

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 9 Σεπτεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Άννα Χριστοδουλάκου, Πρόεδρος, Ευαγγελία Μιχολίτση και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλη (υπ' αριθμ. 56/2019 Πράξη του Προέδρου της Α.Ε.Π.Π.).

Για να εξετάσει την από 31.07.2019 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 964/01.08.2019 της προσφεύγουσας «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει ..., οδός ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

Της παρεμβαίνουσας «...» και το διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει ..., οδός ... αρ. ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. πρωτ. 2671/1842/22.07.2019 Απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που με αυτήν έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού.

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Άννα Χριστοδουλάκου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την υπ' αριθ. 3519/ΓΚ/2019 Διακήρυξη του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΑΓΡΟΤΙΚΗΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ

Αριθμός Απόφασης: 1102/2019

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ Δ/ΝΣΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ, ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΥΛΙΚΟΥ ΚΑΙ ΥΠΟΔΟΜΩΝ, προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Διεθνής Ανοικτός Διαγωνισμός για την ανάθεση υπηρεσιών καθαρισμού δέκα (10) κτηρίων, στα οποία στεγάζονται Υπηρεσίες του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων, συνολικού προϋπολογισμού 129.032,26€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (160.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Περίληψη της Διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 03.05.2019 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, καταχωρήθηκε, δε, η Διακήρυξη, στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 17.05.2019 με ΑΔΑΜ: 19PROC004969791 2019-05-17, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) (Συστημικός Αριθμός 74200).

2. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει κατατεθεί, πληρωθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο κατά τις διατάξεις του άρθρου 363 παρ.1 και 2 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., εξοφληθέν δυνάμει του από 31.07.2019 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας ...), ύψους 646,00€.

3. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή, ενόψει του αντικειμένου του διαγωνισμού (υπηρεσία), της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2018, καθώς και του χρόνου δημοσίευσης της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα άρθρα 5 περ. β), 61 παρ. 1, 376 και 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και στην καθ' ύλην και κατά χρόνο αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή έχει κατατεθεί νομίμως και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016, το άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) και το άρθρο 8 παρ. 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς η προσβαλλόμενη Απόφαση κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω της

Αριθμός Απόφασης: 1102/2019

λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 22.07.2019 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 31.07.2019, κοινοποιήθηκε, δε, από την αναθέτουσα αρχή με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

5. Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκήθηκε η προδικαστική προσφυγή, καθώς με την προσβαλλόμενη πράξη η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας έγινε δεκτή και κατετάγη δεύτερη, μετά την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, η προσφορά της οποίας έγινε δεκτή και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού.

6. Επειδή, η υπό κρίση παρέμβαση έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, δια καταθέσεως στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 09.08.2019, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 περ. α) του Π.Δ. 39/2017, στις 31.07.2019. Κοινοποιήθηκε, δε, από την αναθέτουσα αρχή μέσω της λειτουργίας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τόσο στην Α.Ε.Π.Π. όσο και στους λοιπούς διαγωνιζόμενους, στις 13.08.2019. Περαιτέρω, ασκείται μετ' εννόμου συμφέροντος, επιδιώκοντας τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης, με την οποία έγιναν δεκτή η οικονομική της προσφορά και αναδείχθηκε αυτή προσωρινή ανάδοχος.

7. Επειδή, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 2889/202624/08.08.2019 έγγραφό της, που διαβιβάστηκε τόσο στην Α.Ε.Π.Π. όσο και στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 08.08.2019, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

8. Επειδή, όπως προαναφέρθηκε, με την υπ' αριθ. 3519/ΓΚ/2019 Διακήρυξη του ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΑΓΡΟΤΙΚΗΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ Δ/ΝΣΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ, ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΥΛΙΚΟΥ ΚΑΙ ΥΠΟΔΟΜΩΝ, προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Διεθνής Ανοικτός Διαγωνισμός για την ανάθεση υπηρεσιών καθαρισμού δέκα (10)

κτηρίων, στα οποία στεγάζονται Υπηρεσίες του Υπουργείου Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων. Με την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. 2671/1842/22.07.2019 Απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατόπιν έγκρισης του από 18.07.2019 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, έγινε δεκτό το σύνολο των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων, με την ακόλουθη σειρά μειοδοσίας: 1. ... (δεύτερη παρεμβαίνουσα), 2. ... (πρώτη παρεμβαίνουσα), 3. ..., 4. ..., 5. ... (προσφεύγουσα) και 6.

9. Επειδή, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι «Με βάση τους πίνακες Οικονομικών Προσφορών των δύο εταιρειών αποδεικνύεται πέραν πάσης αμφιβολίας ότι η Προσφορά της εταιρείας ... είναι πλημμελής, ζημιογόνος για το δημόσιο συμφέρον και απορριπτέα για το λόγο ότι υπολείπεται του ελάχιστου κόστους μισθοδοσίας και ασφάλισης των εργαζομένων που θα απασχοληθούν με την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό υπολογίζεται, βάσει των όρων της οικείας Διακήρυξης, των κείμενων διατάξεων εργατικής νομοθεσίας και των συναφών συλλογικών συμβάσεων εργασίας. Η μειοδότρια εταιρεία έχει υποβάλλει ποσά δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, επιδομάτων αδειας και αντικατάστασης λόγω κανονικής αδειας, τα οποία έχουν υπολογισθεί λανθασμένα βάσει της κείμενης νομοθεσίας, ήτοι με χαμηλότερο ωρομίσθιο του νομίμου, για την μερική απασχόληση και για τον λόγο αυτό είναι απορριπτέα. Πιο συγκεκριμένα: [ΠΑΡΑΤΙΘΕΤΑΙ ΠΙΝΑΚΑΣ] Λαμβάνοντας υπόψη το τελικό αποτέλεσμα της εταιρείας ... καταλήγουμε ότι για τον υπολογισμό των Δώρων , του Επιδόματος Άδειας, της Άδειας και της αντικατάστασης αυτής έχει χρησιμοποιηθεί χαμηλότερο ωρομίσθιο του νόμιμου. Πιο συγκεκριμένα: - Για την άδεια αναψυχής τελικό μηνιαίο κόστος βάσει της οικονομικής προσφοράς: 92,50 €. Αντίστροφος υπολογισμός: $92,50 \text{ €} * 12 \text{ μήνες} = 1.110,00 \text{ €} / 5 \text{ άτομα} / 20 \text{ ημέρες αδειας} / 3 \text{ ώρες εργασίας ανά ημέρα} = 3,70 \text{ € ωρομίσθιο αντί του ορθού } 4,356 \text{ €} (29,04 \text{ €} * 6 \text{ ημέρες} / 40 \text{ ώρες} = 4,356 \text{ €})$. - Για το Δώρο Χριστουγέννων / τελικό μηνιαίο κόστος βάσει της οικονομικής προσφοράς: 120,44 €. Αντίστροφος υπολογισμός: $120,44 \text{ €} * 12 \text{ μήνες} = 1.445,28 \text{ €} / 5 \text{ άτομα} / 25 \text{ ημέρες Δ.Χ.} / 1,04166 \text{ (ειδική προσαύξηση)} / 3 \text{ ώρες εργασίας ανά ημέρα} = 3,70 \text{ € ωρομίσθιο αντί του ορθού } 4,356 \text{ €} (29,04 \text{ €} * 6 \text{ ημέρες} / 40 \text{ ώρες} = 4,356 \text{ €})$. -

Αριθμός Απόφασης: 1102/2019

Για το Δώρο Πάσχα / τελικό μηνιαίο κόστος βάσει της οικονομικής προσφοράς: 72,26 €. Αντίστροφος υπολογισμός: $72,26 \text{ €} * 12 \text{ μήνες} = 867,12 \text{ €} / 5 \text{ άτομα} / 15 \text{ ημέρες Δ.Π.} / 1,04166 \text{ (ειδική προσαύξηση)} / 3 \text{ ώρες εργασίας ανά ημέρα} = 3,70 \text{ € ωρομίσθιο αντί του ορθού } 4,356 \text{ €} (29,04 \text{ €} * 6 \text{ ημέρες} / 40 \text{ ώρες} = 4,356 \text{ €})$. -

Για το Επίδομα αδείας / τελικό μηνιαίο κόστος βάσει της οικονομικής προσφοράς: 60,12 €. Αντίστροφος υπολογισμός: $60,12 \text{ €} * 12 \text{ μήνες} = 721,44 \text{ €} / 5 \text{ άτομα} / 13 \text{ ημέρες επιδόματος αδείας} / 3 \text{ ώρες εργασίας ανά ημέρα} = 3,70 \text{ € ωρομίσθιο αντί του ορθού } 4,356 \text{ €} (29,04 \text{ €} * 6 \text{ ημέρες} / 40 \text{ ώρες} = 4,356 \text{ €})$. -

Για την αντικατάσταση / τελικό μηνιαίο κόστος βάσει της οικονομικής προσφοράς: 30,85 €. Αντίστροφος υπολογισμός: $30,85 \text{ €} * 12 \text{ μήνες} = 370,20 \text{ €} / 5 \text{ άτομα} / 6,67 \text{ ημέρες αδείας} / 3 \text{ ώρες εργασίας ανά ημέρα} = 3,70 \text{ € ωρομίσθιο αντί του ορθού } 4,356 \text{ €} (29,04 \text{ €} * 6 \text{ ημέρες} / 40 \text{ ώρες} = 4,356 \text{ €})$. Συνεπώς η οικονομική προσφορά στην οποία, το ως άνω κόστος δεν υπολογίζεται ως απαιτείται από την οικεία διακήρυξη, όπως εν προκειμένω, καταστρατηγεί την, επί ποινή αποκλεισμού, υποχρέωση των υποψηφίων αναδοχών να υποβάλουν οικονομική προσφορά, η οποία να καλύπτει πραγματικά και όχι πλασματικά το κόστος των αμοιβών και της ασφάλισης του προσωπικού. Πρόκειται εμφανώς για περίπτωση παραβίασης της υποχρέωσης των υποψηφίων σε δημόσιους διαγωνισμούς για μη εφαρμογή πολιτικής τιμών κάτω του πραγματικού κόστους, η οποία νοθεύει τον ανταγωνισμό και καθιστά την οικονομική προσφορά της εταιρείας ... απαράδεκτη και απορριπτέα. Σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας, που διέπει τους διαγωνισμούς, τον τρόπο υποβολής και συντάξεως, εν γένει, των προσφορών στο πλαίσιο των διαδικασιών ανάθεσης μιας δημόσιας σύμβασης, η οικονομική προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία ... δεν πληροί τις επί ποινή αποκλεισμού απαιτήσεις της οικείας Διακήρυξης, όσον αφορά στο ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. Ομοίως, και η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής που ενέκρινε το σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, βάσει του οποίου η οικονομική προσφορά της εν λόγω εταιρείας κρίθηκε νόμιμη και παραδεκτή, πρέπει να ακυρωθεί. Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας

μερικής απασχόλησης υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης (Άρθρο 17, παρ.1, Ν.3899/2010 και άρθρο 2, παρ.9, Ν.3 846/2010). Σύμφωνα με το άρθρ. 253 «Αρχές που διέπουν τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων (άρθρο 36 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» του ν .4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της προστασίας του ανταγωνισμού, της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης και λαμβάνουν τα απαραίτητα μέτρα, ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων.». Επειδή, η με αριθ. 19040/1981 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας (ΦΕΚ Β'742) με τον τίτλο: «Χορήγηση επιδομάτων εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα στους μισθωτούς όλης της χώρας που απασχολούνται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου» ορίζει στο άρθρο 1 ότι: «1. Όλοι οι μισθωτοί, που αμείβονται με μισθό ή με ημερομίσθιο, δικαιούνται, από τους πάσης (ρύσεως εργοδότες τους: α) Επίδομα εορτών Χριστουγέννων ίσο με ένα μηνιαίο μισθό για τους αμειβόμενους με μισθό και με 25 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο και β) Επίδομα εορτών Πάσχα, ίσο με μισό μηνιαίο μισθό, για τους αμειβόμενους με μισθό, και με 15 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο. 2. Τα ανωτέρω επιδόματα καταβάλλονται στο ακέραιο εφόσον η σχέση εργασίας των μισθωτών με τον υπόχρεο εργοδότη διήρκησε ολόκληρη τη χρονική περίοδο, στην περίπτωση του επιδόματος εορτών Πάσχα από 1 Ιανουαρίου μέχρι 30 Απριλίου και στην περίπτωση του επιδόματος εορτών Χριστουγέννων από 1 Μαΐου μέχρι 31 Δεκεμβρίου κάθε χρόνου. 3» και στο άρθρο 4 ότι: « 1. Τα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα των κατωτέρω κατηγοριών μισθωτών υπολογίζονται με τις προϋποθέσεις των παραγρ. 1 και 2 του άρθρου 1 της παρούσης βάσει του μέσου όρου των μηνιαίων αποδοχών ή του μέσου ημερομισθίου των αμοιβών, τις οποίες λαμβάνει κάθε μισθωτός στα χρονικά διαστήματα που προσδιορίζονται στην παρ. 2 του άρθρου 1 της παρούσης ή μέχρι της λύσεως

της σχέσεως, εργασίας. Ειδικότερα, το μέσο ημερομίσθιο βρίσκεται με τη διαίρεση του συνόλου των αμοιβών αυτών, με τον συνολικό αριθμό των ημερών, που περιλαμβάνονται στα προαναφερόμενα χρονικά διαστήματα και κατά τις οποίες ο μισθωτός εργάστηκε ή πάντως διατήρησε αξίωση για τις αποδοχές του. α)...β)... δ) Μισθωτοί που ασχολούνται σε ένα μόνο εργοδότη και αμείβονται με ωρομίσθιο». Στο άρθρο 3 παραγρ. 16 του ν. 4504/1966 με τον τίτλο «Περί τροποποιήσεως και συμπληρώσεως διατάξεων τινών της εργατικής νομοθεσίας και περί ετέρων τινών διατάξεων» (Α. 57) ορίζονται τα εξής: «Οι επί σχέσει εργασίας του ιδιωτικού δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιοδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "επίδοματος αδείας" ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του Α.Ν. 539/1954 ή άλλων διατάξεων καθοριζόμενων ημερών αδείας αναπαύσεως μετ'αποδοχών, των δικαιούται έκαστος μισθωτός, υπό τον περιορισμόν ότι το επίδομα τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει τας αποδοχάς ενός 15ημέρου, δια τους επί μηνιαίω μισθώ αμειβόμενους, των 13 δε εργασίμων ημερών, δια τους επί ημερομισθίω ή κατά μονάδα εργασίας ή επί ποσοστοίς ή κατ' άλλον τρόπον αμειβόμενους μισθωτούς.». Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα 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) της διακήρυξης, 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). Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης η οποία διέπει το δίκαιο ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα την τήρηση των κείμενων διατάξεων, της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης.

Τέλος στο άρθρο 68 παρ. 1 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ Α115) όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/ (ΦΕΚ Α'88) ορίζεται ότι: «Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού/φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.». Σύμφωνα με την διάταξη αυτή, ο υπολογισμός στις προσφορές των διαγωνιζομένων ενός ευλόγου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νομίμων 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. VI 2092/2011) με βάση τα διδάγματα κοινής πείρας και λογικής ή και ενδεχομένως με ειδικές τεχνικές γνώσεις και υπόκειται σε δικαστικό έλεγχο. Το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος εναπόκειται στην Αναθέτουσα Αρχή να εκτιμηθούν ως εύλογα, προκειμένου η προσφορά να θεωρηθεί αποδεκτή. Η κρίση αυτή της Αρχής ελέγχεται ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας, σύμφωνα με τα δεδομένα της κοινής πείρας. Είναι σαφές ότι το ποσό δύο ευρώ (2 €) για κάθε κτίριο, του διοικητικού κόστους στην Οικονομική Προσφορά της εταιρείας ..., δεν αποτελεί κατάρτιση ρεαλιστικού προϋπολογισμού αλλά θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σχετικής σύμβασης και πρέπει να απορριφθεί. Ενδεικτικά αναφέρουμε ότι στο ποσό του διοικητικού κόστους περιλαμβάνονται α) έκδοση εγγυητική επιστολής καλής εκτέλεσης β) έξοδα τεχνικού ασφαλείας - ιατρού ασφαλείας γ) κόστος διοικητικής & λογιστικής υποστήριξης κατά την εκτέλεση του έργου δ) εργασίες καθαρισμού εξωτερικών τζαμιών κτιρίων με ανυψωτικό μηχάνημα (όπως αυτές περιγράφονται στην τεχνικές προδιαγραφές του έργου).».

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της προβάλλει ότι «Επί της προρρηθείσας Προδικαστικής Προσφυγής (ΠΠ), τίθενται (εκ μέρους

της Υπηρεσίας μας, ως Αναθέτουσας Αρχής της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας) υπό την κρίση του, αρμόδιου να την εξετάσει Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π., τα κάτωθι σημεία: 1. Σύμφωνα με την εν λόγω ΠΠ, οι υπολογισμοί που έχουν πραγματοποιηθεί εκ μέρους της καθ' ου η Προσφυγή εταιρείας, ..., έχουν υπολογισθεί λανθασμένα, λαμβάνοντας υπόψη χαμηλότερο από τη νομοθεσία προβλεπόμενο επίπεδο ωρομισθίου (3,70€ αντί του προβλεπόμενου 4,356€). Στον παρατεθέντα Πίνακα, εκ μέρους της Προσφεύγουσας, λαμβάνεται ως παράδειγμα ένα εκ των κτηρίων στο οποίο θα παρασχεθούν υπηρεσίες καθαρισμού και πραγματοποιούνται οι επιμέρους υπολογισμοί από τους οποίους συνάγεται το παραπάνω αναφερόμενο ύψος ημερομισθίου: 3,70€. 2. Σε απάντηση αιτήματος της αρμόδιας Επιτροπής, μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναφορικά με την Οικονομική του Προσφορά, ο Φορέας ..., υπέβαλε ένα διευκρινιστικό Πίνακα από τον οποίο προκύπτει ότι στοιχείο για τον υπολογισμό των επιμέρους παραμέτρων της εν λόγω Προσφοράς του είναι οι 4,345 εβδομάδες ανά μήνα. Στη βάση αυτού, και δεδομένου του γεγονότος ότι οι προς απασχόληση στο έργο εργαζόμενοι, είναι ωρομίσθιοι, ο εν λόγω Οικονομικός Φορέας, αναγωγικά, υπολόγισε τον αριθμό των ημερών που αναλογούν στα επιμέρους επιδόματα (αδειών, Πάσχα, Χριστουγέννων, κλπ). 3. Τέλος, ο έτερος λόγος απόρριψης της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας ... Ι.Κ.Ε., που επικαλείται ο προσφεύγων οικονομικός φορέας (...), αφορά στο γεγονός ότι, η ανωτέρω εταιρεία (...) δεν υπολόγισε εύλογα το ύψος του διοικητικού κόστους, στο οποίο, σύμφωνα με την υποβληθείσα ΠΠ, αφορά, ενδεικτικά, σε έξοδα εγγυητικών επιστολών, λογιστικής υποστήριξης και τεχνικού ασφαλείας. 4. Δεδομένου ότι, το ισχύον κανονιστικό πλαίσιο δεν οριοθετεί ακριβώς (όπως, για τους αυτούς λόγους, ούτε η υπόψη Διακήρυξη) το «εύλογο» (πολύ περισσότερο, αριθμητικά) του διοικητικού κόστους, καθώς κάτι τέτοιο, υπό συγκεκριμένες συνθήκες, θα μπορούσε να θεωρηθεί ως αποφατική επίδραση (αν όχι στρέβλωση) στον καλώς νοούμενο ανταγωνισμό εντός ενός συγκεκριμένου κλάδου παροχής υπηρεσιών, εναπόκειται, κατ' αρχήν, στη διακριτική επιχειρηματική ευχέρεια εκάστου συμμετέχοντος Οικονομικού Φορέα όπως το προσδιορίσει. Η εν λόγω ευχέρεια υπόκειται, προδήλως, στην, κατά περίπτωση,

κρίση της Αναθέτουσας Αρχής, η οποία, με τη σειρά της, δύναται να αποτελέσει αντικείμενο ελέγχου από αρμόδιες Διοικητικές ή/ και Δικαστικές Αρχές. Εν προκειμένω, δεδομένου ότι δεν υφίσταται, κατά τα αμέσως προηγούμενα εκτεθέντα, συγκεκριμένη απόκλιση από όρους της Διακήρυξης και, λαμβανομένου υπόψη του γεγονότος ότι απαρτίζοντα στοιχεία του διοικητικού κόστους δύναται να είναι στοιχεία όπως αυτά που ενδεικτικά και, όχι περιοριστικά, μνημονεύονται στην υπό κρίση, εκ μέρους της Αρχής, ΠΠ, τα οποία συνιστούν, κατά κανόνα, κόστη που επιφορτίζουν εν γένει τη λειτουργία ενός Φορέα ανεξάρτητα από τη σύναψη, ή μη, συγκεκριμένης σύμβασης, η Αναθέτουσα αξιολογεί την επίκληση των εν λόγω αριθμητικών ποσών αποδεκτή, υπό το ανελαστικό (αυστηρό) πρίσμα και για τους απολύτως συγκεκριμένους λόγους που μνημονεύθηκαν αμέσως ανωτέρω. 5. Για τους αναφερόμενους στα ανωτέρω σημεία λόγους, η Υπηρεσία μας, ως Αναθέτουσα Αρχή (ΑΑ), αιτείται την απόρριψη της κρινόμενης Προδικαστικής Προσφυγής.».

11. Επειδή, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι «Α. Ως προς τον ισχυρισμό ότι η οικονομική προσφορά της εταιρίας μας είναι απαράδεκτη διότι δήθεν υπολείπεται του ελάχιστου κόστους μισθοδοσίας και ασφάλισης των εργαζομένων. (α) Στην Υ.Α. 19040 (Οικονομικών και Εργασίας) της 7/9.12.81: Χορήγηση επιδομάτων εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα στους μισθωτούς όλης της χώρας που απασχολούνται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου. -(Β' 742). Ορίζονται τα εξής: «Άρθρο 4. : 1. Τα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα των κατωτέρω κατηγοριών μισθωτών υπολογίζονται με τις προϋποθέσεις των παραρ. 1 και 2 του άρθρου της παρούσης βάσει του μέσου όρου των μηνιαίων αποδοχών ή του μέσου ημερομισθίου των αμοιβών, τις οποίες λαμβάνει κάθε μισθωτός στα χρονικά διαστήματα που προσδιορίζονται στην παρ. 2 του άρθρου 1 της παρούσης ή μέχρι της λύσεως της σχέσεως, εργασίας. Ειδικότερα το μέσο ημερομίσθιο βρίσκεται με τη διαίρεση του συνόλου των αμοιβών αυτών, με τον συνολικό αριθμό των ημερών, που περιλαμβάνονται στα προαναφερόμενα χρονικά διαστήματα και κατά τις οποίες ο μισθωτός εργάστηκε ή πάντως διατήρησε αξίωση για τις αποδοχές του. α) Εργατοτεχνίτες, εκτός των κατηγοριών που αναφέρονται στα επόμενα άρθρα που ασχολούνται σε ένα

εργοδότη και αμείβονται κατά μονάδα εργασίας ή με άλλο σύστημα κυμαινομένων αποδοχών, όπως με μικτό σύστημα (βασικό ημερομίσθιο με πρόσθετες αμοιβές βάσει παραγωγής ή αυξημένης αποδόσεως) κ.λ.π. β) Υπάλληλοι που αμείβονται κατά μονάδα εργασίας, ή με μισθό και ποσοστά. γ) Μισθωτοί που απασχολούνται σε περισσότερους από ένα εργοδότες γενικά και αμείβονται με μισθό ή ημερομίσθιο ή ωρομίσθιο ή κατά μονάδα εργασίας. δ) Μισθωτοί που ασχολούνται σε ένα μόνο εργοδότη και αμείβονται με ωρομίσθιο. Με τον ίδιο τρόπο υπολογίζονται τα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα των δημοσιογράφων οι οποίοι αμείβονται με το σύστημα αμοιβής κατά μονάδα εργασίας, καθώς και των ξεναγών. 2. Αυτοί που βρίσκονται σε κατάσταση διαθεσιμότητας, δικαιούνται για τον χρόνο της καταστάσεώς τους αυτής το μισό των επιδομάτων εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα που αναλογούν στο χρόνο αυτό. 3. Οι μισθωτοί που έχουν εργαστεί με το σύστημα της εργασίας "εκ περιτροπής", δικαιούνται τα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα, που αναλογούν στις μέρες κατά τις οποίες λόγω του συστήματος αυτού δεν πρόσφεραν στις υπηρεσίες τους, στο μισό...». (β) Στην προκειμένη περίπτωση η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δήθεν η προσφορά της εταιρίας μας υπολείπεται του ελάχιστου κόστους μισθοδοσίας και ασφάλισης των εργαζομένων, διότι δήθεν οι υπολογισμοί τους οποίους πραγματοποιήσαμε για τις τιμές των δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα και των επιδομάτων αδείας στηρίχθηκαν σε χαμηλότερο από το νομοθετικά προβλεπόμενο ωρομίσθιο (3,70 ευρώ αντί του ορθού 4,356 ευρώ). Ο υπολογισμός με τον οποίο η προσφεύγουσα καταλήγει ότι η προσφορά μας στηρίχθηκε σε μη νόμιμο (κατώτερο από το επιτρεπόμενο) ωρομίσθιο είναι εσφαλμένος, διότι ναι μεν λαμβάνει υπόψη ότι θα απασχολήσουμε τους εργαζόμενους με το σύστημα της μερικής απασχόλησης, πλην όμως δεν λαμβάνει υπόψη ότι πρόκειται να εργαστούν με το σύστημα της εκ περιτροπής απασχόλησης και ότι ορισμένες ημέρες δεν θα εργάζονται καθόλου. Συνεπώς, δυνάμει της παρ. 3 του άρθρου 4 της ως άνω υπουργικής απόφασης, οι εργαζόμενοί μας θα δικαιούνται τα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα, που αναλογούν στις μέρες κατά τις οποίες λόγω του συστήματος αυτού δεν προσφέρουν στις υπηρεσίες τους,

Αριθμός Απόφασης: 1102/2019

στο μισό, γεγονός που δεν λήφθηκε υπόψη από την προσφεύγουσα, και ως εκ τούτου κατέληξε στο εσφαλμένο συμπέρασμα ότι δήθεν οι υπολογισμοί μας βασίστηκαν σε κατώτερο του νομίμου ωρομισθίου. Άλλωστε, όσον αφορά τη νομιμότητα του υπολογισμού του κόστους των πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων η εταιρία μας κατέθεσε ενώπιον της Αναθέτουσας αρχής το από 16-07-2019 έγγραφο διευκρινίσεων, κατόπιν του σχετικού από 15-07-2019 ερωτήματος της τελευταίας στο ΕΣΗΔΗΣ. Συγκεκριμένα, αναφέρθηκαν τα εξής: «1. Οι εργαζόμενοι στον τομέα του καθαρισμού θεωρούνται εργατοτεχνίτες και αμείβονται με ημερομίσθια εργασία. 2. Με την από 30 Ιανουαρίου 2019 απόφαση με Αριθμ. οικ. 4241/127 του υπουργείου εργασίας Αριθμός ΦΕΚ 173, καθορίστηκε για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο στα είκοσι εννέα ευρώ και τέσσερα λεπτά (29,04 €). 3. Οι ώρες εργασίας ανά ημέρα είναι 6,67 το οποίο προκύπτει 40 ώρες την εβδομάδα διά 6 ημέρες. 4. Συνεπώς το ωρομίσθιο του εργατοτεχνίτη είναι: $29,04\text{€}/6,67 = 4,356\text{€}$. 5. Όλοι οι υπολογισμοί έχουν γίνει με βάση το παραπάνω ωρομίσθιο». Μαζί με το εν λόγω έγγραφο υποβάλαμε συνημμένο αναλυτικό πίνακα με όλες τις τιμές ανά κτίριο, από τον οποίο προκύπτει ότι ως βάση υπολογισμού των δώρων και των επιδομάτων των εργαζομένων της, η εταιρία μας χρησιμοποίησε το ωρομίσθιο των 4,356 ευρώ, το οποίο πράγματι είναι το νόμιμο εν προκειμένω ωρομίσθιο, και όχι ωρομίσθιο 3,70 ευρώ, όπως αυθαίρετα υπολαμβάνει η προσφεύγουσα. Άλλωστε, επειδή οι εργαζόμενοί μας πρόκειται να απασχοληθούν με το σύστημα της εκ περιτροπής απασχόλησης, υπολογίσαμε τα επιδόματα και τα δώρα αυτών στο μισό για όσες ημέρες λόγω του συστήματος αυτού δεν προσφέρουν στις υπηρεσίες τους. Περαιτέρω, για τον υπολογισμό των επιδομάτων λάβαμε ως βάση τις 4,345 εβδομάδες ανά μήνα και αναγωγικά υπολογίσαμε τον αριθμό των ημερών που αναλογούν στα επιμέρους επιδόματα. Η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε επαρκείς τις διευκρινίσεις μας, και γι' αυτό δέχθηκε ως παραδεκτή την προσφορά μας και η εταιρία μας αναδείχθηκε μειοδότη του διαγωνισμού. Συνεπώς, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δήθεν υπολογίσαμε το εργοδοτικό κόστος επί τη βάσει μη νόμιμου ωρομισθίου είναι αυθαίρετος και αβάσιμος, ως ερειδόμενος σε έναν εσφαλμένο υπολογισμό,

κατά τον οποίο δε λήφθηκαν υπόψη όλα τα στοιχεία που έλαβε υπόψη η εταιρία μας, σύμφωνα με τις διατάξεις της νομοθεσίας. Β. Ως προς τον ισχυρισμό ότι η οικονομική προσφορά της εταιρίας μας είναι απαράδεκτη διότι το διοικητικό κόστος δεν είναι εύλογο: (α) Στο άρθρο 2.4.4. της διακήρυξης (Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), όπως και στο Παράρτημα Ι ορίζεται ότι «Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους. Πρέπει, επίσης, να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.». Συνεπώς, συνάγεται ότι στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων πρέπει να υπολογίζεται, πέραν των λοιπών, και ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, καθώς και των αναλωσίμων. Το εν λόγω ποσοστό, όμως, δεν είναι εκ των προτέρων καθορισμένο ούτε στο ισχύον κανονιστικό πλαίσιο ούτε στην διακήρυξη, και συνεπώς εναπόκειται στη διακριτική επιχειρηματική ευχέρεια κάθε συμμετέχοντος στον διαγωνισμό να το προσδιορίσει κατά την ελεύθερη κρίση του, αναλαμβάνοντας και το βάρος του επιχειρηματικού κινδύνου κατά τη διαμόρφωση της τιμής της προσφοράς του. Βέβαια η εν λόγω διακριτική ευχέρεια ελέγχεται από την Αναθέτουσα Αρχή ως προς τον εύλογο χαρακτήρα της, δηλαδή ως προς το αν καλύπτονται στοιχειωδώς οι λειτουργικές ανάγκες εκτελέσεως της συμβάσεως (βλ. ΣΤΕ 3439/2014, ΕΑ 108/2014, 328, 198, 187/2013 κ.ά.). (β) Στην προκειμένη περίπτωση, δεν υφίσταται απόκλιση του διοικητικού κόστους που υπολόγισε η εταιρία μας από κάποιον συγκεκριμένο όρο της διακήρυξης, καθόσον στην τελευταία δεν υπάρχει κάποιος περιορισμός ως προς το ύψος αυτού. Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δήθεν το διοικητικό κόστος που υπολόγισε η εταιρία μας δεν είναι εύλογο διατυπώνεται παντελώς αόριστα, καθ' ο μέρος αναφέρει κάποια στοιχεία, τα οποία μόνο ενδεικτικά και όχι περιοριστικά συμπεριλαμβάνονται στο διοικητικό κόστος, και μάλιστα χωρίς να αναφέρει συγκεκριμένα αριθμητικά δεδομένα και υπολογισμούς ή να προσδιορίζει με ακρίβεια ποιο θα ήταν εύλογο διοικητικό κόστος και για ποιους λόγους το

διοικητικό κόστος που προτείναμε εμείς δήθεν δεν είναι επαρκές (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 1208/2008). Το γεγονός ότι η εταιρία μας κατήρτισε την οικονομική της προσφορά κατά τρόπο που καταλείπει μικρό ποσοστό διοικητικού κόστους, δεν σημαίνει ότι είναι άνευ ετέρου μη εύλογη, εφόσον δεν αποκλίνει από τις διατάξεις της εργατικής, ασφαλιστικής ή άλλης νομοθεσίας. Άλλωστε, η διαμόρφωση του ύψους του κόστους, ανάγεται στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά τρόπο θεμιτό την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης και να διαμορφώνουν κατάλληλα την οικονομική τους προσφορά, ενόψει μάλιστα και της φύσεως του διαγωνισμού, ως διαδικασία της οποίας η έκβαση εξαρτάται ή επηρεάζεται ουσιωδώς από το ύψος των οικονομικών προσφορών (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 272/2008). Η ρησοφύγουσα δεν ανέφερε επί τη βάση στοιχείων και αριθμητικών δεδομένων ποιο είναι το κατά την άποψη της αναγκαίο κόστος εκτέλεσης της σύμβασης και συνεπώς, όπως είναι διατυπωμένος αυτός ο λόγος της προσφυγής είναι αόριστος και ανεπίδεκτος περαιτέρω εκτίμησης και εξέτασης τόσο από την ΑΕΠΠ όσο και από την εταιρία μας. Για τους ανωτέρω λόγους, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι το ποσό του διοικητικού κόστους της οικονομικής προσφοράς μας δεν είναι εύλογο είναι αόριστος και αβάσιμος.».

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 367 Διαδικασία λήψης απόφασης - συνέπειες αποφάσεων ΑΕΕΠ «1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 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. ...». Συνεπώς, κατά τις επιταγές του άρθρου 376 του Ν.4412/2016, η Α.Ε.Π.Π., κατά την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, δεσμεύεται από

τους προβαλλόμενους με την προσφυγή πραγματικούς και νομικούς ισχυρισμούς και αποφαίνεται μόνο επί αυτών, ως προβάλλονται.

13. Επειδή, από τους προβαλλόμενους από την προσφεύγουσα ισχυρισμούς προκύπτει ότι αυτή έχει προβεί στους περιεχόμενους στην προσφυγή της υπολογισμούς επί τη βάση του νόμιμου κατώτατου ωρομίσθιου (4,356€), το οποίο αντιστοιχεί στο οριζόμενο με την Αριθμ. οικ. 4241/127/30-1-2019 (ΦΕΚ Β' 173/30-01-2019) νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο (29,04€), το οποίο αφορά στους εργατοτεχνίτες. Παρόλα αυτά, οι υπολογισμοί της προσφεύγουσας έχουν ταυτόχρονα ως βάση τις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης, που αφορούν στους εργαζομένους με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης και όχι στους εργατοτεχνίτες. Συνεπώς, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, ερειδόμενοι στα κατά τα ανωτέρω άνευ ετέρου εσφαλμένα δεδομένα, ήτοι στην ταυτόχρονη λήψη υπόψη αφενός ποσοτήτων που αφορούν στους εργατοτεχνίτες και αφετέρου ποσοτήτων που αφορούν στους εργαζομένους με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης, συνδυαστικά οδηγούν χωρίς αμφιβολία σε λάθος εκτίμηση του εργατικού κόστους εκ μέρους της προσφεύγουσας και συνεπώς είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι για το λόγο αυτό. Σημειώνεται πάντως ότι και οι συναφώς προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέοι, δεδομένου ότι και αυτή αναφέρεται ταυτόχρονα σε εργατοτεχνίτες και σε εργαζόμενους με το σύστημα της μερικής απασχόλησης και στο σύστημα της εκ περιτροπής απασχόλησης.

14. Επειδή, όπως έχει γίνει νομολογιακώς δεκτό, στους διαγωνισμούς για την παροχή υπηρεσιών, πρέπει να υπολογίζεται στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων, πέραν των λοιπών, και ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, καθώς και αναλωσίμων. Ενόψει του ότι το ποσοστό αυτό δεν είναι εκ των προτέρων καθορισμένο, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να εξετάσει, αν, λαμβανομένων υπόψη των δεδομένων της συγκεκριμένης συμβάσεως που πρόκειται να συναφθεί και των τυχόν παρεχομένων από τον διαγωνιζόμενο επί του θέματος διευκρινίσεων, το αναφερόμενο στην προσφορά του διοικητικό κόστος είναι

εύλογο, εις τρόπον ώστε να καλύπτονται στοιχειωδώς οι λειτουργικές ανάγκες εκτελέσεως της υπό σύναψη συμβάσεως. Αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, ενόψει και των υποβληθεισών εξηγήσεων, ότι το αναφερόμενο στην προσφορά διαγωνιζομένου κόστος δεν είναι εύλογο, η προσφορά απορρίπτεται. Η κρίση δε της αναθέτουσας αρχής ως προς το εύλογο ή μη του διοικητικού κόστους υπόκειται σε δικαστικό έλεγχο (ΔεφΘεσ8/2019, ΣτΕ 3439/2014, βλ. Ε.Α. ΣτΕ 236/2015, 108/2014, 167, 198, 328/2013, 873/2010, 1299/2009 κ.ά.).

15. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο σχετικός με το εύλογο διοικητικό κόστος ισχυρισμός της προσφεύγουσας προβάλλεται αορίστως κι επομένως απαραδέκτως, ως βασίμως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, καθώς σε κάθε περίπτωση προς απόδειξη της βασιμότητας των ισχυρισμών απαιτούνται αναλυτικά και μετρήσιμα στοιχεία (βλ. Δεφ Αθ 73/2019, πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 309/2016, 295/2011, 629/2010, 841/2010).

16. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 9 Σεπτεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 30 Σεπτεμβρίου 2019 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Άννα Χριστοδουλάκου

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ασπασία Χατζηπασχάλη