

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

8^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 22^η Νοεμβρίου 2018 με την εξής σύνθεση: Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 19.10.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1081/19-10-2018 της εταιρείας με την επωνυμία «... Ο.Ε.», με έδρα στη ..., οδός ...αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ...ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ..., που εδρεύει στη ..., οδός ...αριθ. ..., και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή).

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά α) Να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 1096/18-10-2018 απόφαση της αναθέτουσας αρχής με την οποία αναδείχθηκε ο ... προσωρινός μειοδότης του διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας πρωτοβάθμιων φορέων υγείας, β) Να διαταχθεί η αναθέτουσα αρχή να κατακυρώσει την διαγωνισμό στην προσφεύγουσα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού 807 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης, με κωδικό ..., με την ένδειξη «δεσμευμένο» και το από 18-10-2018 αποδεικτικό πληρωμής του στην Τράπεζα Πειραιώς).

2. Επειδή με την με αριθμ. 23/18 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε Ηλεκτρονική Διαπραγμάτευση για την Ανάθεση Υπηρεσιών Καθαριότητας των Φορέων Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας, αρμοδιότητάς της, για δύο μήνες, CPV ..., με κριτήριο ανάθεσης «την πλέον συμφέρουσα

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής», προϋπολογισθείσας δαπάνης 161.290,32 € χωρίς ΦΠΑ.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 25-9-2018 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε το συστημικό αριθμό

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, και ο προσωρινός ανάδοχος ..., οικονομικός φορέας με τον διακριτικό τίτλο ..., με τις προσφορές τους υπ' αριθ. ...και ...αντίστοιχα.

6. Επειδή σε απάντηση του από 2-10-2018 εγγράφου που αναρτήθηκε στην επικοινωνία του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ με ερώτημα –μεταξύ άλλων και επί- επί της κατανομής των εργατωρών στη διακήρυξη από οικονομικό φορέα ενδιαφερόμενο να συμμετάσχει στον διαγωνισμό, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθ. πρωτ. 37012/9-10-2018 έγγραφό της που αναρτήθηκε την 9-10-2018 στην κεντρική σελίδα του οικείου ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ διευκρίνισε –μεταξύ άλλων και- ότι «*Η κατανομή εργατωρών προκύπτει με σαφήνεια για τον κάθε φορέα από τον ανάλογο πίνακα στις σελ. 63-65 της υπ' αριθμ. .../2018 διακήρυξης της ηλεκτρονικής διαπραγμάτευσης*».

7. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης της Ηλεκτρονικής Διαπραγμάτευσης συνεδρίασε την 16-10-2018, και εξέδωσε πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο αφού αποσφράγισε τις κατατεθείσες προσφορές διαπίστωσε ότι αμφότεροι οι διαγωνιζόμενοι κατέθεσαν «*τα απαιτούμενα δικαιολογητικά*», και αφού αποσφράγισε «*σε δεύτερο χρόνο*» τις οικονομικές προσφορές διαπίστωσε ότι αμφότερες συντάχθηκαν «*...σύμφωνα με τους ειδικούς όρους και σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 και προσφέρονται τα παρακάτω μηνιαία τιμήματα Ε... 59.990,00 ευρώ ... ΟΕ 68.225,50 ευρώ. Μετά τα παραπάνω προτείνουμε ως προσωρινό μειοδότη την εταιρεία ..., της εκτέλεσης των εργασιών καθαρισμού των φορέων*

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

αρμοδιότητας της ΥΠΕ όπως αναφέρονται στους όρους της υπ' αριθμ. 23/2018 για δύο (2) μήνες συνολικής δαπάνης 148.775,20 € με Φ.Π.Α....».

8. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 1096/18-10-2018 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, έγινε αποδεκτό το παραπάνω πρακτικό αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης, κηρύχθηκε η «...ως προσωρινή μειοδότησα... προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες των φορέων αρμοδιότητας της ...ΥΠΕ ...για το χρονικό διάστημα από 01.11.2018 έως 31.12.2018» και αποφασίσθηκε να προσκομισθούν τα δικαιολογητικά του προσωρινού αναδόχου σύμφωνα με τους όρους του άρθ. 3.2 της διακήρυξης. Η προσβαλλόμενη απόφαση και το σχετικό πρακτικό κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 18-10-2018 μέσω της *επικοινωνίας* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

9. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 19-10-2018, με κατάθεση μέσω της «*επικοινωνίας*» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από τον Δικηγόρο της προσφεύγουσας με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή την 23-10-2018 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στον προσωρινό ανάδοχο, μέσω της «*επικοινωνίας*» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

11. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν γνωστοποίησε τις απόψεις της επί της προσφυγής.

12. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 8ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, και κατόπιν της με αριθ. 1421/2018 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «*περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων*».

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

13. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη το άρθ. 18 παρ. 2, άρθ. 91, 102 του ν. 4412/2018, την αρχή της διαφάνειας, τους όρους της σελ. 68 περί κατανομής ωρών εργασίας, και της σελ. 31 της διακήρυξης ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά του προσωρινού αναδόχου διότι : « ...

*I. Στη σελ. 68 της διακήρυξης παρατίθεται πίνακας με κατανομή ωρών εργασίας. Ειδικώς για τις Υπηρεσίες της ...προβλέπεται ότι απαιτούνται 26 εργατοώρες από Δευτέρα έως Παρασκευή. Ο ...προσκόμισε το από 10-10-2018 ψηφιακά υπογεγραμμένο έγγραφο του με τίτλο «πρόγραμμα εργασίας και καθαρισμού» και στη σελ. 8 αυτού δηλώνει ότι στο ΚΥ ...θα απασχολήσει 4 εργαζόμενους επί δωρο, ήτοι 24 ώρες εργασίας από Δευτέρα έως Παρασκευή. Άρα αποκλίνει κατά 2 ώρες από τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές που θέτει η διακήρυξη. Στη σελ. 31 της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Η οικονομική προσφορά θα περιέχει τα στοιχεία που αναφέρονται στο άρθ. 68 παρ. 1 του Ν. 3863/2010, (ΦΕΚ Α' 115/15-7-2010), όπως ισχύει, επί ποινή απόρριψης σε χωριστό σφραγισμένο φάκελο, μέσα στον κύριο φάκελο και επίσης Κα περιλαμβάνει και τα εξής στοιχεία: ...» Ο ...σε συμμόρφωση προς τον ανωτέρω όρο της διακήρυξης προσκόμισε ψηφιακά υπογεγραμμένο στις 10-10-2018 έγγραφο με τίτλο «στοιχεία του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010» στο οποίο αναγράφεται στη σελ.8 αυτού ως προς το στοιχείο α) απασχολούμενο προσωπικό του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 ότι στο ΚΥ ...θα απασχολήσει 4 εργαζόμενους επί δωρο, ήτοι 24 ώρες εργασίας από Δευτέρα έως Παρασκευή. Άρα, όπως ακριβώς είχε δηλώσει και στην αντίστοιχη τεχνική προσφορά - δήλωσή του, ομοίως και στα στοιχεία του άρθρου 68 Ν. 3863/2010, με βάση τα οποία αξιολογείται η τήρηση των προδιαγραφών της διακήρυξης, εμφανίζει στην προσφορά του απόκλιση κατά 2 ώρες από Δευτέρα έως Παρασκευή σε σχέση με τα ζητούμενα από τη διακήρυξη. Συνολικώς, δε η προσφορά του ...εμφανίζει απόκλιση για περίπου 17,14 εργατοώρες (8, 57 εβδομάδες έργου Χ 2 ώρες) για όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Τα παραπάνω σφάλματα καθιστούν την προσφορά του ανωτέρω συμμετέχοντος ανεπίδεκτη εκτίμησης και δεν επιδέχονται διόρθωσης, καθόσον πιθανή διόρθωση θα συνιστούσε αντιπροσφορά ή άλλη προσφορά. Οι παραπάνω διαφορές αποτυπώνονται και στα συνολικώς απαριθμούμενα άτομα καθόσον ο ...υπολόγισε λιγότερα άτομα από αυτά που θα έπρεπε. *II. Επίσης, ομοίως στην κατανομή ωρών εργασίας για καθαρισμό 1 φορά την εβδομάδα για την οποία προσκόμισε ο ...το 10-10-**

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

2018 ψηφιακό έγγραφό του αναγράφεται συνολικός αριθμός εργατωρών 266 ενώ το ορθό είναι 277 ώρες. Ενδεικτικώς στο ΚΥ ΟΣΣΑΣ προβλέπονται από τη διακήρυξη 3 ώρες εργασίας, ενώ ο ...προϋπολόγισε 2 ώρες. Συνεπώς, ο ...υπολόγισε εργατικό κόστος για 266 ώρες και όχι για 277 που ανά εβδομάδα Δευτέρα έως Παρασκευή ζητά η διακήρυξη. **III.** Ο ...υπολόγισε εσφαλμένως το επίδομα αδείας διότι η σύμβαση έχει διάρκεια 1-11-2018 έως 31-12-2018. Σύμφωνα με τον νόμο το επίδομα αδείας δεν μπορεί να υπερβεί τις αποδοχές 15ημέρου, ανεξαρτήτως του ότι προκύπτουν 13,33 ημέρες αδείας για το έτος 2018, και άρα το επίδομα αδείας για το έτος 2018 παραμένει ίσο με τις αποδοχές ενός 15 ημέρου, δηλ. μισού μήνα. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τον νόμο, η αναλογία της κανονικής αδείας του πρώτου ημερολογιακού χρόνου πρέπει να χορηγηθεί μέχρι την λήξη του ημερολογιακού αυτού έτους, και το επίδομα αδείας επίσης πρέπει να χορηγηθεί μαζί με τις αποδοχές αδείας αναπαύσεως. Σύμφωνα δε με το άρθ. 1 παρ. 3 του ν.δ. 4547/1966 «οι αποδοχές μαζί με το επίδομα αδείας προκαταβάλλονται στον μισθωτό κατά την έναρξη της αδείας». Επομένως, μέχρι το τέλος του έτους 2018 ο ...οφείλει να δώσει όλο το επίδομα στους ανωτέρω εργαζομένους, ανεξαρτήτως εάν τους απασχόλησε για 2 μήνες. Συνεπώς, εσφαλμένως υπολογίζει αναλογία 2 μηνών σε αναλογία 13 ημέρες/12 = 1, 0833 ήτοι 36, 08 ευρώ αντί του ορθού 66, 61 ευρώ. Συνεπώς, η προσφορά του ...πρέπει να απορριφθεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού και να κατακυρωθεί ο διαγωνισμός στην εταιρία μας....».

14. Επειδή η προσφεύγουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό με αποδεκτή προσφορά, και εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, αιτούμενη την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή του έτερου συμμετέχοντος ..., επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία της από την παράνομη συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001, ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846- 7). Επομένως, νομίμως και κατ' αρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

15. Επειδή στο άρθρο 367 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της.... 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια[...]». Επομένως, η υπό εξέταση προσφυγή ασκείται απαραδέκτως στο μέτρο που αιτείται να διαταχθεί η αναθέτουσα αρχή να κατακυρώσει τον διαγωνισμό σε αυτήν, καθόσον σε κάθε περίπτωση εκφεύγει της κανονιστικής αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, τόσο να τάξει στην αναθέτουσα αρχή την κατακύρωση του διαγωνισμού στην προσφεύγουσα, όσο και να αποφασίσει η ίδια η ΑΕΠΠ την κατακύρωση του διαγωνισμού στην προσφεύγουσα, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής. Ειδικότερα, παρότι λόγω της φύσης της προδικαστικής προσφυγής που εντάσσεται στο πλαίσιο των ενδικοφανών προσφυγών, θα ήταν δυνατή η κατ' ουσίαν επανεξέταση της υπόθεσης, δηλαδή η νέα έρευνα και η διαφορετική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών (ΣΤΕ 2971/1989), όμως η ΑΕΠΠ, ειδικά σύμφωνα με τον νόμο ως άνω, διαθέτει μόνο ακυρωτική εξουσία και αρμοδιότητα, σε αντίθεση με τον γενικό κανόνα των ενδικοφανών προσφυγών, όπου το αρμόδιο όργανο προς το οποίο ασκείται μπορεί να ακυρώσει εν όλω ή εν μέρει την πράξη ή να την τροποποιήσει για λόγους ουσίας (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Νομική Βιβλιοθήκη, Τόμος 1, 15η Έκδοση 2017, σελ. 229). Έχει δε ad hoc κριθεί (ΣΤΕ ΕΑ 54/2018) ότι η ΑΕΠΠ δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (βλ. όμως και Ι. Κίτσο, «Έννομη προστασία κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων μετά τον Ν. 4412/2016», σε *Υποδείγματα διοικητικού δικαίου* (επιμ. Χ. Χρυσανθάκης), Τόμος Ι: Γενικό Μέρος – Ειδικά Θέματα, Νομική

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

Βιβλιοθήκη 2017, σελ. 235επ.). Συνεπώς το παραπάνω αίτημα της προσφεύγουσας που κατατείνει στην μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής ασκείται απαραδέκτως και τούτο διότι η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια μόνο για την ολική ή μερική ακύρωση αυτής, η οποία δεν εξικνείται έως την τροποποίησή της.

16. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «*Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων*» του ν. 4412/2016 (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, 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.4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2 : (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθ. 53.... 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ' της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις. Ειδικά, κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ' της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α' 115).»

17. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

επιτρέπουν την υποβολή άρθρωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ...ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας,.....καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης. ιζ) τους απαραίτους 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... ».

18. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης..... Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να μην αναθέσουν τη σύμβαση στον προσφέροντα που υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά όταν έχουν διαπιστώσει ότι η προσφορά δεν τηρεί τις ισχύουσες υποχρεώσεις, όπως αυτές προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 ».

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά : α) Η οποία ... υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαραίτων 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. ...».

20. 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

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

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..... Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία3. 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

21. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 2 του ν. 539/1945, όπως τροποποιημένο ισχύει «Περί χορηγήσεως κανονικών αδειών μετ' αποδοχών», ορίζονται τα εξής: «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 εικοσιπενθήμερων 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. ...Η ετήσια άδεια με αποδοχές, καθώς και το επίδομα αδειας, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.»

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρ. 6 του ν. 3144/2003 (ΦΕΚ-111 Α') όπως τροποποιημένο ισχύει «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.».

23. Επειδή στο άρθρ. 3 παρ. 16 του ν. 4504/1966 ορίζεται ότι «16. Οι επί σχέσει εργασίας του ιδιωτικού δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιωδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "επιδόματος αδειας" ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του Α.Ν. 539/1954 ή άλλων διατάξεων καθορισμένων ημερών αδειας αναπαύσεως μετ' αποδοχών, ων δικαιούται έκαστος μισθωτός, υπό τον περιορισμόν ότι το επίδομα τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει τας αποδοχάς ενός 15ημέρου, διά τους επί μηνιαίω μισθώ αμειβομένους, των 13 δε εργασίμων ημερών, διά τους επί ημερομισθίω ή κατά μονάδα εργασίας ή επί ποσοστοίς ή κατ' άλλο τρόπον αμειβομένους μισθωτούς. Το ως άνω επίδομα καταβάλλεται ομού μετά των αποδοχών της αδειας αναπαύσεως του μισθωτού. ...».

24. Επειδή, στην σελ. 4 της διακήρυξης ορίζεται ότι « Η παρούσα Διακήρυξη που αποτελείται από το Μέρος Α': Γενικοί Όροι, Παράρτημα Α': - Τεχνικές Προδιαγραφές, Παράρτημα Β': Υπόδειγμα Εγγυητικής Επιστολής, Παράρτημα Γ': Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης. Υπηρεσία: Καθαριότητας των Φορέων Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας αρμοδιότητας ...ης ΥΠΕ ..., όπως αναλυτικά περιγράφεται στο Παράρτημα Α'...» Περαιτέρω, στον όρο 1.3 με τον τίτλο «**1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης**» προβλέπεται ότι «...Αντικείμενο της σύμβασης είναι η Καθαριότητα των Φορέων Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας αρμοδιότητας ...ΥΠΕ Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο (2) μήνες. Η σχετική σύμβαση θα λυθεί αυτοδίκαια μόλις ολοκληρωθεί η

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

διαδικασία πρόσληψης επικουρικού προσωπικού καθαριότητας. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α της παρούσας διακήρυξης....» Ακολούθως, στον όρο 1.7. με τον τίτλο «**1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης**» προβλέπεται «Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της ...εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις ...εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. ...» Στον όρο 2.4 με τον τίτλο «**2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών**» προβλέπεται «**2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών** Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα Α της Διακήρυξης για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας της προμήθειας ανά είδος /μήμα....**2.4.2.2...** Ο φάκελος κάθε προσφοράς περιλαμβάνει τους ακόλουθους δύο (2) επιμέρους, ανεξάρτητους, ηλεκτρονικούς (υπό)φακέλους: 1. (Υπό)φάκελος «Δικαιολογητικά - Τεχνική προσφορά» που περιέχει αφενός τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την εγγυητική συμμετοχής, σύμφωνα με τα ανωτέρω αναφερόμενα και αφετέρου την Τεχνική Προσφορά, η οποία, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος...2. (Υπό) φάκελος «Οικονομική Προσφορά» που περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος... **2.4.3.2.Περιεχόμενα Φακέλου «Τεχνικής Προσφοράς** Ο Φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς διαιρείται στις εξής παρακάτω αναφερόμενες πληροφορίες, δηλώσεις ή πιστοποιητικά, με την ίδια σειρά και αρίθμηση: Προσφερόμενη Υπηρεσία και Τεχνικά χαρακτηριστικά 1. Στις προσφορές (φάκελος τεχνικής προσφοράς) πρέπει να κατατίθεται έγγραφη δήλωση του συμμετέχοντα με την οποία να δηλώνεται: α) αποδέχεται όλους τους όρους της διακήρυξης και η προσφορά του πληροί πλήρως τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές της διαπραγμάτευσης ...**2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και**

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

υποβολής οικονομικών προσφορών Στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς τοποθετούνται, επί ποινή απορρίψεως, τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς. Στην οικονομική προσφορά θα αναγράφεται επίσης το ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό στο οποίο υπάγονται τα προσφερόμενα είδη και θα βαρύνει το φορέα, καθώς και την ισχύ της προσφοράς. Πιο συγκεκριμένα: α. Η προσφερόμενη τιμή δίδεται σε EURO και πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια από την οικονομική προσφορά, η οποία πρέπει να είναι διαμορφωμένη σύμφωνα με όσα ζητούνται από την παρούσα διακήρυξη.... **2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών** Προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη σε κάθε μία ή περισσότερες από τις κάτωθι περιπτώσεις : 1. οι προσφορές που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης. Επισημαίνεται ότι οι τεχνικές προδιαγραφές αποτελούν στο σύνολό τους απαραίτους όρους και η οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτές συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς....» Ακολούθως στον όρο 3 με τον τίτλο « **3. ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ - ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ**» προβλέπεται ότι «...**3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών... γ) ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ** ... Η οικονομική προσφορά θα περιέχει τα στοιχεία που αναφέρονται στο άρθρο 68 παρ. 1 του Ν. 3863 / 2010, (ΦΕΚ Α' 115/ 15-7-2010), όπως ισχύει, επί ποινή απόρριψης σε χωριστό σφραγισμένο φάκελο, μέσα στον κύριο φάκελο και επίσης θα περιλαμβάνει και τα εξής στοιχεία:

ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΔΙΑΠΡΑΓΜΑΤΕΥΣΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΦΟΡΕΩΝ ΠΦΥ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ 3ης ΥΠΕ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ (*1)	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ
1.	Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές-στριες και επόπτες) με πλήρη απασχόληση			
2.	Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη			
3.	Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων κα εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)			

.....

*** Σημείωση 1 :** Ως Αριθμός Ατόμων προσδιορίζεται το Πλήθος Εργαζομένων (περιλαμβανομένων των ατόμων ρεπό) που αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατώρες και είναι κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα πλήρους απασχόλησης. **Ο παραπάνω πίνακας συμπληρώνεται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή του) από τους υποψήφιους αναδόχους σύμφωνα με την κείμενη εργατική ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς προσκομίζοντας στο Φάκελο Οικονομικής Προσφοράς 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 Ο ΠΑΡΑΠΑΝΩ ΠΙΝΑΚΑΣ ΘΑ ΣΥΜΠΛΗΡΩΘΕΙ, ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΡΡΙΨΗΣ, ΓΙΑ ΤΟ ΣΥΝΟΛΟ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΓΙΑ ΟΛΟΥΣ ΤΟΥΣ ΦΟΡΕΙΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΦΡΟΝΤΙΔΑΣ ΥΓΕΙΑΣ (ΚΕΝΤΡΑ ΥΓΕΙΑΣ & ΜΟΝΑΔΕΣ ΥΓΕΙΑΣ)..... Το προσφερόμενο μηνιαίο κόστος καθώς και όλα τα προσφερόμενα ως κατωτέρω κόστη ωρομισθίων, θα υπολογιστούν Υποχρεωτικά **Επί Ποινή Απόρριψης** για εργαζόμενο άνω των 25 ετών και με μεσοσταθμικό ημερομίσθιο που ορίζεται από την ισχύουσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας κατά την ημερομηνία διενέργειας της διαπραγμάτευσης. Το κόστος των εργατικών δεν θα πρέπει (με ποινή αποκλεισμού) να υπολείπεται του ελάχιστου προβλεπόμενου νομίμου ως ανωτέρω. Προσφορά που δεν έχει υπολογιστεί σύμφωνα με το προαναφερόμενο της παρούσης παραγράφου δεν λαμβάνεται υπόψη και δεν αξιολογείται.....». Εν συνεχεία, στο Παράρτημα Α με τον τίτλο «**Τεχνικές Προδιαγραφές**», στο κεφάλαιο «**ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ**» ορίζεται ότι «**Ο Ανάδοχος υποχρεούται: 1.** Μαζί με την προσφορά του να υποβάλλει πρόγραμμα εργασίας και καθαρισμού για το σωστό και επαρκή, καθημερινό καθαρισμό των υγειονομικών χώρων (επισυνάπτεται αναλυτικός πίνακας προσδιορισμού των συγκεκριμένων χώρων ανάθεσης για καθορισμό με υπολογισμό του εμβαδού σε τ.μ. και της συχνότητας καθαρισμού αυτών).....», και περαιτέρω στο κεφάλαιο «**ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ**» ορίζεται «...**13.** Η απασχόληση του προσωπικού θα γίνεται σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, θα είναι 40 ώρες εβδομαδιαίως ανά άτομο, σε δε**

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

περίπτωση μερικής απασχόλησης η δύναμη προσωπικού θα αυξάνεται αναλόγως..», και στο κεφάλαιο με τον τίτλο «**ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ**» σελ. 63 επ. της διακήρυξης παρατίθεται πίνακας ως εξής :

ΝΟΜΟΣ	ΚΕΝΤΡΑ ΥΓΕΙΑΣ	ΕΡΓΑΤΟΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ	ΠΕΡΙΦ. ΙΑΤΡΕΙΑ	ΕΡΓΑΤΟΩΡΕΣ 1 ΦΟΡΑ ΤΗΝ ΕΒΔΟΜΑΔΑ
...	...	10 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 6 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	2
	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	3
	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	4
	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	2
	...	1 2 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 3 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	2
			...	2
			...	2
			...	3
			...	6
...	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	4
	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	3
			...	3
			...	3
			...	3
			...	3
			...	2
			...	4
			...	3
			...	3
			...	2
			...	3
			...	3
			...	3
			...	3
			...	3
			...	3
			...	3
			...	3
			...	3

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

...	2
...	2
...	3
...	3

ΝΟΜΟΣ	ΚΕΝΤΡΑ ΥΓΕΙΑΣ	ΕΡΓΑΤΟΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ	ΠΕΡΙΦ. ΙΑΤΡΕΙΑ	ΕΡΓΑΤΟΩΡΕΣ 1 ΦΟΡΑ ΤΗΝ ΕΒΔΟΜΑΔΑ
...	...	6 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ		
...	...	6 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ		
...	...	6 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ		
...	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	
...	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	2
...	...	6 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	3
...	...	10 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	2
...	...	6 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	...	2
			ΑΓΡΟΣΥΚΙΑ	2
			ΝΕΑ ΠΕΛΛΑ	2
			ΠΕΤΡΙΑ	2
			ΦΛΑΜΟΥΡΙΑ	2
			ΔΡΟΣΕΡΟ	2
			ΑΣΠΡΟΣ	2
			ΚΑΛΗ	2
			ΕΝΤΕΚΑ (11) ΙΑΤΡΕΙΑ ΤΟΥ ΚΕΝΤΡΟΥ ΥΓΕΙΑΣ ΑΡΙΔΑΙΑΣ	2 ΩΡΕΣ ΕΚΑΣΤΟ =22
...	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ & 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ	Π.Ι ΚΟΡΥΦΗΣ	2
			...	2
			...	2
			...	2

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

...				2
...				2
...				2
...				2
...				3
...				4
...				2
...				2
...				2
...				2
...				3
...				4
...				2
...				4
ΝΟΜΟΣ	ΚΕΝΤΡΑ ΥΓΕΙΑΣ	ΕΡΓΑΤΟΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ	ΠΕΡΙΦ. ΙΑΤΡΕΙΑ	ΕΡΓΑΤΟΩΡΕΣ 1 ΦΟΡΑ ΤΗΝ ΕΒΔΟΜΑΔΑ
...	...	6 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ	...	3
...	...	& 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ		
			...	3
			...	3
			...	3
			...	1
			...	1
			...	3
			...	4
			...	3
			...	3
			...	1
			...	3
			...	2
			...	2
			...	2
			...	2
			...	2
			...	2
...	...	8 ΩΡΕΣ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ	...	3
...	...	& 4 ΩΡΕΣ ΓΙΑ ΣΑΒΒΑΤΟ - ΚΥΡΙΑΚΗ		
			...	1
			...	1
			...	2
			...	1

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

	...	3
	...	3
	...	3
	...	16
	...	3
	...	3
	...	2
	...	3
	...	3
	...	3

ΕΜΒΑΔΟΜΕΤΡΗΣΗ ΧΩΡΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΑΝΑ ΝΟΜΟ

ΝΟΜΟΣ	ΚΕΝΤΡΑ ΥΓΕΙΑΣ	ΕΜΒΑΔΟ ΣΕ Τ.Μ.	ΠΕΡΙΦ. ΙΑΤΡΕΙΑ	ΕΜΒΑΔΟ ΣΕ Τ.Μ.
-------	---------------	----------------	----------------	----------------

ΚΑΤΑΝΟΜΗ ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ

ΝΟΜΟΣ	ΜΟΝΑΔΕΣ ΥΓΕΙΑΣ	ΕΡΓΑΤΟΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ ΑΠΟ ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ
...	.../...	26

ΕΜΒΑΔΟΜΕΤΡΗΣΗ ΧΩΡΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΑΝΑ ΝΟΜΟ

ΜΟΝΑΔΕΣ ΥΓΕΙΑΣ	ΕΜΒΑΔΟ ΣΕ Τ.Μ.
...	4.041

.....»

25. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟλστΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

26. Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000) Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

27. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33,

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

28. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009).

29. Επειδή η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 25 και C-599/10, *SAG ELV Slovenko* κλπ, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL*, σκ. 27).

30. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

31. Επειδή σαφώς και ρητώς προβλέπεται στους όρους της διακήρυξης ότι i) Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας (όρος 1.7, σκέψη 25), ii) Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρ. 3.1.2 και πρέπει να περιέχει συμπληρωμένους τον πίνακα που παρατίθενται εκεί, και ρητώς ορίζεται ότι ο πίνακας -και συνεπώς τα απαιτούμενα στοιχεία αυτού μεταξύ των οποίων και το επίμαχο επίδομα αδείας- πρέπει να συμπληρωθεί (ρητά επί ποινή απαραδέκτου και αποκλεισμού της προσφοράς) σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία (σημείωση 1 του πίνακα, σκέψη 25), iii) Άλλως, δηλαδή ίδια αν η οικονομική προσφορά δεν συνταχθεί σύμφωνα με τους ως άνω ρητούς σαφείς και επί ποινή αποκλεισμού όρους της διακήρυξης, τότε απορρίπτεται (όρος 2.4.6 περ. 1).

32. Επειδή σύμφωνα με το ρητό και σαφές γράμμα του νόμου (σκέψη 21, 22, 23) οι εργαζόμενοι δικαιούνται επιδόματος αδείας ανάλογο με τις αποδοχές των ημερών αδείας που δικαιούνται, με το 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 (άρθρ. 3 παρ. 16 ν. 4504/1966 σκέψη 23). Συνεπώς, η κατά τον νόμο βάση του υπολογισμού του επιδόματος αδείας είναι αφενός μεν **το ημερομίσθιο ή οι αποδοχές** που λαμβάνει ο εργαζόμενος και ο αριθμός των **ημερών αδείας** που δικαιούται να λάβει. Ο δε αριθμός των ημερών αδείας που δικαιούται να λάβει ο εργαζόμενος εφόσον συμπληρώσει ένα χρόνο εργασίας, είναι στον μεν πρώτο χρόνο εργασίας 20 εργάσιμες ημέρες, στις επιχειρήσεις που εφαρμόζουν 5ήμερη εβδομάδα εργασίας, προσαυξανόμενες κατά μία εργάσιμη ημέρα για κάθε επόμενο χρόνο εργασίας, μέχρι το ανώτατο προβλεπόμενο όριο (άρθρ. 2 ν. 539/1945). Σύμφωνα με τον νόμο, κατά τον πρώτο χρόνο εργασίας, ο αριθμός των **ημερών αδείας** που δικαιούται ο εργαζόμενος ορίζεται ως το ποσοστό της ετήσιας κανονικής αδείας με αποδοχές που θα ελάμβανε αν εργαζόταν όλο το έτος, και μάλιστα κατ' αναλογία με τον χρόνο εργασίας που έχει διανύσει. Κατά παγία νομολογία, και σύμφωνα με το γράμμα του νόμου, τον πρώτο χρόνο εργασίας, ο εργοδότης υποχρεούται να χορηγήσει αναλογία αδείας και πριν την συμπλήρωση του 12μηνου παραμονής στην εργασία και μάλιστα αναλογικά με τους μήνες

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

εργασίας κατά το πρώτο ημερολογιακό έτος, ενώ σε κάθε περίπτωση η άδεια πρέπει να χορηγείται μέσα στο έτος στο οποίο αφορά και δεν επιτρέπεται η μεταφορά της στο επόμενο ή σε μεθεπόμενο έτος. (Από την παγία σχετική νομολογία ενδεικτικά : ΜονΕφΛαρ 227/2015, ΜονΕφΠειρ 641/2015, 677/2015, 533/2014, 722/2014, ΕιρΡοδ 3/2014, ΔΕφΑθ 5765/2013, ΜΠρΑθ 359/2018, ΕφΠατρών 104/2018, ΜΠρωτΑθ 122/2018, ΜΠρωτΑθ 91/2018, και εκεί αναφερόμενη νομολογία, από την δε παγία σχετική νομολογία του ΑΠ βλ. ενδεικτικά ΑΠ 1033/2011, 890/2017, 923/2017, 1139/2017, 55/2017). Δεδομένου περαιτέρω, ότι σύμφωνα με την διακήρυξη η διάρκεια της σύμβασης και συνεπώς της παροχής των υπηρεσιών καθαριότητας ορίζεται από την 1-11-2018 έως 31-12-2018, για το έτος 2018 οι εργαζόμενοι του οικονομικού φορέα πρέπει να λάβουν τα 2/12 των ημερών αδείας που δικαιούνται, και σε κάθε περίπτωση τα 2/12 των 20 ημερών που είναι η κατώτατη προβλεπόμενη διάρκεια αδείας. Το ποσοστό τούτο ορίζεται : 2 (μήνες εργασίας από 1-11 έως 31-12) ΔΙΑ 12 (μήνες ο χρόνος) ΕΠΙ 20 ημέρες αδείας = 3,33 ημέρες διάρκειας νόμιμης αδείας για το έτος 2018. Συνεπώς κατά τα ως άνω ο εργαζόμενος πρέπει να λάβει ως επίδομα αδείας ποσό που να αναλογεί σε αποδοχές 3,33 εργασίμων ημερών. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τον νόμο, η αναλογία της κανονικής αδείας του πρώτου ημερολογιακού χρόνου πρέπει να χορηγηθεί μέχρι την λήξη του ημερολογιακού αυτού έτους, και το επίδομα αδείας επίσης πρέπει να χορηγηθεί μαζί με τις αποδοχές αδείας αναπαύσεως. Σύμφωνα δε με το άρθ. 1 παρ. 3 του ν.δ. 4547/1966 «*οι αποδοχές μαζί με το επίδομα αδείας προκαταβάλλονται στον μισθωτό κατά την έναρξη της αδείας*». Όπως γίνεται δεκτό, για τον επακριβή υπολογισμό των αποδοχών αδείας, **τα ημερομίσθια των αποδοχών αδείας ισούνται με τις ημέρες αδείας πολλαπλασιαζόμενες επί 1,2**. Και τούτο επειδή «*Για τον υπολογισμό των αποδοχών αδείας οφείλουμε να εφαρμόσουμε τον θεμελιώδη κανόνα που θεσπίζει ο Α.Ν. 539/45· Κατά τη διάρκεια της αδείας του, οφείλονται στον μισθωτό οι «συνήθεις αποδοχές», εκείνες δηλαδή που θα ελάμβανε ο μισθωτός εάν απησχολείτο στην επιχείρηση κατά τον αντίστοιχο χρόνο. Συνεπώς, ο μισθωτός θα δικαιούται ...αριθμό ημερομισθίων ανάλογο προς τις συνολικές ημέρες αδείας. Κάνουμε λόγο για ανάλογο και όχι για ίσο αριθμό ημερομισθίων ...για τον εξής λόγο: Σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, καθώς και με τις ειδικότερες διατάξεις για την*

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

κανονική άδεια των μισθωτών, το ημερομίσθιο ...αντιστοιχεί σε 6,66 ώρες εργασίας (ήτοι 6 ώρες και 40 λεπτά). Το αυτό ισχύει όχι μόνο για τούς μισθωτούς με σύστημα εξαήμερου εργασίας αλλά και για τούς εργαζόμενους με σύστημα οκτάωρης πενθήμερης εργασίας. (Η ρύθμιση αυτή στηρίζεται στο άρθρο 6 της από 26-2-75 ΕΓΣΣΕ (ΔΕΝ 1975 σελ. 179 - εκυρώθη με τον Ν. 133/75) που προβλέπει ότι και οι μισθωτοί που απασχολούνται επί 5 ημέρες αλλά επί 8 ώρες ημερησίως (5X8=40 ώρες εβδομαδιαίως), καλύπτουν με την εργασία τούς (1 ώρα και 20 λεπτά επί πλέον των 6 ωρών και 40 λεπτών που αντιστοιχούν στο εξαήμερο) και την έκτη ημέρα της εβδομάδος). ... κατά την πλήρη πενθήμερη εργασία, το ημερήσιο ωράριο εργασίας ανέρχεται σε 8 ώρες. Συνεπώς ο υπολογισμός των αποδοχών αδειας σε τόσα ημερομίσθια, όσες είναι και οι ημέρες της ετήσιας κανονικής αδειας δεν ανταποκρίνεται στον κανόνα του Α.Ν. 539/45, καθώς για τη μία ημέρα αδειας δεν αντιστοιχεί ένα ημερομίσθιο, αλλά ένα ημερομίσθιο συν 1/5 του ημερομισθίου. Επομένως για τον ακριβή υπολογισμό των αποδοχών αδειας, δεν είναι σωστό να εξισώνονται με τόσα ημερομίσθια όσα και οι ημέρες αδειας, αλλά με τα ημερομίσθια που προκύπτουν από τον αριθμό των ημερών αδειας προσαυξημένο κατά 1/5. **Εναλλακτικά, τα ημερομίσθια των αποδοχών αδειας θα ισούνται με τις ημέρες αδειας πολλαπλασιαζόμενες επί 1,2.»** (βλ. για μεθόδους υπολογισμού ημερών και αποδοχών αδειας καθώς και επιδόματος αδειας στο Δελτίο Εργατικής Νομοθεσίας στην διεύθυνση <http://www.den.gr/Post/17/788/el/Ypologismos-adeias-apodoxon-kai-epidomatou-adeias-se-mikto-sustima-apasxolisis-kata-to-idio-imerologiako-etos/>). Συναφώς, και σύμφωνα με την νομολογία, **«οι αποδοχές αδειας αντιστοιχούν σε δύο ημερομίσθια για κάθε μήνα απασχόλησης**» (ενδεικτικά από την παγία νομολογία ΜονΕφΛαρ 227/2015, ΜονΠρωτΑθ 359/2018 καθώς και παραπάνω αναφερόμενη νομολογία). Συνεπώς, εν προκειμένω, υπολογιζόμενες επί του μηνιαίου μισθού, οι αποδοχές αδειας που αναλογούν στις 3,33 ημέρες αδειας ισούνται με 3,33 ΕΠΙ 1,2 δηλαδή ισούνται με 3,996 ημερομίσθια στρογγυλοποιούμενα σε 4 ημερομίσθια. Ή υπολογιζόμενο και κατά την νομολογία, ο εργαζόμενος, που εργάστηκε δύο μήνες εντός του έτους, δικαιούται **για κάθε μήνα εργασίας δύο ημερομίσθια** και συνολικά για τους δύο μήνες τέσσερα ημερομίσθια.

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

33. Επειδή, όπως προκύπτει από τα έγγραφα του διαγωνισμού ως είναι αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ, ο προσωρινός ανάδοχος ανάρτησε δύο αρχεία με την οικονομική του προσφοράς ύψους ευρώ 59.990 ανά μήνα, καθώς και «Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς» όπου αναλύεται σε κονδύλια το παραπάνω προσφερόμενο ποσόν των ευρώ 59.990 μηνιαίως. Στο κονδύλιο 3 του Πίνακα : «4 Γ Ανάλυση εργατικού κόστους» αναγράφεται ως «μηνιαία δαπάνη ανά άτομο» ποσόν **36,08 ευρώ**, το οποίο πολλαπλασιαζόμενο επί 46,3 εργαζόμενα άτομα αποδίδει μηνιαία δαπάνη κόστους επιδόματος αδείας για όλους τους εργαζόμενους ποσόν ευρώ 1.670,50. Περαιτέρω στο ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς με τον τίτλο «4 Α Ανάλυση εργατικού κόστους» αναγράφεται ως Ημερομίσθιο το ποσόν των **26,18 ευρώ**, ως επίδομα αδείας ενός εργαζομένου για ένα μήνα το ποσόν των **28,36 ευρώ**, επ' αυτού υπολογίζεται εργοδοτική εισφορά ποσού 7,72 ευρώ (ήτοι 27,21% ΕΠΙ 28,36 ευρώ) και εν συνόλω το επίδομα αδείας ενός εργαζομένου τον μήνα υπολογίζεται σε **ευρώ 36,08**. Ο ίδιος υπολογισμός αναγράφεται και στο ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου, με τον τίτλο «4 Γ Ανάλυση εργατικού κόστους», όπου το κόστος επιδόματος αδείας ανέρχεται με τις ασφαλιστικές εισφορές σε ευρώ 36,08 για ένα εργαζόμενο για ένα μήνα, το οποίο πολλαπλασιαζόμενο επί 46,3 εργαζόμενα άτομα αποδίδει μηνιαία δαπάνη κόστους επιδόματος αδείας για όλους τους εργαζόμενους ποσόν ευρώ 1.670,50, σύμφωνα με τους υπολογισμούς του πίνακα αυτού. Εν συνεχεία το ποσόν αυτό των ευρώ 1.670,50 μεταφέρεται ως κονδύλιο του συνολικού για όλους του εργαζόμενους μηνιαίου εργατικού κόστους και συμποσούμενο με άλλα κονδύλια (μικτές αποδοχές, εισφορές, δώρα, κόστος αναλωσίμων, εργολαβικό κέρδος κλπ) διαμορφώνει το ποσόν της οικονομικής προσφοράς ως άνω. Όμως το νόμιμο επίδομα αδείας κατ' άτομο ανά μήνα απασχόλησης είναι 26,18 ευρώ (δηλωθέν ημερομίσθιο) ΕΠΙ 2 ημερομίσθια = 52,36 ευρώ. Ακριβέστερα εν προκειμένω, οι μήνες απασχόλησης του εργαζομένου εντός του έτους 2018 είναι 2 (Νοέμβριος και Δεκέμβριος, όρος 1.3 σκέψη 25), και συνεπώς i) Οι ημέρες αδείας που δικαιούται κάθε εργαζόμενος για την 2μηνια απασχόλησή του εντός του έτους 2018 είναι 3,33 ημέρες (σκέψη 32 αναλυτικά) και ii) Η αναλογία του επιδόματος αδείας συνολικά για την δίμηνη απασχόληση κάθε εργαζομένου ανέρχεται σε 3,33 ημέρες αδείας ΕΠΙ 1,2 ΕΠΙ ημερομίσθιο 26,18

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

ευρώ = 104,62 για τους δύο μήνες, και για τον ένα μήνα 104,62 ΔΙΑ 2 = **52,31 ευρώ, και όχι σε 28,36 ευρώ** που αναφέρεται στην προσφορά. Άλλως, και σύμφωνα με την νομολογία ως άνω (σκέψη 32 αναλυτικά), το επίδομα αδειάς ισούται με δύο ημερομίσθια για κάθε μήνα απασχόλησης μέχρι κατ' ανώτατο όριο 13 ημερομίσθια, και εν προκειμένω το νόμιμο μηνιαίο επίδομα αδειάς ισούται με 2 ημερομίσθια ήτοι 26,18 ευρώ ΕΠΙ 2 = **52,36 ευρώ και όχι 28,36 ευρώ** ως αναφέρεται στην οικονομική προσφορά του προσωρινού αναδόχου. Δεδομένου περαιτέρω, ότι το ποσόν του επιδόματος αδειάς είναι το ποσόν αναφοράς υπολογισμού των αναλογουσών στο επίδομα αδειάς εργοδοτικών εισφορών παρέπεται ότι και το ποσόν των εργοδοτικών εισφορών της προσφοράς υπολείπεται του νομίμου. Ειδικότερα συνυπολογιζομένων των νόμιμων εργοδοτικών εισφορών ποσοστού 27,21% ΕΠΙ 52,31 ευρώ, ή ΕΠΙ 52,36 ευρώ (ως η νομολογία), το συνολικό ποσό επιδόματος αδειάς ανά μήνα απασχόλησης ανά εργαζόμενο ανέρχεται σε 66,54 ή 66,61 ευρώ και όχι σε 36,08 ευρώ που αναφέρεται στην προσφορά. Συνεπώς, προκύπτει ότι τα δύο αρχεία με την Οικονομική Προσφορά, ο Πίνακας Οικονομικής Προσφοράς, οι Πίνακες 4 Γ *Ανάλυση εργατικού κόστους* και 4 Α *Ανάλυση εργατικού κόστους* του προσωρινού αναδόχου δεν έχουν συμπληρωθεί σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία (σκέψη 21, 22, 23, 32 εκτενώς), όπως απαιτεί διακήρυξη ρητά επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς (σκέψη 25 εκτενώς). Γίνεται μνεία ότι η προσφεύγουσα υπολόγισε ορθά και περιέλαβε στην προσφορά της το νόμιμο ποσόν μηνιαίου επιδόματος αδειάς ποσού 66,61 ευρώ, όπως προκύπτει από τα έγγραφα της προσφοράς της ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού και ιδία ι) Από τον «*Πίνακα Ανάλυσης Κόστους*», σημείο 3, όπου το κόστος επιδόματος αδειάς ανέρχεται με τις ασφαλιστικές εισφορές σε ευρώ 66,61 για ένα εργαζόμενο για ένα μήνα, το οποίο πολλαπλασιαζόμενο επί 46,5 εργαζόμενα άτομα αποδίδει μηνιαία δαπάνη κόστους επιδόματος αδειάς για όλους τους εργαζόμενους ποσόν ευρώ 3.097,37, σύμφωνα με τους υπολογισμούς του πίνακα αυτού. Εν συνεχεία το ποσόν αυτό των ευρώ 3.097,37 μεταφέρεται ως κονδύλιο του συνολικού για όλους του εργαζόμενους μηνιαίου εργατικού κόστους και συμποσούμενο με άλλα κονδύλια (μικτές αποδοχές, εισφορές, δώρα, κόστος αναλωσίμων, εργολαβικό κέρδος κλπ) διαμορφώνει το ποσόν της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας ως άνω και ιι) Από τον «*Πίνακα Τρόπου*

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

Υπολογισμού Ανάλυσης Κόστους Καθαρισμού» σημείο 3, όπου ρητά αναφέρεται στον νόμιμο τρόπο υπολογισμού της μηνιαίας δαπάνης για επίδομα αδείας ως εξής «Πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο 26,18 ευρώ με τις δύο αναλογιζόμενες ημέρες επιδόματος το μήνα (άρθρο 3 του AN 539/45 και άρθρο 16 Ν 4504/66) και προσθέτουμε 27,21% εισφορές εργοδότη..2 ημερομίσθια ανά μήνα $\times 26,18 \times 27,21\%$..», και iii) Από την Οικονομική Προσφορά που υπέβαλε στον διαγωνισμό. Συνεπώς είναι βάσιμος ο τρίτος λόγος της προσφυγής περί εσφαλμένου υπολογισμού του επιδόματος αδείας στην οικονομική προσφορά του προσωρινού αναδόχου, κατά τρόπο που υπολείπεται του κατωτάτου νομίμου ποσού, και πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα ... και τον ανακήρυξε προσωρινό ανάδοχο, δεδομένου ότι η διακήρυξη απαιτεί επί ποινή αποκλεισμού τα ποσά του πίνακα της οικονομικής προσφοράς που παρατίθεται στον όρο 3.1.2, μεταξύ των οποίων και το επίμαχο επίδομα αδείας να έχουν συμπληρωθεί σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία.

34. Επειδή ρητώς και σαφώς σύμφωνα με την διακήρυξη το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της προμήθειας περιγράφεται αναλυτικά στο Παράρτημα Α αυτής (όρος 1.3) με τον τίτλο «*Τεχνικές Προδιαγραφές*», όπου παρατίθενται αναλυτικοί πίνακες (σελ. 63 επ. σκέψη 24) με τις απαιτούμενες εργατώρες υπηρεσιών καθαρισμού ημερησίως ή μία φορά την εβδομάδα, κατά περίπτωση, ονομαστικά ανά Κέντρο Υγείας (ΚΥ), Περιφερειακό Ιατρείο (ΠΙ) και Μονάδα Υγείας (ΜΥ) της αναθέτουσας αρχής, και σαφώς απαιτείται οι προσφορές να υποβάλλονται για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας (όρος 2.4.1), ενώ κάθε απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές ήτοι τους όρους του Παραρτήματος Α επιφέρει ρητά την απόρριψη της προσφοράς σύμφωνα με τον όρο 2.4.6, κατά το οποίο το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών –μεταξύ των οποίων και οι απαιτούμενες ποσότητες εργατωρών- ρητώς χαρακτηρίζονται «*απαράβατοι όροι*» της διακήρυξης. Εξ άλλου, ο αριθμός των εργατωρών είναι σημαίνον στοιχείο και της οικονομικής προσφοράς, διότι σύμφωνα με τον ρητό και σαφή όρο 3.1.2 της διακήρυξης ο αριθμός των ατόμων ήτοι το πλήθος των εργαζομένων –που είναι παράγοντας καθορισμού του ύψους της οικονομικής προσφοράς- *αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατώρες και είναι κοστολογικά ισοδύναμο και*

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

εκφρασμένο σε άτομα πλήρους απασχόλησης. Συνεπώς τυχόν παράθεση στην προσφορά λιγότερων εργατωρών από όσες απαιτούνται και καταλεπώς περιγράφονται στον οικείο πίνακα του Παραρτήματος Α της διακήρυξης όχι μόνο επιφέρει την απόρριψη της προσφοράς ipso facto λόγω απόκλισης της προσφοράς με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, αλλά και ανεξαρτήτως τούτου καθιστά απορριπτέα και την οικονομική προσφορά στον βαθμό που οι λιγότερες εργατώρες ανάγονται αναγκαία σε ανακριβές (μικρότερο) πλήθος εργαζομένων κατά παράβαση των ρητών και σαφών όρων της διακήρυξης. Περαιτέρω στο Παράρτημα Α, στον πίνακα με τον τίτλο *Κατανομή Εργατωρών*, απαιτούνται σαφώς 26 εργατώρες ημερησίως από Δευτέρα έως και Παρασκευή για τη μονάδα Υγείας της πόλης της Επί πλέον, στον ίδιο πίνακα, απαιτούνται διάφορες ποσότητες εργατωρών για υπηρεσίες καθαρισμού που θα παρέχονται μία φορά την εβδομάδα σε κάθε ένα από τα διάφορα Περιφερειακά Ιατρεία που αναγράφονται, οι οποίες συνολικά για όλα τα ΠΙ ανέρχονται σε 267 απαιτούμενες εργατώρες την εβδομάδα, και όχι σε 277 όπως αβάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα στον δεύτερο λόγο της προσφυγής.

35. Επειδή, και ανεξαρτήτως του παραπάνω λόγου (σκέψη 33) ο οποίος βασίζει αυτοδύναμα την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης ως άνω, όπως προκύπτει από τα έγγραφα του διαγωνισμού ως είναι αναρτημένα στον οικείο ηλεκτρονικό τόπο στο ΕΣΗΔΗΣ, ο προσωρινός ανάδοχος κατέθεσε με την προσφορά του i) Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο *Τεχνικές Προδιαγραφές*, στο οποίο ορθά συμπεριέλαβε τις 267 απαιτούμενες εργατώρες την εβδομάδα, ορθά κατανεμημένες ανά περιφερειακό ιατρείο, και ορθά ανέγραψε 26 εργατώρες ημερησίως από Δευτέρα έως και Παρασκευή για τη μονάδα Υγείας της πόλης της ..., ως απαιτείται στην διακήρυξη, ii) Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο *Πρόγραμμα Εργασίας και Καθαρισμού* στο οποίο ορθά συμπεριέλαβε τις 267 απαιτούμενες εργατώρες την εβδομάδα ορθά κατανεμημένες ανά περιφερειακό ιατρείο, αλλά λανθασμένα ανέγραψε 24 εργατώρες ημερησίως από Δευτέρα έως και Παρασκευή (ήτοι 4 εργαζόμενοι από 6 ώρες έκαστος) για τη Μονάδα Υγείας της πόλης της ..., ενώ στην διακήρυξη απαιτούνται 26 ώρες, iii) Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο *4B ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ* στο οποίο εσφαλμένα συμπεριέλαβε 266 ενώ απαιτούνται 267 εργατώρες την

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

εβδομάδα διότι εσφαλμένα κατένειμε 2 εργατοώρες στο ΠΙ της Όσας ενώ απαιτούνται 3 εργατοώρες, αλλά ορθά ανέγραψε 26 εργατοώρες ημερησίως από Δευτέρα έως και Παρασκευή για τη Μονάδα Υγείας της πόλης της ..., ως απαιτείται στην διακήρυξη. Εν συνεχεία, συνυπολογίζοντας τις εσφαλμένες 266 εργατοώρες την εβδομάδα, εσφαλμένα με βάση λιγότερες ώρες από τις απαιτούμενες ανήγαγε τις λιγότερες ώρες ως σύνολο ισοδυνάμων εργαζομένων 46,3 εργαζόμενους, παράγοντας ο οποίος σύμφωνα με το άρθ. 3.1.2 της διακήρυξης είναι καθοριστικός για τον εν όλω υπολογισμό του ύψους της οικονομικής προσφοράς iv) Ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο 5 *ΑΡΘΡΟ 68* σχετικά με την συμμόρφωση με τα στοιχεία που απαιτούνται στο άρθ. 68 παρ. 1 του ν. 3863/2010, στο οποίο ορθά συμπεριέλαβε τις 267 απαιτούμενες εργατοώρες την εβδομάδα ορθά κατανεμημένες ανά περιφερειακό ιατρείο, αλλά λανθασμένα ανέγραψε 24 εργατοώρες ημερησίως από Δευτέρα έως και Παρασκευή (ήτοι 4 εργαζόμενοι από 6 ώρες έκαστος) για τη Μονάδα Υγείας της πόλης της ..., ενώ στην διακήρυξη απαιτούνται 26 ώρες. Συνεπώς η προσφορά της προσωρινής αναδόχου πάσχει πλημμελειών η συνδρομή των οποίων επιφέρει ρητώς και σαφώς την απόρριψη της προσφοράς, και ειδικότερα η προσφορά περιέχει μεν τα στοιχεία που αναφέρονται στο άρθ. 68 παρ. 1 του ν. 3863/2010 και ειδικότερα α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο και β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας (σκέψη 20), όπως απαιτείται ρητά στον όρο 3.1.2 παρ. γ), πλην όμως τα στοιχεία αυτά είναι λανθασμένα παρά τους ρητούς και σαφείς όρους του Παραρτήματος Α της διακήρυξης, ως τούτο προκύπτει από τα έγγραφα της προσφοράς με τον τίτλο 5 *ΑΡΘΡΟ 68, 4B ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ* και *Πρόγραμμα Εργασίας και Καθαρισμού*. Ειδικότερα δε ο λανθασμένος ως άνω υπολογισμός των εβδομαδιαίων εργατωρών καθαρισμού των ΠΙ στο ηλεκτρονικό έγγραφο με τον τίτλο 4*B ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ* επέφερε και την λανθασμένη αναγωγή των συνολικών εργατωρών της προσφοράς σε συναγόμενους 46,3 εργαζόμενους, μέγεθος το οποίο συνακόλουθα αποτέλεσε καθοριστικό παράγοντα του λανθασμένου υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς καθώς το μέγεθος 46,3 εργαζόμενοι είναι ο πολλαπλασιαστής όλων σχεδόν των μεγεθών του μισθολογικού κόστους που αναφέρονται στην οικονομική προσφορά (μικτές αποδοχές, εισφορές ΙΚΑ, επίδομα αδείας, δώρα, κόστος

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

αντικαταστατών), όπως προκύπτει από τα ηλεκτρονικά έγγραφα της προσφοράς με τον τίτλο *2 Πίνακας Οικονομικής Προσφοράς, 4Γ Ανάλυση Εργατικού Κόστους*. Για τον λόγο αυτό εξ άλλου δεν θα ήταν δυνατόν να ζητηθούν από την αναθέτουσα αρχή διευκρινήσεις επί της προσφοράς κατ' άρθ. 102 του ν. 4412/2016, δεδομένου ότι τυχόν διευκρίνιση θα επέφερε εν όλω αναδιάταξη της οικονομικής προσφοράς με επανυπολογισμό όλων των κονδυλίων που συνδιαμορφώνουν το εργατικό κόστος και εν τέλει την υποβολή νέας προσφοράς πράγμα το οποίο αποκλείεται κατά νόμον. Συνεπώς είναι βάσιμος ο πρώτος και δεύτερος λόγος της προσφυγής και πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα ...και τον ανακήρυξε προσωρινό ανάδοχο, δεδομένου ότι η προσφορά δεν έχει συνταχθεί ως ρητώς και σαφώς απαιτεί επί ποινή αποκλεισμού η διακήρυξη. Και ίδια η προσφορά δεν περιλαμβάνει τις εργατώρες που απαιτούνται σύμφωνα με το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της προμήθειας, αποκλίνοντας των απαραίτων τεχνικών προδιαγραφών και των όρων περί σύνταξης της οικονομικής προσφοράς, και για τους λόγους αυτούς έπρεπε να απορριφθεί σύμφωνα με τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης το άρθ. 53, 71 και 91 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 17, 18, 19), την αρχή της τυπικότητας, της νομιμότητας και της διαφάνειας (σκέψεις 25 έως 30), επειδή προσκρούει στους όρους 1.3, 2.4.1, 3.1.2, Παράρτημα Α Υποχρεώσεις Αναδόχου παρ. 1, Κατανομή Εργατωρών της διακήρυξης.

36. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

37. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

38. Επειδή ύστερα από την παραπάνω σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του κατατεθέντος παραβόλου ποσού οκτακοσίων επτά (807) ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 1067/2018

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 22.11.2018 και εκδόθηκε την 06.12.2018 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Αικατερίνη Παπαδοπούλου