

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 2 Ιουνίου 2022 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Σωτηρία Σταματοπούλου, Εισηγήτρια και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από από 26-4-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ **604/27.4.2022** προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «η προσφεύγουσα»), που εδρεύει στ... .., οδός ... αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ..., νπδδ (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), που εδρεύει στο ..., οδός ... αριθμ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής «η παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στ... .., οδός ... αριθμ. ..., όπως νομίμως εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της, *κοινοποιηθείσας την 15-4-2022 μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ*, υπ' αριθμ. **16/12-04-2022 (Θέμα 3ο) Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής** περί έγκρισης δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου, καθώς και της ενσωματωμένης σε αυτήν με αριθμ. 13/29-03-2022 (Θέμα ΕΗΔ 1ο) απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, δια της οποίας επικυρώθηκαν τα οικεία Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και κατακυρώθηκε σε αυτήν οριστικώς το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

Με την παρέμβασή της, η άνω παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

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 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 20-4-2022 ηλεκτρονική απόδειξη πληρωμής της Τράπεζας Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), ποσού 1.485,00€, υπολογιζόμενο επί της εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας της σύμβασης, ήτοι €297.000,00.

2. Επειδή με την υπ' αριθμ. ... Διακήρυξη, η Αναθέτουσα Αρχή προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου «Υπηρεσιών Καθαριότητας» για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου ... με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της προσφερόμενης τιμής, για χρονικό διάστημα ενός έτους, προϋπολογισμού 297.000,00€ άνευ Φ.Π.Α. (ή 368.280,00€ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος Φ.Π.Α.). Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης, η αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι, καθώς και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ της διακήρυξης, που αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα αυτής.

3. Επειδή η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της ΕΕ στις 27-8-2021, το δε πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 1-9-2021 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

4. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρ. 1.5 της Διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 27-9-2021 και ώρα 15:00 μ.μ. και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η 1-10-2021 και ώρα 10:00 π.μ. Στον εν λόγω διαγωνισμό, μετείχαν, υποβάλλοντας προσφορά **εννέα (9) οικονομικοί φορείς**, μεταξύ των οποίων η νυν προσφεύγουσα εταιρεία (με α/α προσφοράς ...), η νυν παρεμβαίνουσα εταιρεία «...» (με α/α προσφοράς 242286), καθώς και οι οικονομικοί φορείς «...», «...», «...», «...», «...», «...» και «...». Σε συνέχεια της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών και της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, η Επιτροπή του Διαγωνισμού συνέταξε το από 12-11-2021 Πρακτικό της περί Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Δικαιολογητικών Τεχνικών Προσφορών, με το οποίο εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων οικονομικών φορέων και την πρόκρισή τους στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας. Ακολούθως, με το από 28-3-2022 Πρακτικό της, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των οικονομικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων, πλην της εταιρείας «...» (αφού δεν κρίθηκαν ικανοποιητικές οι εξηγήσεις που υπέβαλε για το ασυνήθιστα χαμηλό κόστος αναλωσίμων που προσέφερε), και την ανάδειξη του οικονομικού φορέα «...» ως προσωρινού αναδόχου, καθώς προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή, ενώ η προσφεύγουσα κατετάγη δεύτερη (2^η) σε σειρά μειοδοσίας (μετά την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «...»). Τα ανωτέρω Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού επικυρώθηκαν με την υπ' αριθμ. **13/29-3-2022** απόφαση του Δ.Σ. της αναθέτουσας αρχής (ΕΗΔ 1ο θέμα), δυνάμει της οποίας αποφασίστηκε η ανάδειξη της εταιρείας «...», νυν παρεμβαίνουσας, ως προσωρινής αναδόχου, **με προσφερόμενη τιμή 263.223,41€ χωρίς Φ.Π.Α.** Ακολούθως, με την προσβαλλόμενη με την υπό εξέταση προσφυγή με αριθμ. **16/12-04-2022 (Θέμα 3ο) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής** περί έγκρισης δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου, επικυρώθηκε το από 7-4-2022 Πρακτικό Ελέγχου και Αξιολόγησης Δικαιολογητικών Κατακύρωσης της Επιτροπής του Διαγωνισμού και αποφασίστηκε ό,τι και η Επιτροπή εισηγούνταν σ' αυτό, ήτοι η οριστική

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

κατακύρωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού στην πρώτη μειοδότη εταιρεία «...». Η άνω με αριθμ. **16/12-4-2022** 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 αναδόχου ενσωματώνει πλέον όλες τις προηγηθείσες αποσπαστές πράξεις της διαδικασίας, ήτοι ενσωματώνει και την προηγηθείσα με αριθμ. 13/2022 απόφαση του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου] μετά των εγκεκριμένων Πρακτικών κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στις 15-4-2022, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Κατά της άνω εκτελεστής κατακυρωτικής απόφασης της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώθηκε αυτούσια και η μη κοινοποιηθείσα στους συμμετέχοντες εγκριτική των Πρακτικών δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών και οικονομικών προσφορών, με αριθμ. 13/2022 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, κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 15-4-2022, και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 26-4-2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση (και συγκεκριμένα κατά παρέκταση στην αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα, δεδομένου ότι η λήξη της προθεσμίας συνέπιπτε με εξαιρετέα – 25-4-2022, Δευτέρα του Πάσχα), ενώ, επίσης, ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και είναι ψηφιακώς υπογεγραμμένη.

7. Επειδή, η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατατάχθηκε δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό κρίση προσφυγής στο γεγονός ότι μη νομίμως, κατά τους ισχυρισμούς της, κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος, ματαιώνοντας την προσδοκία της ίδιας να αναδειχθεί ανάδοχος της σύμβασης, ως η αμέσως επόμενη σε σειρά κατάταξης.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή προέβη την 27-4-2022 στην προβλεπόμενη, από το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην έτερη συμμετέχουσα και θιγόμενη από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να ασκήσει ενδεχομένως το προβλεπόμενο δικαίωμα παρέμβασής της.

9. Επειδή η παρεμβαίνουσα άσκησε εν γένει παραδεκτώς, με προφανές έννομο συμφέρον, ως αναδειχθείσα οριστική ανάδοχος και εμπροθέσμως, δια κατάθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 5-5-2022 την υπό ίδια ημερομηνία Παρέμβασή της, αιτούμενη την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής,

10. Επειδή με την υπ' αριθμ. 888/2022 Πράξη του Προέδρου του παρόντος Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής η 2-6-2022 και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της προσφυγής.

11. Επειδή σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 11-5-2022, σε όλους τους συμμετέχοντες και στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. τις με αριθμ. πρωτ. Γ2/5026/11-5-2022 απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής, αιτούμενη την απόρριψή της, αναφέροντας ότι «..*Επί της ουσίας των αιτιάσεων που περιλαμβάνονται στην υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η θέση της αναθέτουσας αρχής είναι αφενός ότι η διακήρυξη του διαγωνισμού υπήρξε απολύτως σαφής, ουδέποτε προσβλήθηκε από κάποιον οικονομικό φορέα και καμία διευκρίνιση δεν ζήτησε οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας, αφετέρου ότι ελέγχθηκαν όλες οι προσφορές τόσο ως προς την πληρότητα όσο και ως προς την ορθότητά τους, σύμφωνα με το νομοθετικό*

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

πλαίσιο και τα δεδομένα που ίσχυαν κατά το χρόνο υποβολής τους και για αυτό το λόγο θεωρεί ότι η διαγωνιστική διαδικασία πρέπει να προχωρήσει ως έχει».

12. 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.

13. 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 «...» με διακριτικό τίτλο «...» και αναδείχθηκε αυτή οριστική ανάδοχος των δημοπρατούμενων υπηρεσιών καθαριότητας, καίτοι η προσφορά της παραβιάζει επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της Διακήρυξης και της νομοθεσίας που διέπει αυτήν, επαγόμενες τον αποκλεισμό της. Ειδικότερα, με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι το υπολογιζόμενο από την παρεμβαίνουσα και οριστική ανάδοχο επίδομα αδειας υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου, με τον **δεύτερο λόγο** της προσφυγής της ότι η παρεμβαίνουσα δεν υπολογίζει και δεν δηλώνει αναλογία δώρου Πάσχα στις αποδοχές για τους αντικαταστάτες των μονίμων εργαζομένων της που θα λάβουν την κανονική άδειά τους, και τέλος, με τον **τρίτο λόγο** ότι το ποσό που υπολογίζει για επιπλέον κόστος νυκτερινής απασχόλησης κατά τις ημέρες Δευτέρα έως Παρασκευή υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου.

14. Επειδή η **αναθέτουσα αρχή** στις υποβληθείσες απόψεις της αιτείται την απόρριψη της προσφυγής και των κατ' ιδίαν λόγων της, επισημαίνοντας ότι «...Η αρμόδια επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού με το από 11-05-2022 πρακτικό της επί της ουσίας των προδικαστικών προσφυγών εμμένει στις απόψεις όπως αυτές αποτυπώθηκαν στο με ημερομηνία υπογραφής 12-11-2021 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και στο με ημερομηνία υπογραφής 28-03-2022 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών του διαγωνισμού για την ανάθεση Υπηρεσιών Καθαριότητας, αρ. διακ. 21/2021».

15. Επειδή η **παρεμβαίνουσα** προβάλλει ότι οι προβαλλόμενοι με την προσφυγή λόγοι είναι στο σύνολό τους απορριπτέοι ως αβάσιμοι αντιτείνοντας ως προς τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής ότι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας στηρίζονται στην εσφαλμένη εκδοχή που ουδόλως προκύπτει από την προσφορά της, ότι οι εργαζόμενοι θα προσληφθούν αποκλειστικά για τη συγκεκριμένη σύμβαση, δηλαδή για το χρονικό διάστημα 01.11.2021-31.10.2022, που ορίζεται ότι θα διαρκέσει η συγκεκριμένη σύμβαση, καθώς και ότι η ημερομηνία 01.11.2021 ετέθη ως εκτιμώμενη/ ενδεικτική ημερομηνία έναρξης της σύμβασης, και όχι δεσμευτική, διότι η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε να προβλέψει εκ των προτέρων με ακρίβεια την ημερομηνία έναρξης της σύμβασης. Περαιτέρω, ως προς τον **δεύτερο λόγο** της προσφυγής, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι οι αντικαταστάτες εργαζόμενοι δεν θα απασχοληθούν καταρχήν κατά το επίμαχο τετράμηνο 1 Ιανουαρίου μέχρι 30 Απριλίου, και άρα δεν υπήρχε υποχρέωση να υπολογίσει για αυτούς δώρο Πάσχα. Τέλος, ως προς τον **τρίτο λόγο** της προσφυγής, η παρεμβαίνουσα αντιτείνει ότι η διατύπωση της Διακήρυξης περί «νυχτερινής βάρδιας» για το ωράριο 23.00 με 7.00 ήταν αυτή που ευλόγως της δημιούργησε ασάφεια, ώστε να θεωρήσει καταρχήν ότι όφειλε να υπολογίσει κόστος νυχτερινής εργασίας για το ωράριο 23.00 με 07.00, όπως και πράγματι έπραξε, ενώ τυχόν ασάφεια και αμφισημία οφειλόμενη σε αυπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής, δεν επιτρέπεται εν όψει των αρχών της διαφάνειας και του ανταγωνισμού να λειτουργήσει σε βάρος της, οδηγώντας σε αποκλεισμό της από τη διαγωνιστική διαδικασία.

16. 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 δημοσίων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής,

Αριθμός Απόφασης: 944 /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....», στο **άρθρο 53** ότι «..1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικειμένου της σύμβασης ιε) .. τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής... » 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.».

17. Επειδή, η παράγραφος 1 του **άρθρου 68 του ν. 3863/2010** «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις» (ΦΕΚ Α΄ 115), όπως αυτή ισχύει μετά την αντικατάστασή της με την παράγραφο 1 άρθρου 22 του ν. 4144/2013 (φ.ε.κ. Α΄ 88), ορίζει ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

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) ... 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. ... Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι». Με την προαναφερόμενη διάταξη θεσπίζεται υποχρέωση των αναθετουσών αρχών να απαιτούν από τους διαγωνιζόμενους την υποβολή των αναφερόμενων σε αυτήν στοιχείων με την πρόβλεψη, καταρχήν, ειδικού όρου στις διακηρύξεις των διαγωνισμών για την ανάθεση υπηρεσιών φύλαξης και καθαρισμού (ΕπΑνΣτΕ 300/2011). Εξάλλου, η διάταξη αυτή, όπως προκύπτει και από την αιτιολογική έκθεση του νόμου, αποβλέπει αφενός στη διασφάλιση των εργασιακών και ασφαλιστικών δικαιωμάτων των εργαζομένων, στον εντοπισμό της αδήλωτης εργασίας και στην αντιμετώπισή της και, αφετέρου, στην παροχή δυνατότητας στις επιτροπές αξιολόγησης προσφορών να αξιολογούν με επαρκή στοιχεία τις προσφορές και να μην παρατηρείται το φαινόμενο το συνολικό ποσό της προσφοράς να είναι μικρότερο του μισθολογικού κόστους.

18. Επειδή, περαιτέρω, ο **α.ν. 539/1945** «Περί χορηγήσεως κατ' έτος εις τους μισθωτούς αδειών μετ' αποδοχών» (ΦΕΚ Α' 229) ορίζει στο άρθρο 2, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 παρ. 1 του ν. 3302/2004 (φ.ε.κ. Α' 267), ότι: «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

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

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 αδειάς, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. 2. ...", στο άρθρο 3 ότι: «1. Κατά την διάρκεια της αδειάς ο μισθωτός δικαιούται, των συνηθών αποδοχών, ών θα εδικοιούτο εάν απησχολείτο παρά τη υποκειμένη επιχειρήσει κατά τον αντίστοιχον χρόνον ή των αποδοχών των τυχόν δια την περίπτωσιν ταύτην καθωρισμένων δια συλλογικής συμβάσεως. ...8. (προστέθηκε με το άρθρο 1 παρ. 3 του ν.δ. 4547/1966, φ.ε.κ. Α' 192) Αι αποδοχαί μετά του επιδόματος αδειάς, προκαταβάλλονται εις τον μισθωτόν κατά την έναρξιν της αδειάς» και στο άρθρο 5 ότι "...4 Σε περίπτωση λύσης της σχέσης εργασίας με οποιοδήποτε τρόπο.....οι μισθωτοί δικαιούνται από τον εργοδότη τους δύο (2) ημερομίσθια για κάθε μήνα απασχόλησής τους, ανεξάρτητα από τυχόν οφειλόμενη σ' αυτούς αποζημίωση για κάθε άλλο λόγο. Για απασχόληση μικρότερη από ένα μήνα καταβάλλεται ανάλογο κλάσμα. Για την εφαρμογή των προηγούμενων εδαφίων, προκειμένου για μισθωτούς που παρέχουν εργασία εκ περιτροπής ή διαλείπουσα, ως μήνας λογίζονται είκοσι

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

πέντε (25) ημέρες απασχόλησης» . Ο νομοθέτης, με πρόθεση να ενισχυθεί ο σκοπός της αναψυχής του εργαζόμενου, που επιδιώκεται με το θεσμό της άδειας, θέσπισε με τη διάταξη του **άρθρου 3 παρ. 16 ν. 4504/1966** (ΦΕΚ Α΄ 57), ένα πρόσθετο ποσό, το "επίδομα άδειας", το οποίο ισούται με το σύνολο των αποδοχών αδειας, με το διαλαμβανόμενο σ' αυτή χρονικό περιορισμό. Κατά τη διάταξη αυτή «Οι επί σχέσει εργασίας του ιδιωτικού δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιωδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "επίδοματος αδειας" ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του α.ν. 539/1945 ή άλλων διατάξεων καθοριζομένων ημερών αδειας αναπαύσεως μετ' αποδοχών, ων δικαιούται έκαστος μισθωτός, υπό τον περιορισμόν ότι το επίδομα τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει τας αποδοχάς ενός 15νθημέρου, διά τους επί μηνιαίω μισθώ αμειβόμενους, των 13 δε εργασίμων ημερών δια τους επί ημερομίσθιω ή κατά μονάδα εργασίας ή επί ποσοστοίς ή κατ' άλλον τρόπον αμειβόμενους μισθωτούς. Το ως άνω επίδομα καταβάλλεται ομού μετά των αποδοχών της αδειας αναπαύσεως του μισθωτού ...». Επιπρόσθετα, στο άρθρο 6 του ν. 3144/2003 (φ.ε.κ. Α΄ 111) ορίζεται ότι: «Ο εργαζόμενος δικαιούται κατά τον πρώτο χρόνο εργασίας του σε συγκεκριμένο εργοδότη να λάβει από την έναρξη της απασχόλησής του ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές, που προβλέπεται κατά τις κείμενες διατάξεις ότι δικαιούται μετά από συνεχή απασχόληση τουλάχιστον δώδεκα (12) μηνών σύμφωνα με το άρθρο 2 του α.ν. 539/1945, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 του Ν. 1346/1983 και όπως εκάστοτε ισχύει, κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας, που έχει συμπληρώσει στον ίδιο εργοδότη. Η ετήσια κανονική άδεια, η οποία θα χορηγείται σύμφωνα με τη διαδικασία του προηγούμενου εδαφίου, καθώς και το επίδομα αδειας, διέπονται κατά τα λοιπά από τις οικείες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας».

19. 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 πιθέμενα ζητήματα ορίζονται τα ακόλουθα:

«1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάθεση «Υπηρεσιών Καθαριότητας» για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου ...

.....
Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των αναφερομένων υπηρεσιών.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 368.280,00 € συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 297.000,00 €- ΦΠΑ: 71.280,00 €).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα έτος, με έναρξη την 01/11/2021.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι - ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, καθώς και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ της παρούσας διακήρυξης.

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών

Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα V της διακήρυξης.

Η οικονομική προσφορά των συμμετεχουσών εταιρειών πρέπει να περιλαμβάνει:

Την μηνιαία αμοιβή, χωρίς ΦΠΑ, των παρεχόμενων υπηρεσιών για την καθαριότητα του συνόλου των κτιριακών χώρων του Νοσοκομείου, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές, συμπεριλαμβανομένου και του κόστους των υλικών καθαρισμού.

Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού (εργολάβοι), επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται 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.

Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους.

Τιμές

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ.

Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, το κόστος των αναλωσίμων υλικών, η χρήση, η συντήρηση και η μεταφορά του παγίου εξοπλισμού, για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. **(δεν περιλαμβάνεται ο φόρος εισοδήματος 8%)**

Στην προσφορά τους, οι συμμετέχοντες, 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. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.

Καθώς στις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ (γραμμές) δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο συμμετέχων οικονομικός φορέας **υποχρεούται** να επισυνάψει στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά», την οικονομική προσφορά που έχει συνταχθεί σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ**, της παρούσας διακήρυξης. Σύμφωνα με το ανωτέρω αναφερόμενο υπόδειγμα απαιτείται η συμπλήρωση των κάτωθι πινάκων:

□ **Πίνακας 1.1 - Πίνακας ανάλυσης οικονομικής προσφοράς για το διάστημα παροχής υπηρεσιών: 01/11/2021 έως 31/10/2022**

Κατά την σύνταξη της ανωτέρω οικονομικής προσφοράς οι φορείς πρέπει να λάβουν υπόψη τις οδηγίες που υφίστανται στο τέλος του αναφερόμενου υποδείγματος. Το υποβαλλόμενο σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο θα είναι ψηφιακά υπογεγραμμένο και σε μορφή pdf.»

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ

ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΤΩΝ ΚΤΙΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ & ΤΟΥ ΑΥΛΕΙΟΥ

ΧΩΡΟΥ ΤΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ...

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

Οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας αποτελούν τα ελάχιστα αναγκαία χαρακτηριστικά της υπηρεσίας που απαιτούνται, προκειμένου αυτή να προσδιορισθεί αντικειμενικά με τρόπο που να ανταποκρίνεται στις ανάγκες του Νοσοκομείου, είναι δε απαράβατοι και η οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτούς συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς, σύμφωνα με την κρίση της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης.

Σε ορισμένα σημεία στις τεχνικές προδιαγραφές που ακολουθούν και όπου δεν είναι εφικτή η πλήρης τεχνική περιγραφή των ζητούμενων τεχνικών προδιαγραφών ίσως να αναφέρονται ενδεικτικά συγκεκριμένα προϊόντα ή εμπορικά σήματα. Στις περιπτώσεις αυτές τα ζητούμενα προϊόντα/υπηρεσίες είναι απλώς αντίστοιχα ή ισοδύναμα των ενδεικτικώς αναφερομένων. Οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς μπορούν να υποβάλλουν προσφορές τεκμηριώνοντας με τον καλύτερο κατά την κρίση τους τρόπο την αντιστοιχία.

