημένου ή νόμιμου μισθού διαιρούνται δια του αριθμού 40. Δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των επί ημερομισθίω αμειβομένων μισθωτών, το ποσόν των 6 πλήρων (συμπεφωνημένων ή νομίμων) ημερομισθίων, διαιρείται ομοίως δια του αριθμού 40..... ».*

19. Επειδή, σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το Ν. 133/75, λαμβανομένου υπ' όψιν και της καθιέρωσης της 5θήμερης εβδομαδιαίας εργασίας των 40 ωρών, « για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26.2.1975, (6/25 του μηνιαίου μισθού : 40) εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των ολιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας. Αναφορικά με τους εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιο τους εξευρίσκεται, με βάση την ίδια ΕΓΣΣΕ με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρ. 5, 6 της από 26-2-1975 ΕΓΣΣΕ). (ΑΠ 1166/2014, για υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών ad hoc ΜονΕφΠειρ 862/2014). Συνεπώς, υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο X 6 (και όχι X5) και στην συνέχεια διαιρώντας το γινόμενο με τον αριθμό 40 (αριθμό των ωρών εργασίας την εβδομάδα). (ΑΠ 1317/2015). Και τούτο μάλιστα επειδή στους μισθωτούς που εφαρμόζεται το σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας «νόμιμο ωράριο θεωρούνται οι εννέα (9) ώρες ημερησίως και οι σαράντα πέντε εβδομαδιαίως. Η έκτη ημέρα της εβδομάδας, μολονότι, σύμφωνα με τις άνω διατάξεις περί πενθήμερης εργασίας, αποτελεί ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης, εν τούτοις, για τον υπολογισμό του εβδομαδιαίου μισθού και του χρόνου υπηρεσίας, θεωρείται πλασματικά χρόνος εργασίας. Έτσι, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο

θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής (εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού(υπάλληλοι)» (ΑΠ1215/2004). Συνεπώς για την εξεύρεση του ωρομισθίου πρέπει να γίνει «..αναγωγή στην προβλεπόμενη αμοιβή του για εργασία 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως αφού θεωρείται ότι οφείλονται εβδομαδιαίως στον εργαζόμενο, ανεξάρτητα από το σύστημα εβδομαδιαίας απασχόλησης του, έξι ημερομίσθια...» (ΕφΠειρ 545/2012 Δ/ΝΗ 2013,1615). Εξ άλλου, όπως έχει ad hoc κριθεί για τον υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών μερικής απασχόλησης (ΜονΕφΠειρ 862/2014, ΑΠ 1166/2014) «στην παρ. 9 του άρθρου 38 ν. 1892/1990, (όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 του ν. 2639/1998 και συμπληρώθηκε με άρθρο 7 Ν. 2874/2000), ορίζεται ότι: "Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης, υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. Κατά δε την παρ. 2 του ίδιου άρθρου "εργαζόμενος μερικής απασχόλησης νοείται κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας του οποίου οι ώρες εργασίας υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, 15νθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση (εδάφ. α), ως τέτοιος δε νοείται κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες (εδάφ. β). Έτσι, κατ' εφαρμογή των εν λόγω διατάξεων, για την εξεύρεση της ημερήσιας αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου, πολλαπλασιάζεται το ωρομίσθιο που λαμβάνει ο συγκεκριμένος εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης επί τις ώρες εργασίας του μερικώς απασχολούμενου. Περαιτέρω, με την ΥΑ 13129/2004 (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004) "Κήρυξη υποχρεωτικής της απόφασης διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας", που αφορά, μεταξύ άλλων τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία

πέντε ημερών, 8ώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρο 4 ). Οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ όπως ισχύει αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5) η δε ισχύς της αρχίζει από 1-1-2004 (άρθρο 8 αυτής).» Επί πλέον τα ως άνω διαλαμβάνονται επίσης και στην ιστοσελίδα του ΚΕΠΕΑ (Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων) της ΓΣΕΕ ([www.kepea.gr/aartide.php?id=294](http://www.kepea.gr/aartide.php?id=294)) : «Υπολογισμός Ωρομισθίου. Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο).».

20. Επειδή, σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 «Για τους όρους αμοιβής εργασίας των Εργαζομένων στις Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών όλης της χώρας», που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (ΦΕΚ Β 1643/5.11.2004), καθιερώθηκε το 5ήμερο -χωρίς μείωση μισθών αποδοχών- για τις αναφερόμενες εκεί κατηγορίες των εργαζομένων. Ειδικότερα, σύμφωνα με άρθ. 1 «Πεδίο ισχύος»: «1. Στην παρούσα υπάγονται οι εργαζόμενοι με σχέση εξαρτημένης εργασίας που απασχολούνται σε επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών που δραστηριοποιούνται στους χώρους [...]: φυλάξεως επιχειρήσεων, [...] και που έχουν τις παρακάτω ειδικότητες: [...] δ. Προσωπικό φύλαξης (φύλακες, νυκτοφύλακες, θυρωροί) [...]». Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 4 «Εβδομάδα 5 ημερών»: «Καθιερώνεται για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερησίας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας [...]». Σύμφωνα δε με το άρθ. 5 «Εφαρμογή θεσμικών όρων Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.» : «Οι θεσμικοί όροι της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. όπως ισχύει αποτελούν μέρος της παρούσας και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή.».

21. Επειδή, σύμφωνα με το Ν.539/1945 «Περί χορηγήσεως κανονικών αδειών μετ' αποδοχών», ορίζονται τα εξής: «Άρθρον 2 1.α. Κάθε μισθωτός από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και μέχρι τη συμπλήρωση δώδεκα (12) μηνών συνεχούς απασχόλησης, δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται



με βάση ετήσια άδεια εικοσιτεσσάρων εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, είκοσι (20) εργάσιμων ημερών, χωρίς να υπολογίζεται σε αυτές η ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολούνται οι μισθωτοί λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας.

β. Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι τη λήξη του πρώτου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το δεύτερο ημερολογιακό έτος, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική άδεια με αποδοχές, η οποία αναλογεί στο χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης α'. Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά μία (1) εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του πρώτου μέχρι τις είκοσι έξι (26) εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις είκοσι δύο (22) εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει από την 1η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια άδεια με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο. Η ετήσια άδεια με αποδοχές, καθώς και το επίδομα αδείας, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. [...] Άρθρον3 1. Κατά την διάρκεια της αδείας ο μισθωτός δικαιούται, των συνηθών αποδοχών, ών θα εδικαιούτο εάν απησχολείτο παρά τη υποκειμένη επιχειρήσει κατά τον αντίστοιχον χρόνον ή των αποδοχών των τυχόν δια την περίπτωσιν ταύτην καθωρισμένων δια συλλογικής συμβάσεως. [...] Εν τη εννοία των αποδοχών περιλαμβάνονται και αι παντός είδους πρόσθετοι ή συμπληρωματικά τακτικά παροχαί (αντίτιμον τροφής, επιδόματα κλπ.) (πλήν της τυχόν παρεχομένης κατοικίας). [...] Άρθρον4 Η χρονική περίοδος χορηγήσεως της αδείας κανονίζεται μεταξύ εργοδότη και μισθωτού, του πρώτου υποχρεουμένου να χορηγήση την αιτηθείσαν άδειαν το πολύ εντός διμήνου από της υπό του δευτέρου διατυπώσεως της σχετικής αιτήσεως. Πάντως το ήμισυ τουλάχιστον των κατ' έτος, εν εκάστη επιχειρήσει, δικαιουμένων αδείας δέον να ικανοποιούνται εντός του από 1ης Μαΐου μέχρι 30 Σεπτεμβρίου χρονικού διαστήματος. Η κατά τα ανωτέρω απαιτούμενη αίτησις σκοπεύει μόνον εις τον προσδιορισμόν των χρονικών ορίων, εντός των οποίων υφίσταται υποχρέωσις διά την χορήγησιν της αδείας και δεν αποτελεί

*τυπικήν προϋπόθεσιν διά την υπό του μισθωτού, κατά τας διατάξεις του παρόντος νόμου, άσκησιν του εις άδειαν μετ' αποδοχών δικαιώματος αυτού, του εργοδότη υποχρεουμένου όπως προ της λήξεως του ημερολογιακού έτους, παράσχει την άδειαν έστω και εάν δεν εξητήθη αύτη υπό του μισθωτού. [...] Άρθρον 5 Σε περίπτωση λύσης της σχέσης εργασίας με οποιοδήποτε τρόπο η λήξης της εποχιακής απασχόλησης προτού συμπληρωθεί δωδεκάμηνο στη σχέση εργασίας. Οι μισθωτοί δικαιούνται από τον εργοδότη τους δυο (2) ημερομισθία για κάθε μήνα απασχόλησης τους, ανεξάρτητα από τυχόν οφειλομένη σ' αυτούς αποζημίωση για άλλο λόγο. Για απασχόληση μικρότερη από ένα μήνα καταβάλλεται ανάλογα κλάσμα. Για την εφαρμογή των προηγουμένων εδαφίων, προκειμένου για μισθωτούς που παρέχουν εργασία εκ περιτροπής ή διαλείπουσα ως μήνας λογίζονται είκοσι πέντε (25) ημέρες απασχόληση.».*

22. Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. 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 (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). 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. Όπως, δε, παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντας τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44, απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Άλλωστε, όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχειρίσεως και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228 28, και απόφαση Medipac— Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54). Υπό αυτό το πρίσμα συνάγεται ότι η αυστηρότητα της εφαρμογής της διακήρυξης προϋποθέτει την σαφήνεια των όρων αυτής καθώς η παραβίαση αμφίσημων όρων δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζόμενου αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεων του (Συμβάσεις Δημοσίων Έργων Χρ. Μηκίδης, 2009, σελ. 87 επ.). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζόμενου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (ΕφΑθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ , σελ. 776).

23. 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 συνολολόγηση 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)

24. Επειδή, ως έχει παγίως κριθεί, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται του ελαχίστου εργοδοτικού κόστους, απορρίπτεται κατά τα ως άνω και επιπροσθέτως επειδή παραβιάζονται οι αρχές προστασίας του ανόθευτου ανταγωνισμού, της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. ΔΕΦ Αθ 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕΦ Αθ 427/2011, 512/2011). Σε κάθε περίπτωση, κατά την πάγια νομολογία (ΔΕφΑθ. 325/2015, ΔΕφΘεσ. 226/2014, ΔΕφΑθ. 289/2014, ΕΑ ΣτΕ 155/2013, 297/2009, 1255/2009) οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς. Ιδία δε όταν στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι είναι απορριπτέα οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος τούτο

προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.). (πρβλ. Ε.Α. Σ.τ.Ε. 198.187/2013, 1272, 986./2010, 1259, 1255, 1069/2009, 1344/2008, 1090/2006).

25. Επειδή, από τον συνδυασμό των προαναφερόμενων νομοθετικών διατάξεων των ν. 3863/2010 και 4412/2016 και των προαναφερόμενων όρων της διακήρυξης και του Παραρτήματός της συνάγεται ότι είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την κλαδική συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (πρβλ. Επ.Αν.ΣτΕ 313/2015, 441/2014, 328,198, 187/2013 κ.ά.). Εξάλλου, κατά τη σαφή διατύπωση των ίδιων όρων της διακήρυξης, ενόψει και της αρχής της τυπικότητας που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, η οποία σκοπό έχει να εξασφαλίσει την τήρηση των αρχών του ανταγωνισμού, της διαφάνειας και του ίσου μέτρου κρίσης (ΣτΕ 194/2011), η δια του Εντύπου Οικονομικής Προσφοράς υποβολή των στοιχείων του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και η αναλυτική καταγραφή – υπολογισμός του προϋπολογισμένου ποσού των νόμιμων αποδοχών του προσωπικού που θα απασχοληθεί στο έργο και το ύψος των αναλογουσών ασφαλιστικών εισφορών αποτελούν προϋπόθεση του παραδεκτού της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, η παράλειψη δε υποβολής αυτών ή υποβολή τους κατά τρόπο ελλιπή, καθιστά την οικονομική προσφορά απαράδεκτη και ως εκ τούτου απορριπτέα (πρβλ.Επ.Αν.ΣτΕ 758/2010).

26. Επειδή, με την 4241/127/2019 απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης «περί καθορισμού κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες της χώρας» (ΦΕΚ Β' 173) και με έναρξη ισχύος την 1.2.2019, ο νόμιμος κατώτατος μισθός και το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο, για πλήρη απασχόληση, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση, ορίζεται ως εξής: α) Για τους υπαλλήλους ο κατώτατος μισθός στα εξακόσια πενήντα (650,00 ευρώ). β) Για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο στα είκοσι εννέα ευρώ και τέσσερα λεπτά (29,04ευρώ). Οι εξαιρέσιμες εορτές είναι πλέον επτά (7) και όχι 6. Από αυτές οι 6 είναι

υποχρεωτικές αργίες. Προαιρετική αργία είναι μόνον η 28η Οκτωβρίου. Υποχρεωτικές είναι οι λοιπές εορτές: Η 25η Μαρτίου, η Δεύτερη ημέρα του Πάσχα, η 1η Μαΐου, η 15η Αυγούστου, η 25η Δεκεμβρίου και η 26η Δεκεμβρίου (Δελτίο Εργατικής Νομοθεσίας, τεύχος 1744 σελ. 1514, καθώς και τεύχος 1741 σελ. 1276/ετ. 2018).

27. Επειδή, οικονομική προσφορά που, κατά παράβαση της κείμενης εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος των εργαζομένων που, κατ' απαίτηση της διακήρυξης και με βάση σχετική δήλωση του οικονομικού φορέα θα απασχοληθεί κατά την εκτέλεση της σύμβασης, είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη, όπως απαράδεκτη είναι και οικονομική προσφορά η οποία περιλαμβάνει εργατικό κόστος που δεν αναλύεται επαρκώς, εφόσον ζητείται. Εξάλλου, επαρκής θεωρείται ότι είναι η ανάλυση που καθιστά ευχερή τη διάγνωση του τρόπου εξαγωγής του σχετικού ποσού και τον έλεγχο των στοιχείων που λήφθηκαν υπόψη για τον προσδιορισμό του. Με τα δεδομένα αυτά και ελλείψει ρητής αντίθετης πρόβλεψης στη διακήρυξη ή στον νόμο, κατά την πιθανολογούμενη περαιτέρω έννοια των ίδιων διατάξεων, στην περίπτωση που το προϋπολογιζόμενο από οικονομικό φορέα ποσό εργατικού κόστους υπερβαίνει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος (ήτοι αυτό που προκύπτει με βάση τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη ημέρες και ώρες εργασίας και τον απαιτούμενο από αυτήν αριθμό εργαζομένων, αλλά και τα ειδικότερα στοιχεία που προκύπτουν από τη σχετική ανάλυση του οικονομικού φορέα), τυχόν επιμέρους σφάλματα ή παραλείψεις κατά τον σχετικό υπολογισμό, τα οποία προκύπτουν από υποβληθείσα επαρκή (κατά την προαναφερόμενη έννοια) ανάλυση, δεν δύνανται να καταστήσουν απαράδεκτη την οικονομική προσφορά, εφόσον αυτά δεν κρίνονται ουσιώδη. Χαρακτηρίζονται δε ουσιώδη τα σφάλματα και οι παραλείψεις στην περίπτωση που η διαμόρφωση της τιμής του εργατικού κόστους σε ύψος ανώτερο της τιμής του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους οφείλεται ακριβώς σε αυτά, τα οποία, αν δεν είχαν εμφιλοχωρήσει, θα είχαν ως αποτέλεσμα το προϋπολογιζόμενο εργατικό κόστος να υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους (ΔΕφΘεσς 65/2020).

28. Επειδή, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της πρώτης και δεύτερης παρεμβαίνουσας υποστηρίζοντας ότι η οικονομική τους προσφορά σφάλει λόγω

μη ορθού υπολογισμού του κόστους αντικατάστασης αδείας. Στο βαθμό, δε, που αναφέρεται στο ελάχιστο εργατικό κόστος, ο εν θέματι ισχυρισμός προβάλλεται ερειδόμενος επί εσφαλμένης προϋπόθεσης κι επομένως καταλήγει σε εσφαλμένο συμπέρασμα, . Τούτο διότι για την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς ως υπολειπόμενης του ελάχιστου εργατικού κόστους, δεν αρκεί η ανάδειξη των σφαλμάτων που έχουν επιφύλαξει στη μεθοδολογία υπολογισμού, αλλά θα πρέπει, ανεξάρτητα της μεθόδου, το εν τέλει προσφερόμενο και ειδικώς προσδιοριζόμενο εργατικό κόστος να υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο (ΔΕΦΑΘ 191/2018, σκ.8). Ειδικότερα, δε, η ως άνω αιτίαση περί του κόστους αντικατάστασης υπαλλήλου ερείδεται επί του γεγονότος ότι έχει υπολογισθεί η αναλογία των πραγματικών ημερών εργασίας, τις διαιρεί, ωστόσο, η προσφεύγουσα αυθαιρέτως για την εξεύρεση του κόστους αντικατάστασης με τα ωρομίσθια που αντιστοιχούν στις Μηνιαίες Μικτές Αποδοχές ανά άτομο. Συνεπώς βασίμως υποστηρίζει η πρώτη παρεμβαινούσα ότι *« ο παρατιθέμενος στην υπό κρίση προσφυγή από την προσφεύγουσα τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους με αναγωγή του υπολογισμού σε ωρομίσθιο [τελικό κόστος ανά ώρα] είναι προφανώς αβάσιμος και εσφαλμένος, διότι εν προκειμένω αφορά σε εργαζόμενους οι οποίοι θα απασχοληθούν με καθεστώς πλήρους απασχόλησης έναντι των νομίμων αποδοχών τους»*. Ομοιοτρόπως, η εσφαλμένη προϋπόθεση επί της οποίας ερείδεται ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας, αποδεικνύεται και από την ανάλυση των στοιχείων του φακέλου και δη από τα αρχεία των οικονομικών προσφορών των δύο παρεμβαινουσών. Αναλυτικότερα, από την ανάγνωση των οικείων αρχείων των οικονομικών προσφορών τους προκύπτει σαφώς, ότι έχουν υπολογίσει ρητά με βάση τους όρους της διακήρυξης και την κείμενη νομοθεσία το συνολικό κόστος της προσφοράς τους με σταθερή βάση το ύψος μηνιαίων αποδοχών, ήτοι υπολογίζουν το εργατικό κόστος όχι με αναγωγή στο ωρομίσθιο που αβασίμως κάνει η προσφεύγουσα αλλά επί τη βάσει καθεστώτος πλήρους μηνιαίας απασχόλησης του κάθε εργαζόμενου. Περαιτέρω, ο τρόπος υπολογισμού του ελάχιστου εργατικού κόστους (συμπεριλαμβανομένων και των αναλογούντων δώρων εορτών), τον οποίο εφάρμοσε η αναθέτουσα αρχή βασιζόμενος στο σύνολο των ωρών εργασίας που απαιτούνται, μηνιαίως, και στο καθοριζόμενο από την υπ' αριθμ. οικ. 4241/127/30.1.2019 απόφαση του

Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, εμφανίζεται, σύμφωνος με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών της διακήρυξης [ανάλυση οικονομικής προσφοράς] (ΔΕφΘεσ 78/2020). Ενόψει αυτού, η προσφυγή παρίσταται αβάσιμη καθώς οι υπολογισμοί της προσφεύγουσας στηρίζονται σε απασχόληση που δεν τεκμηριώνεται. Συναφώς οι εν θέματι υπολογισμοί της προσφεύγουσας παρίστανται αβάσιμοι διότι ερείδονται επί της εσφαλμένης προϋπόθεσης ότι η αναγωγή του υπολογισμού του κόστους προσφοράς πρέπει να γίνεται σε ωρομίσθιο [τελικό κόστος ανά ώρα]. Η εν λόγω αιτιολογική βάση της προσφυγής, ουδαμώς κατά τα ειδικώς κριθέντα βρίσκει έρεισμα στα στοιχεία του φακέλου ήτοι στις κείμενες διατάξεις και στους όρους της διακήρυξης. Συναφώς έχει κριθεί ότι *«για την κρίση περί μη νόμιμου υπολογισμού από την συμμετέχουσα σε διαγωνιστική διαδικασία του επίμαχου κονδυλίου, σε ύψος χαμηλότερο του αντίστοιχου ελάχιστου νόμιμου, οφείλει η προσφεύγουσα να συσχετίσει και να συνεκτιμήσει το ημερομίσθιο αυτό με τον αναγραφόμενο στην προσφορά αριθμό ημερών εργασίας αντικαταστατών»* (ΔΕφΑθ 181/2018), ενέργεια που εν προκειμένω ουδόλως διενήργησε η προσφεύγουσα δια της προσφυγής της. Συνεπώς ο συγκεκριμένος λόγος προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος (ΔΕφΘεσ 78/2020). Επέκεινα ενόψει δε του ότι δεν προβάλλονται με την προσφυγή άλλες συγκεκριμένες αιτιάσεις και δη, αναφορικά με τον αριθμό ημερών εργασίας αντικαταστατών που συνυπολόγισε η προσφεύγουσα, σε σχέση με την 5νθήμερη ή 6ήμερη εβδομαδιαία εργασία και τη βάση και αυτού διαμόρφωση της προσφοράς της, η αναθέτουσα αρχή δεν υποχρεούται κατ' αρχήν να εκφέρει ειδική ως προς τούτο άποψη ή αιτιολογία, ώστε λόγω της σιωπής της να μπορεί ενδεχομένως να συναχθεί τεκμήριο ομολογίας της (ΔΕφΑθ 181/2020). Εξάλλου, από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, δθέντος ότι ρητά επιβάλλεται στους συμμετέχοντες η υποχρέωση να τηρούν κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής, και άρα ευλόγως συνάγεται ότι η υποχρέωση αυτή καταλαμβάνει και τις αμοιβές κάθε επί μέρους κατηγορίας εργαζομένων που θα απασχοληθούν κατά την παροχή των υπό ανάθεση υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων και εκείνων που



θα απασχοληθούν ως αντικαταστάτες εργαζομένων σε κανονική άδεια, δεν προέκυψε ότι ο προϋπολογισμός του κόστους εργασίας αυτών υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου κόστους (ΔΕΦΑΘ 181/2020).

29. Επειδή, περαιτέρω, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι «η *προσβαλλόμενη πράξη εσφαλμένως ουσιαστικά περιορίζει την οικονομική αξιολόγηση των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων στην κατάταξη των οικονομικών τους προσφορών κατά σειρά μειοδοσίας, χωρίς να προηγείται ο ουσιαστικός έλεγχος των οικονομικών προσφορών ως προς την ανταπόκριση των δηλούμενων εκ των οικονομικών φορέων κονδυλίων προς τα κοστολογήσιμα στοιχεία της διακήρυξης, ήτοι κυρίως ως προς τη συμμόρφωση με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, παρά τις ρητές απαιτήσεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, του άρθρου 18 παρ. 2 του Ν. 4412/2016, και των λοιπών άρθρων της Διακήρυξης του διαγωνισμού*» προβάλλεται αορίστως κι επομένως απαραδέκτως, δεδομένης, δε, της εν θέματι αοριστίας του προβαλλόμενου λόγου, δεν συνεπάγεται η προβολή του υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να τοποθετηθεί καταθέτοντας τους ακριβείς υπολογισμούς που την οδήγησαν να εκτιμήσει ως επαρκές το εν θέματι επιμέρους ποσό των προσφορών των λοιπών συμμετεχόντων. Επομένως, εν γένει η προσφυγή της προσφεύγουσας κρίνεται απορριπτή.

30. Επειδή, απαραδέκτως η προσφεύγουσα επιδιώκει την κατακύρωση του διαγωνισμού στην ίδια, καθώς εκφεύγει από τις εξουσίες που παρέχει το οικείο νομοθετικό πλαίσιο στην ΑΕΠΠ (ΕΑ ΣΤΕ 54/2018). Συναφώς απαραδέκτως αιτείται να ακυρωθεί άλλως οίκοθεν ανακληθεί ή τροποποιηθεί κάθε άλλη συναφής πράξη της αναθέτουσας αρχής προγενέστερη ή μεταγενέστερη.

31. Επειδή, συνεπώς η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η πρώτη παρέμβαση.

32. Επειδή η δεύτερη παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί ως अपαράδεκτη.

33. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το παράβολο με κωδικό «...» ύψους 600 ευρώ που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει.

#### **Για τους λόγους αυτούς**

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

**Αριθμός Απόφασης: 915/2020**

Δέχεται την πρώτη παρέμβαση.

Απορρίπτει την δεύτερη παρέμβαση ως απαράδεκτη.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου με κωδικό «...», ποσού 600 ευρώ της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 17 Ιουλίου 2020 και εκδόθηκε στις 6 Αυγούστου 2020 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΕΥΑΓΓΕΛΙΑ ΜΙΧΟΛΙΤΣΗ**

**ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ**