

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 09.02.2018 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου –Εισηγήτρια-
και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην
ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. από 29.01.2018 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον
ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή, με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 78/31.01.2018 και Ειδικό Αριθμό Κατάθεσης (ΕΑΚ) 5/13/31.01.2018,
της προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία «.....»

με δ.τ. «.....», η οποία εδρεύει στην
..... επί της οδού νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της με αριθ. 465/17.1.2018 Απόφασης
..... : περί εγκρίσεως του από 18.12.2017 πρακτικού περί
αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των
διαγωνιζομένων, όπως η εν λόγω απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο διενέργειας
Ηλεκτρονικού, Ανοικτού, Δημόσιου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με τη με
αριθ. Διακήρυξη, με αντικείμενο τη «Φύλαξη των χώρων του
..... για 8 μήνες από την υπογραφή της σύμβασης»
προϋπολογισθείσας δαπάνης 84.838,70 €, πλέον ΦΠΑ, και με κριτήριο
ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει
τιμής.

Της Παρεμβαίνουσας η οποία διατηρεί
ατομική επιχείρηση παροχής υπηρεσιών ασφάλειας με δ.τ. «.....
» και εδρεύει στη οδός

Με την Προδικαστική Προσφυγή της, η Προσφεύγουσα επιδιώκει την
ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με
αυτήν, κατόπιν αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των
διαγωνιζομένων, αποφασίστηκε η απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της
προσφεύγουσας και η ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της υπόψη
σύμβασης της συνδιαγωνιζόμενης και δη παρεμβαίνουσας
η οποία διατηρεί ατομική επιχείρηση παροχής υπηρεσιών
φύλαξης.

Ετέρωθεν, η Προσφεύγουσα αιτείται όπως διαταχθεί η αναστολή
προόδου της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί
της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής της.

Με την Παρέμβασή της, η η οποία διατηρεί
ατομική επιχείρηση παροχής υπηρεσιών ασφάλειας με δ.τ. «.....
αιτείται την απόρριψη της υπό κρίση Προσφυγής και ως εκ τούτου
τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης ως άνω απόφασης κατά το
μέρος που με την τελευταία έγινε δεκτή η οικονομική της προσφορά και
αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, έχει κατατεθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο
363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017
(ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό), ποσού 600,00
€, το οποίο αποτελεί κατά το νόμο το κατώτατο προβλεπόμενο ποσό
παραβόλου, σε περίπτωση που από τον υπολογισμό της αξίας του παραβόλου
σε ποσοστό 0,5% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας, άνευ ΦΠΑ, της

Αριθμός απόφασης: Α 48/2018

προκηρυχθείσας σύμβασης προκύπτει ποσό κατώτερο το ως άνω ορίου, ως εν προκειμένω, ενώ επισυνάπτεται αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα και βεβαίωση περί ελέγχου και δέσμευσης του ηλεκτρονικού παραβόλου από την αρμόδια υπηρεσία της Α.Ε.Π.Π.

2.Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

3. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του 84.838,70 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 αυτού και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, όπου προβλέπεται ότι : «1. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία», δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους μέσω Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. την 18.01.2018 και η Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την 29.01.2018, ήτοι εντός της εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίησή της, καθόσον η εν λόγω προθεσμία έληγε την 28.01.2018, ήτοι ημέρα Κυριακή και δη ημέρα μη εργάσιμη, οπότε παρεκτείνεται για την επόμενη εργάσιμη ημέρα (ΔΕφΠατρ 39/2017), ήτοι για την 29.01.2018, οπότε και κατατέθηκε μέσω Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.

5. Επειδή, με τη με αριθ. Διακήρυξη του προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός, ανοικτός, δημόσιος διαγωνισμός με αντικείμενο τη φύλαξη των χώρων του για διάστημα 8

μηνών από τη σύναψη της σύμβασης, συνολικού προϋπολογισμού 84.838,70 ευρώ, άνευ ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός είχε ως καταληκτική ημεροχρονολογία υποβολής των προσφορών την 24.10.2017 ενώ ως ημεροχρονολογία αποσφράγισης των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» ορίστηκε η 30.10.2017. Στο διαγωνισμό κατέθεσαν προσφορά 3 εταιρίες, μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα, των οποίων οι προσφορές έγιναν αποδεκτές κατά το στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής προσφοράς. Ακολούθως, έλαβε χώρα η αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών με ημεροχρονολογία αποσφράγισης αυτών την 18.12.2017. Με τη με αριθ. 465/17.1.2018 απόφασης

με την οποία απορρίφθηκαν οι οικονομικές προσφορές της προσφεύγουσας και της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας με την επωνυμία «

ενώ έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά της ατομικής επιχείρησης της , η οποία και αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης. Κατόπιν τούτου, η προσφεύγουσα άσκησε την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή προβάλλοντας αιτιάσεις κατά της απόρριψης της οικονομικής προσφοράς της, κατά της αποδοχής της προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης ατομικής επιχείρησης της αλλά και επιπλέον αιτιάσεις για την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας

οποία όμως είχε ήδη απορριφθεί. Συνάμα, με την υπό κρίση προσφυγή της σωρεύει και αίτημα αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης έως την έκδοση απόφασης επί της ως άνω προσφυγής για την προστασία των έννομων συμφερόντων της.

6. Επειδή, παρεμβαίνει η , η οποία διατηρεί ατομική επιχείρηση παροχής υπηρεσιών ασφάλειας με δ.τ. « με τη με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.)/ΠΑΡ/78/31.01.2018 Παρέμβασή της,

Αριθμός απόφασης: Α 48/2018

όπως αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 09.02.2018, η οποία (παρέμβαση) ασκείται παραδεκτώς κατ' άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017 και στη νόμιμη προθεσμία, αφού όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η υπό κρίση Προσφυγή κοινοποιήθηκε μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στην παρεμβαίνουσα εταιρία στις 01.02.2018, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η Παρέμβαση της προαναφερόμενης εταιρείας ασκήθηκε στις 09.02.2018, ενώ η παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον προς τούτο, για το λόγο ότι με τις αιτιάσεις της Προσφυγής της η προσφεύγουσα επιδιώκει την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν η παρεμβαίνουσα αναδεικνύεται ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης.

7. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη ...». Ομοίως δε ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

8. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «*Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας*».

9. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

10. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος (βλ. Ράϊκο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2014, σελ. 766 επομ.).

11. Επειδή, ειδικότερα με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα προβάλλει ότι εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την οικονομική της προσφορά για το λόγο ότι δεν έχει υπολογίσει σωστά το κόστος

Αριθμός απόφασης: Α 48/2018

εσφαλμένως συμπεριλαμβάνει στην οικονομική της προσφορά την εισφορά υπέρ ΕΛΠΚ στις ασφαλιστικές εισφορές. Τέλος, σε ότι αφορά στην προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας

, η προσφεύγουσα προβάλλει περαιτέρω αιτιάσεις για την απόρριψη της οικονομικής της προσφοράς, η οποία ήδη απερρίφθη με την προσβαλλόμενη απόφαση, για λόγο όμοιο με αυτόν που απερρίφθη η δική της προσφορά, ήτοι διότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρία

δεν είχε υπολογίσει σωστά το κόστος εργοδοτικών εισφορών διότι δεν έχει συμπεριλάβει το κόστος για τον ειδικό λογαριασμό παιδικών κατασκηνώσεων σύμφωνα με την ΥΑ 23411/2131/30-12-2011 (ΦΕΚ 29/τ.Β'/19-1-2012). Στο πλαίσιο τούτου, η προσφεύγουσα προβάλλει επιπλέον ότι η οικονομική προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης της εταιρίας θα έπρεπε να απορριφθεί επιπλέον διότι από το περιεχόμενό της δεν προκύπτει αναλυτικά και με σαφήνεια η μέθοδος υπολογισμού της προσφερόμενης τιμής ανά πεδίο, διότι δεν έχει συμπεριλάβει την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας και τέλος διότι η προσφερόμενη τιμή για την κάλυψη του διοικητικού κόστους δεν επαρκεί για την κάλυψη του ύψους της κράτησης υπέρ ΕΛΠΚ.

12. Επειδή, εν προκειμένω, η προσφεύγουσα κατ'αρχήν προσβάλλει με έννομο συμφέρον στην ως άνω απόφαση κατά το μέρος που αφορά στην απόρριψη της οικονομικής της προσφοράς, καθώς, κατά τους ισχυρισμούς της, έχει υποβάλλει νομίμως και εμπροθέσμως την υπό κρίση οικονομική προσφορά, προσδοκώντας εύλογα να της ανατεθεί η υπόψη σύμβαση, ενώ υφίσταται ζημία από την προσβαλλόμενη εκτελεστή πράξη της αναθέτουσας αρχής, η οποία κατά παράβαση της ευρωπαϊκής και εσωτερικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων έκρινε ως απαράδεκτη την οικονομική της προσφορά, ματαιώνοντας την προσδοκία της να αναδειχθεί ανάδοχος του υπόψη διαγωνισμού.

Αριθμός απόφασης: Α 48/2018

εργοδοτικών εισφορών, μη συμπεριλαμβάνοντας σε αυτή το κόστος για τον ειδικό λογαριασμό παιδικών κατασκηνώσεων σύμφωνα με την ΥΑ 23411/2131/30-12-2011. Και τούτο διότι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η οικονομική της προσφορά υποβλήθηκε σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.4. του Παραρτήματος Δ' της υπόψη διακήρυξης «ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», ΚΕΦΑΛΑΙΟ Α' «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», ΚΕΦΑΛΑΙΟ Β' «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», όπου δεν προβλεπόταν χωριστό πεδίο για τη συμπλήρωση της εισφοράς υπέρ ΕΛΠΚ, ενώ η συμπερίληψη τούτου στα προδιατυπωμένα πεδία του πίνακα οικονομικής προσφοράς θα συνιστούσε παράνομη τροποποίηση/συμπλήρωση του εντύπου οικονομικής προσφοράς. Άλλωστε, όπως η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, η εν λόγω εισφορά δεν ήταν αναγκαίο κατά τη διακήρυξη να συμπεριληφθεί στον υπολογισμό του εργοδοτικού κέρδους. Σε κάθε περίπτωση, η προσφεύγουσα προβάλλει τον ισχυρισμό ότι η εν λόγω κράτηση έχει συνυπολογιστεί στην τελική τιμή που προσφέρει με την οικονομική της προσφορά, κατά το περιεχόμενο της οποίας δηλώνεται ρητώς ότι η προσφεύγουσα «εφαρμόζει την απαρέγκλιτη τήρηση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας, δηλαδή την καταβολή των νόμιμων αποδοχών, οι οποίες σε καμία περίπτωση δε μπορεί να είναι κατώτερες από τις προβλεπόμενες στην οικεία ΓΣΣΕ, την τήρηση του νομίμου ωραρίου, την ασφαλιστική κάλυψη, τους όρους υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων, τις αστυνομικές διατάξεις κτλ». Κατά το μέρος δε που αφορά στην απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας της και δη προσωρινής αναδόχου επιχείρησης της η προσφεύγουσα προβάλλει τους ισχυρισμούς ότι στην οικονομική της προσφορά η παρεμβαίνουσα δεν έχει υπολογίσει και συμπεριλάβει εισφορές για αυταπασχόληση, αν και δηλώνει ότι η ίδια θα απασχοληθεί στη φύλαξη του πάρκου διάσωσης χλωρίδα-πανίδας καθώς διαθέτει νόμιμη άδεια εργασίας προς τούτο, ότι η μέθοδος που χρησιμοποιεί για τον υπολογισμό των ατόμων που θα απασχοληθούν στη φύλαξη των αιθουσών προς χρήση από το είναι εσφαλμένη, με αποτέλεσμα να είναι εσφαλμένος και ο υπολογισμός του κόστους των αμοιβών τους καθώς και ότι

13. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, στο στάδιο εξέτασης του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος βλάβη, δέον να συνίσταται όχι απλώς στην επίκληση παρανομίας ή στη κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπέδου, αλλά σε μία νομική και πραγματική κατάσταση, η οποία ανάγεται σε πραγματικά περιστατικά, συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα, βάσει των οποίων είτε αποκλείεται είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή στο διαγωνισμό, είτε προδιαγράφεται άμεσα ή έμμεσα το αποτέλεσμα λόγω αδυναμίας του προσφεύγοντος να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, με αποτέλεσμα να δημιουργείται μια προσωρινά προστατευτέα κατάσταση που να δικαιολογεί τη χορήγηση προσωρινού μέτρου (ΣτΕ ΕΑ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

14. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, η προσφεύγουσα προσδιορίζει τη βλάβη της στο γεγονός ότι, αν και έχει υποβάλλει νομίμως και εμποθέσμως το φάκελο της οικονομικής της προσφοράς, σε περίπτωση διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία απορρίπτεται η οικονομική της προσφορά ενώ γίνεται δεκτή η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδεικνύεται αυτή ως προσωρινή ανάδοχος της υπόψη σύμβασης, υφίσταται ζημία, αφού εύλογα προσδοκά την κατακύρωση σε αυτήν της υπόψη σύμβασης, αποκλειόμενης της συνδιαγωνιζόμενης της και δη παρεμβαίνουσας εταιρίας.

15. Επειδή, περαιτέρω, αναφορικά με τον προβαλλόμενο λόγο προσφυγής κατά της απορρίψεως της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας, τυγχάνουν εφαρμογής οι όροι της παραγράφου 2.4.4. της διακήρυξης, όπου προβλέπεται ότι : *«Εκτός από την οικονομική προσφορά που θα αποτυπωθεί στο ηλεκτρονικό σύστημα και θα είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη (συμπλήρωση της ειδικής φόρμας του συστήματος), ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο «οικονομική προσφορά» την οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα λοιπά σχετικά απαιτούμενα*

ηλεκτρονικά αρχεία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα παράγραφο. Ο φάκελος «Οικονομική προσφορά» θα περιέχει την οικονομική προσφορά σύμφωνα με το Παράρτημα Δ' «ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» της παρούσας διακήρυξης, το οποίο θα αναρτηθεί και σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου doc, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και στην ιστοσελίδα του Πολυτεχνείου Κρήτης (www.tuc.gr) και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης, συμπληρωμένο σε ευρώ, υπογεγραμμένο και σφραγισμένο από τον νόμιμο/ους εκπρόσωπο/ους του οικονομικού φορέα. Η οικονομική προσφορά υπογράφεται σε περίπτωση ένωσης είτε από όλους τους φορείς που την αποτελούν είτε από τον κοινό εκπρόσωπό τους. Οι προσφέροντες στην οικονομική τους προσφορά 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. Σημειώνεται ότι το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά στο εργολαβικό κέρδος δεν μπορεί να είναι μικρότερο από το 1% της συνολικής οικονομικής προσφοράς. Σύμφωνα με το άρθρ. 68 του Ν. 3863/2010, όπως αυτό τροποποιήθηκε με τον Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/18.1.2013 τ.Α') «οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών φύλαξης, επί ποινή αποκλεισμού, πρέπει να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής τους προσφοράς τα κάτωθι στοιχεία: α) Τον αριθμό των εργαζομένων, 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. Ως εκ τούτου, οι προσφέροντες, εκτός από τη συμπλήρωση της ειδικής φόρμας του συστήματος, θα πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να υποβάλλουν οικονομική προσφορά σύμφωνα με το παράρτημα Δ' της παρούσας διακήρυξης που θα περιέχει: 1. Το κεφάλαιο Α' της οικονομικής τους προσφοράς και 2. Το κεφάλαιο Β' της οικονομικής τους προσφοράς που θα περιέχει τα στοιχεία α) έως και ε) που αναφέρονται παραπάνω για το σύνολο της παρούσας σύμβασης. Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάψουν στην οικονομική προσφορά αντίγραφο της συλλογικής

Αριθμός απόφασης: Α 48/2018

σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Προσωρινός ανάδοχος θα ανακηρυχθεί ο προσφέρων με την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Το τίμημα της προσφοράς κάθε προσφέροντος (ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ) θα δοθεί με μια και μοναδική τιμή σύμφωνα με τις οδηγίες του Παραρτήματος Δ' της παρούσας διακήρυξης και των αναφερομένων στην παρούσα παράγραφο. Στην τιμή θα περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, εκτός από τον αναλογούντα Φ.Π.Α. για τις προσφερόμενες υπηρεσίες φύλαξης στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπονται από την παρούσα διακήρυξη και για χρονικό διάστημα οκτώ (8) μηνών από την ημέρα υπογραφής της σύμβασης. Όλες οι τιμές θα δίδονται σε ευρώ. Στην τελική οικονομική προσφορά οι προσφέροντες θα έχουν λάβει υπόψη τους όλες τις κρατήσεις, προσαυξήσεις, υπερωριακές απασχολήσεις κλπ. Το Δεν θα έχει καμία άλλη οικονομική επιβάρυνση πέρα από το ποσό κατακύρωσης του διαγωνισμού. Επισημαίνεται ότι απορρίπτεται προσφορά στην οποία δεν συμπληρώνεται έστω και ένα πεδίο του παραρτήματος Δ'. Επιτρέπονται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία στις αναγραφόμενες τιμές. Αν παρουσιαστούν ελλείψεις ή ήσσονος αξίας ατέλειες ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα η Αρχή μπορεί να καλέσει εγγράφως τους προσφέροντες να τα διευκρινίσουν, σύμφωνα με το άρθρο 102 παρ. 4 του Ν.4412/2016. 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 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 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή». Περαιτέρω, στις Οδηγίες που συνοδεύουν το Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς προβλέπεται μεταξύ άλλων ότι : «1. Ο παραπάνω πίνακας συμπληρώνεται (χωρίς να

τροποποιηθεί η μορφή του) από τους οικονομικούς φορείς, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς προσκομίζοντας στον Φάκελο της Προσφοράς τους 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».

16. Επειδή, κατά τη διάταξη του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 προβλέπεται ότι : «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, 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». Ως εκ τούτου, από το περιεχόμενο της ανωτέρω διάταξης προκύπτει ότι στις διακηρύξεις δημοσίων διαγωνισμών για παροχή υπηρεσιών φύλαξης, ως εν προκειμένω, ζητείται από τους εργολάβους, επί ποινή αποκλεισμού, η αναφορά των στοιχείων α) έως ε) της παρ. 1 του άρθρου 68, η οποία αποσκοπεί στον έλεγχο

Αριθμός απόφασης: Α 48/2018

από την αναθέτουσα αρχή ότι διασφαλίζονται τα εργασιακά και ασφαλιστικά δικαιώματα των εργαζομένων στις εταιρείες που παρέχουν τις υπηρεσίες αυτές.

17. Επειδή, όπως προκύπτει από την ΥΑ 23411/2131/30.12.2011 (ΦΕΚ Β' 29/19.01.2012), η εισφορά υπέρ Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων αποτελεί εργοδοτική εισφορά που καταβάλλεται με σκοπό την οργάνωση και εφαρμογή προγραμμάτων φιλοξενίας σε θερινές κατασκηνώσεις παιδιών χαμηλόμισθων εργαζομένων και ανέργων, από τον Οργανισμό Εργατικής Εστίας βάσει κριτηρίων και προϋποθέσεων καθοριζόμενων με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης ύστερα από γνώμη του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού Εργατικής Εστίας. Η εν λόγω εισφορά καταβάλλεται από τον εργοδότη ετησίως και εισπράττεται από το ΙΚΑ ταυτόχρονα και παράλληλα με τις τακτικές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας εισφορές μηνός Αυγούστου, πλην όμως συνιστά ξεχωριστό λογαριασμό, προς διαχωρισμό των λοιπών εισπραττόμενων εισφορών υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας από το ΙΚΑ ενώ το ύψος της ανέρχεται σε 20,00 ευρώ ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου. Ως εκ τούτου συνάγεται ότι η εισφορά υπέρ Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, παρότι δεν είναι αμιγώς ασφαλιστικής φύσεως, έχει υποχρεωτικό χαρακτήρα και συνιστά εργοδοτική εισφορά, η οποία καταβάλλεται κατά πάγια πρακτική από τον εργοδότη, με σκοπό την οργάνωση και εφαρμογή προγραμμάτων φιλοξενίας σε θερινές κατασκηνώσεις παιδιών χαμηλόμισθων εργαζομένων και ανέργων.

18. Επειδή, περαιτέρω, κατά τη σαφή διατύπωση των ως άνω όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τα ισχύοντα κατά τη διάταξη του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 αλλά και ενόψει 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 υποβολή των στοιχείων του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 αποτελεί προϋπόθεση παραδεκτού της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, παράλειψη δε υποβολής αυτών ή υποβολής τους κατά τρόπο ελλιπή, καθιστά

την οικονομική προσφορά απαράδεκτη και ως εκ τούτου απορριπτέα (πρβλ. ΕΑ του ΣΤΕ 758/2010). Άλλωστε, όπως έχει κριθεί στο πλαίσιο εφαρμογής της εν λόγω διάταξης, ο υπολογισμός στις προσφορές των διαγωνιζομένων ενός εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων αποσκοπεί στην αναλυτική περιγραφή του κόστους παροχής των υπηρεσιών, ούτως ώστε να καθίσταται ελέγξιμο το ύψος της οικονομικής προσφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της υπηρεσίας (ΕλΣυν.Τμ.ΥΙ 2092/2011).

19. Επειδή, εν προκειμένω, τόσο από τα Κεφάλαια Α' και Β' της οικονομικής προσφοράς που υπέβαλε η προσφεύγουσα εταιρία, όσο και από τους επιμέρους πίνακες οικονομικής προσφοράς που συνυπέβαλε εντός του οικείου υποφακέλου, και στους οποίους αποτυπώνεται αναλυτικά το κόστος των προσφερόμενων υπηρεσιών και η μέθοδος υπολογισμού της προσφερόμενης τιμής για τη φύλαξη των επιμέρους χώρων της αναθέτουσας αρχής, ως στις οδηγίες του εντύπου οικονομικής προσφοράς απαιτείται, προκύπτει μόνον ο συνυπολογισμός της εργοδοτικής εισφοράς 25,06% και όχι ο συνυπολογισμός της εισφοράς υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων.

20. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη ότι κατά τους όρους της διακήρυξης απαιτείται να αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια η μέθοδος υπολογισμού της προσφερόμενης τιμής, ακόμα κι αν, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, στο έντυπο οικονομικής προσφοράς δεν προβλεπόταν συγκεκριμένο πεδίο για την αναγραφή της εισφοράς υπέρ Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, θα έπρεπε από τη μέθοδο υπολογισμού της προσφερόμενης τιμής, την οποία αποτυπώνει η προσφεύγουσα σε επιμέρους πίνακες με σκοπό ακριβώς τη σαφή διατύπωση της τιμής προσφοράς της, να προκύπτει ο εν λόγω υπολογισμός, ώστε να καθίσταται ελέγξιμο το ύψος της Οικονομικής Προσφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της υπηρεσίας.

21. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, ο προβαλλόμενος με την υπό κρίση προσφυγή λόγος περί εσφαλμένης απορρίψεως της προσφοράς της προσφεύγουσας πιθανολογείται ως αβάσιμος.

22. Επειδή, ως εκ τούτου, κρίνεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων.

23. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να απορριφθεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει το αίτημα αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 09 Φεβρουαρίου 2018, συντάχθηκε την ίδια ημέρα από την Εισηγήτρια και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο Πρόεδρος



Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Η Γραμματέας



Βασιλική Κ. Μπάκου