.....

ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΩΡΩΝ - ΥΠΑΛΛΗΛΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΑΝΑ ΒΑΡΔΙΑ - ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ

Η καθαριότητα θα γίνεται καθημερινά σε 24ωρη βάση, σε τρεις βάρδιες ως εξής:

- α) 07:00 – 15:00 πρωινή ,
- β) 15:00 – 23:00 απογευματινή και
- γ) 23:00 – 07:00 νυκτερινή.

ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ (για 320 ημερολογιακές ημέρες)

ΗΜΕΡΕΣ	ΒΑΡΔΙΕΣ	ΣΥΝΟΛΟ ΩΡΩΝ ΒΑΡΔΙΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ ΗΜΕΡΩΝ	ΣΥΝΟΛΟ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΩ Ν ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ
ΔΕΥΤΕΡΑ - ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΕΡΓΑΣΙΜΕΣ	07:00 - 15:00	92	253	23.276
	15:00 - 23:00	16	4.048	
	23:00 - 07:00	8	2.024	
ΣΑΒΒΑΤΟ	07:00 - 15:00	16	52	832
	15:00 - 23:00	8	416	
	23:00 - 07:00	8	416	
ΚΥΡΙΑΚΗ – ΑΡΓΙΕΣ	07:00 - 15:00	16	60	960
	15:00 - 23:00	8	480	
	23:00 - 07:00	8	480	
ΣΥΝΟΛΑ		365	32.932	

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

[τίθεται ο πίνακας –υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς]

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 ή μερικής 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.
- 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

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

- *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».*

20. Επειδή με τον **πρώτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία δεν έχει ορθώς, νομίμως και σύμφωνα με τη Διακήρυξη υπολογίσει το **επίδομα αδείας και τούτο διότι έχει υπολογίσει επίδομα αδείας ίσο με 13 ημερομισθία και όχι 17 ημερομισθία**, ως όφειλε σύμφωνα με την εκ της Διακήρυξης διάρκεια της σύμβασης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα επικαλούμενη τα άρθρα της Διακήρυξης που καθορίζουν τη διάρκεια της σύμβασης (από **1-11-2021 έως 31-10-2022**), καθώς και την εφαρμοστέα νομοθεσία για τον υπολογισμό του επιδόματος αδείας (Ν. 4504/66, αρθρ. 3 περ. 16, Α.Ν. 539/1945, άρθρ. 4 παρ. 1 ως ισχύει, το άρθρ. 1 του Ν. 3302/2004) επί τη βάσει της οποίας κάθε εργαζόμενος δικαιούται κατ' έτος επίδομα αδείας το οποίο εκκαθαρίζεται στο τέλος κάθε έτους και αντιστοιχεί σε 2 ημερομισθία το έτος με ανώτατο όριο τα 13 ημερομισθία για τους εργατοτεχνίτες καθαριστές, επάγεται ότι σε όλο το διάστημα εκτέλεσης της επίμαχης σύμβασης, ήτοι από 1/11/2021 έως 30/12/2022 αντιστοιχεί σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία επίδομα αδείας ίσο με 17 ημερομισθία. Τούτων δοθέντων, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη και παράνομη, καθώς υπολογίζει και δηλώνει ότι οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν στο υπό κρίση έργο θα λάβουν επίδομα αδείας ίσο συνολικά με 13 ημερομισθία και ΟΧΙ με 17, ως όφειλε κατά πλήρη παράβαση της εργατικής νομοθεσίας. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα επάγεται ότι:

«...Στην προκειμένη περίπτωση ως πρώτο ημερολογιακό έτος εκτέλεσης της σύμβασης αποτελεί το διάστημα από 1/11/2021 – 31/12/2021 (έτος 2021), για το οποίο θα καταβληθεί επίδομα αδείας ύψους ίσου με 4 ημερομισθία (2 ημερομισθία /μήνα X 2 μήνες) και ως δεύτερο ημερολογιακό έτος εκτέλεσης της σύμβασης αποτελεί το διάστημα από 1/1/2022 – 31/10/2022, για το οποίο θα καταβληθεί επίδομα αδείας ίσο με 13 ημερομισθία (2 ημερομισθία /μήνα X 10 μήνες, μέχρι τη συμπλήρωση

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

13 ημερομισθίων). Επομένως σε όλο το διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης 1/11/2021 – 31/10/2022 αντιστοιχεί σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία επίδομα αδείας **ίσο με 17 ημερομίσθια**. Εν προκειμένω, όπως προκύπτει από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «...», και συγκεκριμένα από το αρχείο «1.Οικονομική Προσφορά ΓΝ ... 2021 (Κ) ...», σελ. 5., «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ «Β» Αναλυτικοί Πίνακες Υπολογισμών», η ως άνω εταιρεία «υπολογίζει επίδομα αδείας ίσο με 13 ημερομίσθια για όλο το χρονικό διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης και συγκεκριμένα υπολογίζει:

13 ημερομίσθια X 29,52 € = 383,76 € καταβαλλόμενο επίδομα αδείας κατ'άτομο άνευ εισφορών

Πλην όμως η ως άνω εταιρεία, θα έπρεπε σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία να υπολογίσει ως επίδομα αδείας το κατωτέρω ποσό:

- για το έτος 2021 (διάστημα από 1/11/2021 -31/12/2021):

2 ημερομίσθια το μήνα X 29,52 € ημερομίσθιο που υπολογίζει X 2 μήνες εκτέλεσης της σύμβασης = 118,08 € καταβαλλόμενο επίδομα αδείας για το έτος 2021 (1ο έτος εκτέλεσης της σύμβασης)

- για το έτος 2022 (διάστημα από 1/01/2022 -31/10/2022):

13 ημερομίσθια (2 ημ/μήνα έως την συμπλήρωση 13 ημερομισθίων) X 29,52 € = 383,76 € καταβαλλόμενο επίδομα αδείας για το έτος 2022 (2ο έτος εκτέλεσης της σύμβασης)

Συνολικό επίδομα αδείας για το διάστημα από 1/11/2021 – 31/10/2022 (118,08 € + 383,76 €) = 501,84 € και όχι 383,76 € που όλως παρανόμως και κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας υπολογίζει η εταιρεία «...».

21. Επειδή η παρεμβαίνουσα επί του υπό κρίση **πρώτου** λόγου της προσφυγής αντιτείνει ότι «...Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι προδήλως αβάσιμοι, διότι στηρίζονται στην εσφαλμένη εκδοχή που ουδόλως προκύπτει από τη δική μας προσφορά, ότι οι εργαζόμενοι θα προσληφθούν από την εταιρία μας αποκλειστικά για τη συγκεκριμένη σύμβαση, δηλ. για το χρονικό διάστημα 01.11.2021-31.10.2022, που ορίζεται ότι θα διαρκέσει η συγκεκριμένη σύμβαση Όμως, η εταιρία μας ως γνωστόν διαθέτει εδώ και χρόνια σταθερό προσωπικό που απασχολείται στα διάφορα έργα που

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

αναλαμβάνει, και άρα η εταιρία μας δεν θα προσλάβει εργαζομένους αποκλειστικά για το χρονικό διάστημα της συγκεκριμένης σύμβασης, αλλά θα απασχολήσει σε αυτήν τους εργαζομένους που ήδη έχει στη διάθεσή της. Σημειωτέον ότι η εταιρία μας ήδη εκτελεί το παρόν έργο και άρα θα συνεχίσει να απασχολεί τους εργαζομένους που ήδη απασχολεί στο παρόν έργο. Κατ' επέκταση η εταιρία μας υπολόγισε το επίδομα αδείας έχοντας υπόψη της το συγκεκριμένο δεδομένο, το οποίο δεν έλαβε υπόψη της η προσφεύγουσα, αλλά υπέλαβε αυθαίρετα (επειδή έτσι τη σύμφερε) ότι θα προσλάβουμε εργαζομένους μόνο για τη συγκεκριμένη σύμβαση, το οποίο φυσικά δεν είθισται για καμία εταιρία καθαρισμού. Αν υιοθετούσαμε την «Λογική» της προσφεύγουσας, θα έπρεπε για το έτος 2021 να υπολογίσουμε για τους ίδιους εργαζομένους ως επίδομα αδείας 13 ημέρες για το διάστημα 1/1/2021-31/10/2021 στο πλαίσιο της σύμβασης που απασχολούνταν εκείνο το διάστημα + άλλες 4 ημέρες για το διάστημα από 1/11/2021-31/12/2021, δηλ. συνολικά για 17 ημέρες κατ' έτος!! Τούτο, όμως, θα ήταν παράνομο διότι με βάση την ως άνω νομοθετική διάταξη, το επίδομα αδείας που δικαιούνται οι αμειβόμενοι με μερομίσθιο αντιστοιχεί ΤΟ ΜΕΓΙΣΤΟ σε 13 ημέρες κατ' έτος. Άλλωστε, είναι προφανές ότι η ημερομηνία 01.11.2021 ετέθη ως εκτιμώμενη/ ενδεικτική ημερομηνία έναρξης της σύμβασης, και όχι δεσμευτική, διότι η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε να προβλέψει εκ των προτέρων με ακρίβεια την ημερομηνία έναρξης της σύμβασης. Είναι χαρακτηριστικό ότι μέχρι σήμερα, ενώ έχουν περάσει πολλοί μήνες, η σύμβαση δεν έχει εκκινήσει. Για τον λόγο αυτό άλλωστε πουθενά στη Διακήρυξη δεν οριζόταν, και μάλιστα ρητά και με ακρίβεια, ότι το εργατικό κόστος θα έπρεπε να υπολογιστεί για το συγκεκριμένο διάστημα 01.11.2021-31.10.2022, και άρα προφανώς αρκούσε ο νόμιμος υπολογισμός του εργατικού κόστους για ένα έτος. Εάν η αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε έναν τέτοιο υπολογισμό αποκομμένο και αποκλειστικά για το συγκεκριμένο διάστημα, θα έπρεπε ρητά να το αναφέρει στην διακήρυξη και τότε σ' αυτήν την περίπτωση θα έπρεπε να προβλεφθεί και να υπολογισθεί όχι μόνο το επίδομα αδείας, αλλά και η αποζημίωση κατά την απόλυση με το πέρας του έργου! Τέτοια όμως απαίτηση δεν υπήρξε και ορθώς η επιχείρησή μας όπως και οι άλλοι συμμετέχοντες υπολόγισαν το επίδομα αδείας το οποίο αντιστοιχεί συνολικά για ένα έτος, ήτοι για 13 ημέρες».

22. Επειδή εκ των προπαρατεθέντων άρθρων της Διακήρυξης, προκύπτει ότι η Διακήρυξη του διαγωνισμού προσδιορίζει για τον υπολογισμό του εργατικού κόστους ρητώς τη διάρκεια της σύμβασης από 1/11/2021 έως 31/10/2022, ήτοι για τη σύνταξη της προσφοράς και την κοστολόγησή της, λαμβάνεται υπόψη το ανωτέρω χρονικό διάστημα. Τούτο προκύπτει αφενός από το άρθρ. 1.3 της Διακήρυξης αλλά και από το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V - ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της Διακήρυξης, όπου για τον υπολογισμό του εργατικού κόστους έχει ρητώς τεθεί το χρονικό διάστημα από 1/11/2021 έως 31/10/2021. Περαιτέρω, σύμφωνα με το ρητό και σαφές γράμμα του νόμου, οι εργαζόμενοι δικαιούνται επιδόματος αδείας ανάλογο με τις αποδοχές των ημερών αδείας που δικαιούνται, με τον περιορισμό ότι το επίδομα αδείας δεν μπορεί να υπερβαίνει τις αποδοχές ενός 15ημέρου για τους αμειβόμενους με μισθό ή τα 13 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο (βλ. άρθρο 3 παρ. 16 του Ν. 4504/1966). Ωστόσο, ως βασίμως προβάλλει η παρεμβαίνουσα από κανέναν όρο της Διακήρυξης δεν προβλέπεται ότι το προσωπικό που θα απασχοληθεί θα προσληφθεί για τη συγκεκριμένη σύμβαση και δη για το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα διάρκειας της, με αποτέλεσμα οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας περί χρησιμοποίησης εργαζομένων που ήδη απασχολούνται σε αυτήν να παρίστανται νόμιμοι. Άλλωστε σε κάθε περίπτωση η παρεμβαίνουσα, ως άλλωστε συνομολογεί και η προσφεύγουσα, έχει κοστολογήσει στην οικονομική της προσφορά 13 μικτά ημερομίσθια για το χρονικό διάστημα της σύμβασης, τα οποία καλύπτουν το χρονικό διάστημα από 1-11-2021 έως 31-10-2022, υπό την συνθήκη της χρησιμοποίησης εργαζομένων που ήδη απασχολεί, ως άλλωστε δηλώνει στην παρέμβασή της. Υπό τη συνθήκη αυτή, η λογική της προσφεύγουσας θα οδηγούσε στην χορήγηση επιδόματος αδείας στους νυν εργαζομένους της πλέον του νομίμου. Άρα, ο πρώτος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος, κατ' αποδοχή των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

23. Επειδή με τον **δεύτερο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, καθώς **δεν υπολόγισε και δεν δήλωσε** στο εργατικό κόστος της οικονομικής της προσφοράς την αναλογία Δώρου Πάσχα στις αποδοχές

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

των αντικαταστατών των μόνιμων εργαζομένων της που θα λάβουν την κανονική άδειά τους. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα επάγεται ότι «...η υπό ανάθεση σύμβαση, έχει χρονική διάρκεια ενός (1) έτους, ήτοι από 1/11/2021 έως 31/10/2022, όπως ορίζεται ρητά στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης, ώστε να υποστηριχθεί βασίμως από την εν λόγω εταιρεία ότι για το διάστημα αυτό δεν πρόκειται να επιβαρυνθεί με Δώρο Πάσχα των αντικαταστατών εργαζομένων της, ΟΥΤΕ δύναται νομίμως να υποστηριχθεί ότι οι αντικαταστάτες των εργαζομένων της θα απασχοληθούν κατά το διάστημα από 01/05 έως 31/12 για το οποίο δεν καταβάλλεται Δώρο Πάσχα, ήτοι ότι όλοι οι μόνιμοι εργαζόμενοι της θα λάβουν την κανονική άδειά τους το διάστημα από 01/05 έως 31/12, καθώς μία τέτοια προγενέστερη συμφωνία εργοδότης εταιρείας και εργαζομένου (**άρνηση χορήγησης αδειάς για το διάστημα από 01/01 έως 30/04**) θα θεωρείτο ανύπαρκτη και θα παραβίαζε κατάφωρα τις αναγκαστικού δικαίου διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας».

24. Επειδή η παρεμβαίνουσα προς αντίκρουση του **δεύτερου** λόγου της προσφυγής επάγεται «...Εν προκειμένω, οι αντικαταστάτες εργαζόμενοι δεν θα απασχοληθούν καταρχήν κατά το επίμαχο τετράμηνο 1 Ιανουαρίου μέχρι 30 Απριλίου, και άρα δεν υπήρχε υποχρέωση να υπολογίσουμε για αυτούς δώρο Πάσχα. Όσοι όμως από τους παραπάνω μισθωτούς, που η σχέση τους με τον εργοδότη δεν διήρκεσε ολόκληρο το χρονικό διάστημα δικαιούνται να λάβουν τμήμα του δώρου ανάλογο με τη χρονική διάρκεια της εργασιακής τους σχέσης. Άλλωστε, το αν ο αντικαταστάτης θα λάβει αναλογία δώρου Χριστουγέννων ή δώρου Πάσχα εξαρτάται από το ακριβές χρονικό διάστημα για το οποίο θα απασχοληθεί. Στην υπό κρίση περίπτωση στους εργαζόμενους θα χορηγηθεί άδεια αναψυχής κατά τη διάρκεια του θέρους ως ορίζει ο νόμος και επομένως τις ημέρες που θα λείπουν με άδεια αναψυχής και θα εργαστεί ο αντικαταστάτης για αυτές τις ημέρες ο αντικαταστάτης δικαιούται δώρο Χριστουγέννων. Εάν, όμως, κάποιος εργαζόμενος απουσιάσει με άδεια αναψυχής και αναπληρωθεί από τον αντικαταστάτη στο χρονικό διάστημα από 01/01 έως 30/04 του έτους τότε δώρο Πάσχα και μόνον αυτό. Άρα οι αντικαταστάτες, ανάλογα με το διάστημα που θα απασχοληθούν λαμβάνουν είτε δώρο Πάσχα είτε δώρο Χριστουγέννων, δεν μπορεί όμως να λάβει ο εργαζόμενος αντικαταστάτης και δώρο Χριστουγέννων και δώρο Πάσχα, και άρα δεν οφείλαμε να υπολογίσουμε και τα δύο. Ορθώς λοιπόν η εταιρία μας

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

υπολόγισε μόνο δώρο Χριστουγέννων, διότι οι εργαζόμενοι αντικαταστάτες δε θα λάβουν ταυτόχρονα και τα δύο δώρα, ενώ το δώρο Χριστουγέννων υπερκαλύπτει το δώρο Πάσχα. Άλλωστε, ακόμα και τμηματικά να εργαζόταν ένας αντικαταστάτης, ήτοι και σε χρονικό διάστημα που χορηγείται δώρο Πάσχα και σε χρονικό διάστημα που χορηγείται δώρο Χριστουγέννων, και πάλι θα έπαιρνε αναλογία των δώρων και όχι ολόκληρο δώρο Χριστουγέννων και ολόκληρο δώρο Πάσχα. Άρα, σε κάθε περίπτωση, η εταιρία μας υπολογίζοντας δώρο Χριστουγέννων καλύπτει το απαιτούμενο για τους αντικαταστάτες προσό δώρων». Ήτοι η παρεμβαίνουσα, ενώ δεν αμφισβητεί τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας περί μη συμπερίληψης στο εργατικό κόστος της οικονομικής της προσφοράς της αναλογίας Δώρου Πάσχα στις αποδοχές των αντικαταστατών των μόνιμων εργαζομένων της που θα λάβουν την κανονική άδειά τους, αιτιολογεί τους υπολογισμούς της στο γεγονός ότι οι αντικαταστάτες των μόνιμων εργαζομένων **δεν θα απασχοληθούν κατά το χρονικό διάστημα από 1-1-2022 έως 30-4-2022, καθώς οι μόνιμοι εργαζόμενοι της θα λάβουν άδεια αναψυχής κατά τη διάρκεια του θέρους**. Επομένως, έλαβε υπόψη της, ότι η άδεια θα ληφθεί μόνο κατά το διάστημα αυτό και όχι από 1/1 ως 30/4, **με συνέπεια να μην υπολογίσει αναλογία δώρου Πάσχα επί του κόστους αντικατάστασης**. Πλην όμως, όπως βάσιμα η προσφεύγουσα προβάλλει, υφίσταται κατά νόμο δικαίωμα χορήγησης αναλογικής αδειάς από τον πρώτο μήνα εργασίας, ο δε χρόνος χορήγησης της καθορίζεται, σε αντίθεση με τους αντίθετους στην εργατική νομοθεσία, ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, μετά από συμφωνία μεταξύ εργαζόμενου και εργοδότη και όχι αυτοβούλως και κατ' αποκλειστική ευχέρεια και επιλογή, βάσει των επιχειρηματικών επιδιώξεων του εργοδότη, με πρόσθετο μόνο περιορισμό ότι οι μισοί εργαζόμενοι της επιχείρησης πρέπει να λάβουν άδεια μεταξύ 1/5 και 30/9, χωρίς ούτως να αποκλείεται και δη εξ αρχής, η λήψη αδειάς από 1/1 ως 30/4. Εν προκειμένω δε, ούτε σχετική συμφωνία προκύπτει πως υφίσταται μεταξύ εργοδότη και συγκεκριμένων εργαζομένων, που όλοι τους μετά ήδη βεβαιότητας είναι γνωστό ότι θα αποτελέσουν τους αποκλειστικούς εργαζόμενους της παρεμβαίνουσας στο νυν έργο και δη, για όλο το διάστημα από 1/11/2021 ως 31/10/2022, ούτε η παρεμβαίνουσα δύναται να αποκλείσει εκ των προτέρων τέτοιο δικαίωμα στους εργαζομένους της, χωρίς συγκεκριμένη συμφωνία μεταξύ αυτής και

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

συγκεκριμένων εργαζόμενων για συγκεκριμένο έτος, άλλως, η παρεμβαίνουσα επί της ουσίας επικαλείται προς στοιχειοθέτηση της προσφοράς της, μια αντίθετη στο νόμο πρακτική, που αποσκοπεί να εφαρμόσει. Πλην όμως, το άρ. 61 Ν. 4808/2021, με ισχύ ήδη προ υποβολής της προσφοράς και όπως τροποποίησε το άρ. 4 παρ. 1 ΑΝ 539/45, ορίζει ότι *«Η χρονική περίοδος χορηγήσεως της αδειάς κανονίζεται μεταξύ εργοδότη και μισθωτού, του πρώτου υποχρεωμένου να χορηγήσει 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 αδειάς δέον να ικανοποιούνται εντός του από 1ης Μαΐου μέχρι 30 Σεπτεμβρίου χρονικού διαστήματος. Η κατά τα ανωτέρω απαιτούμενη αίτησις σκοπεί μόνον εις τον προσδιορισμόν των χρονικών ορίων, εντός των οποίων υφίσταται υποχρέωσις διά την χορήγησιν της αδειάς και δεν αποτελεί τυπικήν προϋπόθεσιν διά την υπό του μισθωτού, κατά τας διατάξεις του παρόντος νόμου, άσκησιν του εις άδειαν μετ' αποδοχών δικαιώματος αυτού. Η δικαιούμενη, κατ' έτος, άδεια πρέπει να εξαντλείται μέχρι το πρώτο τρίμηνο του επόμενου ημερολογιακού έτους»*, ενώ και η προϊσχύσασα ούτως ή άλλως εκδοχή της ίδιας διάταξης όριζε ότι *«Η χρονική περίοδος χορηγήσεως της αδειάς κανονίζεται μεταξύ εργοδότη και μισθωτού, του πρώτου υποχρεωμένου να χορηγήσει 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 αδειάς δέον να ικανοποιούνται εντός του από 1ης Μαΐου μέχρι 30 Σεπτεμβρίου χρονικού διαστήματος. Η κατά τα ανωτέρω απαιτούμενη αίτησις σκοπεί μόνον εις τον προσδιορισμόν των χρονικών ορίων, εντός των οποίων υφίσταται υποχρέωσις διά την χορήγησιν της αδειάς 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 υποχρεωμένου όπως προ της λήξεως του ημερολογιακού έτους, παράσχη την άδειαν έστω και εάν δεν εξητήθη αύτη υπό του μισθωτού»*. Άρα, ο εργοδότης δεν δύναται εκ των προτέρων να αποκλείσει μονομερώς το δικαίωμα λήψης αδειάς για οιαδήποτε μελλοντική περίοδο, αλλά θα πρέπει ο χρόνος αδειάς να κανονιστεί «μεταξύ εργοδότη και μισθωτού», με υποχρέωση όμως του εργοδότη πάντως, σε κάθε περίπτωση

να χορηγήσει άδεια, εφόσον ζητηθεί «*το πολύ εντός διμήνου από της υπό του [μισθωτού] δευτέρου διατυπώσεως της σχετικής αιτήσεως [αδείας]*». Επομένως, εφόσον μισθωτός ζητήσει άδεια από 1/1 ως 28/2, ο εργοδότης δεν έχει δικαίωμα να μην την χορηγήσει ως 30/4 (με το όριο απώτατης χορήγησης να εξαρτάται από τον χρόνο της δεύτερης αίτησης), πολλώ δε μάλλον να απαγορεύσει στον εργαζόμενο να ζητήσει σχετική άδεια εκ των προτέρων και ενώ άλλωστε, η ρήτρα αυτή εισέτι περαιτέρω περιορίζει ακόμη και την ευχέρεια του εργοδότη, όχι ως μονομερώς καθορίζοντος, αλλά ως συμφωνούντος τον ακριβή χρόνο αδείας, με τον εργαζόμενο. Άρα, η παρεμβαίνουσα εταιρεία «...» αφενός υποκοστολόγησε την προσφορά της ως προς το εργατικό κόστος που αφορά την αναλογία δώρου Πάσχα αντικαταστατών, το οποίο η ίδια δεν συμπεριέλαβε αναφέροντας στον Πίνακα Β «**Αναλυτικοί Πίνακες Υπολογισμών**» επί λέξει «**ΔΠ Αντ. (ΟΧΙ) διότι η ΚΑ κατά το θέρος**», με αποτέλεσμα η μη λήψη υπόψη αυτού να άγει σε υποκοστολόγηση της προσφοράς της. Σε κάθε δε περίπτωση η άνω πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας έρχεται σε πλήρη αντίθεση με την τήρηση της εργατικής νομοθεσίας, ως εκ τούτου αλυσιτελώς εκ μέρους της τελευταίας προβάλλεται ο ισχυρισμός ότι η προσφεύγουσα δεν υπολογίζει το συνολικό νόμιμο εργατικό κόστος, και άρα δεν δύναται να υπολογιστεί αν το επίμαχο σφάλμα της προσφοράς της είναι ουσιώδες. Κατόπιν των ανωτέρω, ο **δεύτερος** λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

25. Επειδή με τον **τρίτο** λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι μη νόμιμη και αποκλειστέα για τον λόγο ότι το ποσό που έχει υπολογίσει για κόστος νυκτερινής απασχόλησης για τις ημέρες Δευτέρα έως Παρασκευή, **υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου**, κατά πλήρη παράβαση της εργατικής νομοθεσίας και της διακήρυξης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι σύμφωνα με το ζητούμενο πρόγραμμα καθαρισμού της διακήρυξης (σελ. 64), απαιτείται η απασχόληση του προσωπικού καθαριότητας κατά τις ημέρες Δευτέρα έως Παρασκευή ως ακολούθως:

«ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΩΡΩΝ - ΥΠΑΛΛΗΛΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΑΝΑ ΒΑΡΔΙΑ - ΕΡΓΑΤΩΡΩΝ

Η καθαριότητα θα γίνεται καθημερινά σε 24ωρη βάση, σε τρεις βάρδιες ως εξής:

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

- α) 07:00 – 15:00 πρωινή ,
β) 15:00 – 23:00 απογευματινή και
γ) 23:00 – 07:00 νυκτερινή.

Οι συνολικές ώρες εργασίας, παρουσιάζονται στον ακόλουθο πίνακα:

ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ (για 320 ημερολογιακές ημέρες)

ΗΜΕΡΕΣ	ΒΑΡΔΙΕΣ	ΣΥΝΟΛΟ ΩΡΩΝ ΒΑΡΔΙΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ ΗΜΕΡΩΝ	ΣΥΝΟΛΟ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ
ΔΕΥΤΕΡΑ - ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ ΕΡΓΑΣΙΜΕΣ	07:00 - 15:00	92	253	23.276
15:00 - 23:00		16		4.048
23:00 - 07:00		8		2.024
ΣΑΒΒΑΤΟ	07:00 - 15:00	16	52	832
15:00 - 23:00		8		416
23:00 - 07:00		8		416
ΚΥΡΙΑΚΗ – ΑΡΓΙΕΣ	07:00 - 15:00	16	60	960
15:00 - 23:00		8		480
23:00 - 07:00		8		480
ΣΥΝΟΛΑ		365		32.932

Εκ του ανωτέρω Πίνακα προκύπτει ότι:

- Στο απογευματινό ωράριο 15:00 -23:00 (Σύνολο ωρών βάρδιας 16, ήτοι 2 άτομα X 8 ώρες το άτομο) **μία ώρα, ήτοι η ώρα από 22:00 – 23:00, αντιστοιχεί σε νυκτερινή απασχόληση αμειβόμενη με προσαύξηση νυκτερινής απασχόλησης 25% και**
- Στη **ΝΥΚΤΕΡΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ 23:00 -7:00** (Σύνολο ωρών βάρδιας 8, ήτοι 1 άτομο X 1 ώρα βάρδιας το άτομο) **επτά ώρες, ήτοι οι ώρες από 23:00 – 06:00, αντιστοιχούν σε νυκτερινή απασχόληση αμειβόμενη με προσαύξηση νυκτερινής απασχόλησης 25%.**

Επομένως οι συνολικές νυκτερινές ώρες απασχόλησης, αμειβόμενες με προσαύξηση 25% σύμφωνα με τον πίνακα κατανομής βαρδιών και ωρών της Διακήρυξης, κατά τις ημέρες Δευτέρα έως Παρασκευή, ανέρχονται συνολικά σε:

- ώρες κατά το ωράριο 15:00 – 23:00 (1 ώρα X 2 άτομα στη βάρδια) + 7 ώρες κατά το ωράριο 23:00- 06:00 (1 ώρα X 1 άτομο στο βάρδια) = **9 ώρες νυκτερινής απασχόλησης κατά τις ημέρες Δευτέρα έως Παρασκευή αμειβόμενες με προσαύξηση 25% και όχι 8 όπως παρανόμως υπολογίζει η μειοδότηρια εταιρεία.**

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

- *Εν προκειμένω η εταιρεία «...» και ειδικότερα στη σελίδα 7 του αρχείου «1Οικονομική Προσφορά ΓΝ ... 2021 ...», κατά την εξαγωγή του επιπλέον κόστους νυκτερινής απασχόλησης προβαίνει στον κατωτέρω υπολογισμό:*

«253 ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή X 8 ώρες νυκτερινής απασχόλησης = 2.024 ώρες»

«2024 ώρες νυκτερινής απασχόλησης X 8,80 € προσφερόμενη από την εταιρεία τιμή ώρας = 17.811,20€»

ΠΛΗΝ ΟΜΩΣ ΘΑ ΕΠΡΕΠΕ Η ΩΣ ΑΝΩ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΝΑ ΠΡΟΒΕΙ ΣΤΟΝ ΚΑΤΩΤΕΡΩ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟ:

253 ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή X 9 ώρες νυκτερινής απασχόλησης σύμφωνα με το πρόγραμμα της διακήρυξης = 2.277 ώρες

*2.277 ώρες νυκτερινής απασχόλησης X 8,80 € προσφερόμενη από την εταιρεία τιμή ώρας = **20.037,60 € και όχι 17.811,20€ που όλως παρανόμως και κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας υπολογίζει.***

Ο ως άνω εσφαλμένος και κατά παράβαση των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης υπολογισμός, συμπαρασύρει και έχει ως αποτέλεσμα τον εσφαλμένο και κάτω του νομίμου υπολογισμό του συνολικού εργατικού κόστους και της οικονομικής προσφοράς της εν λόγω εταιρείας.

*Ως εκ τούτου ο ως άνω εσφαλμένος υπολογισμός του επιπλέον κόστους νυκτερινής απασχόλησης από την εταιρεία «...», έχει ως αποτέλεσμα **το παράνομο και κάτω του ελάχιστου νομίμου υπολογισμού του κόστους επιπλέον νυκτερινής απασχόλησης, και κατ' επέκταση του εργατικού της κόστους, το ποσό του οποίου υπολείπεται κατά ποσό τουλάχιστον 2.226,40 €.***

26. Επειδή η παρεμβαίνουσα προς αντίκρουση του άνω τρίτου λόγου της προσφυγής επικαλείται ασάφεια της Διακήρυξης, υποστηρίζοντας ότι **«...στη Διακήρυξη, που αποτελεί το ειδικό κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού, ως «νυκτερινή βάρδια» ονοματίζεται το ωράριο 23.00 μμ έως 7.00 πμ.»**. Ωστόσο, ο άνω ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας προβάλλεται αβασίμως και απαραδέκτως. Και τούτο διότι η Διακήρυξη στον Πίνακα του Παραρτήματος II (σελ. 64) καθορίζει το ζητούμενο πρόγραμμα καθαρισμού και τις απαιτούμενες βάρδιες ανά ημέρα, καθημερινές και **Σαβ/κα**, ορίζοντας τον απαιτούμενο συνολικό ωρών ανά βάρδια, και ουδόλως καθορίζει, ούτε άλλωστε δύναται να συναχθεί από το μέσο επιμελή διαγωνιζόμενο, ότι στο άνω πρόγραμμα καθαρισμού προσδιορίζονται από τη Διακήρυξη οι ώρες που

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

έκαστος διαγωνιζόμενος οφείλει να κοστολογήσει με την προσαύξηση νυκτερινής εργασίας 25%. Συνεπώς, ουδόλως πρόκειται για ασάφεια ή πλημμέλεια της Διακήρυξης εν προκειμένω, ως αβασίμως προβάλλει η παρεμβαίνουσα, η οποία σε κάθε περίπτωση απαραδέκτως στρέφεται κατά του άνω όρου της Διακήρυξης στο παρόν στάδιο. Τέλος, αλυσίτελως προβάλλεται από την παρεμβαίνουσα ότι η άνω πλημμέλεια δεν κρίνεται ουσιώδης καθώς πλειστάκις ορίζεται στη Διακήρυξη η υποχρέωση, επί ποινή αποκλεισμού, τήρησης των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, ενώ σε κάθε περίπτωση η προσφεύγουσα ορισμένως προσδιορίζει ότι η άνω πλημμέλεια στην οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας επιφέρει υποκοστολόγησή της ανερχόμενη σε 2.226,40€. Άρα, ο υπό κρίση **τρίτος** λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

27. Επειδή κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή. Να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη αριθμ. 16/12-04-2022 (Θέμα 3ο) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής περί έγκρισης δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου, καθώς και η ενσωματωμένη σε αυτήν με αριθμ. 13/29-03-2022 (Θέμα ΕΗΔ 1ο) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, δια της οποίας επικυρώθηκαν τα οικεία Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και κατακυρώθηκε σε αυτήν οριστικώς το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

28. 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.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. **16/12-04-2022 (Θέμα 3ο) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής** περί έγκρισης

Αριθμός Απόφασης: 944 /2022

δικαιολογητικών κατακύρωσης και ανάδειξης οριστικού αναδόχου, καθώς και την ενσωματωμένη σε αυτήν με αριθμ. 13/29-03-2022 (Θέμα ΕΗΔ 1ο) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής, δια της οποίας επικυρώθηκαν τα οικεία Πρακτικά της Επιτροπής του Διαγωνισμού περί έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας και κατακυρώθηκε σε αυτήν οριστικώς το αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος από την προσφεύγουσα παραβόλου. Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 2 Ιουνίου 2022 και εκδόθηκε στις 22 Ιουνίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΖΑΡΛΑΣ