

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Ιανουαρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου-Εισηγήτρια και Απόστολος Σιαπέρας Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17-12-2018, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1346/17.12.2018, Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «προσφεύγουσα») που εδρεύει στο, επί της οδού, ΤΚ (με υποκατάστημα στη,, ΤΚ), νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της «ΔΗΜΟΣΙΑΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΑΕ» και το διακριτικό τίτλο «ΔΕΗ ΑΕ» (εφεξής «αναθέτων φορέας»), εδρεύουσας στην Αθήνα, οδός Χαλκοκονδύλη, αρ. 30, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση: α) κάθε πράξης του αναθέτοντας φορέα με την οποία αξιολογήθηκε η οικονομική προσφορά της επιχείρησης και κρίθηκε συμβατή με τους όρους της νομοθεσίας και της διακήρυξης,

β) κάθε πράξης του αναθέτοντος φορέα με την οποία ανακηρύχθηκε μειοδότη η επιχείρηση,

γ) κάθε πράξης του αναθέτοντος φορέα με την οποία τυχόν ελέγχθηκαν και κρίθηκαν συμβατά με τους όρους της διακήρυξης τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και λοιπά στοιχεία που κλήθηκε να προσκομίσει στην αναθέτουσα αρχή η επιχείρηση, όπως προκύπτει από το υπ' αρ. ΔΥΠΠ/7467/2018 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής

δ) κάθε πράξης του αναθέτοντος φορέα με την οποία τυχόν κατακυρώνεται ο διαγωνισμός στην επιχείρηση και

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ε) κάθε άλλης συναφούς με τις ανωτέρω πράξης ή παράλειψης του αναθέτοντος φορέα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ειρήνη Αψοκάρδου
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί e-παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 978, 83 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 248546747959 0215 0091, την από 17.12.2018 πληρωμή στην Εθνική Τράπεζα της Ελλάδος καθώς και εκτύπωση από την ιστοσελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων (ΓΓΠΣ) περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, που ανέρχεται σε 195.765,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.Επειδή με την με αρ. ΔΥΠΠ-1412 προκήρυξη του αναθέτοντος φορέα, προκηρύχθηκε ανοικτός μειοδοτικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της παροχής υπηρεσιών «Φύλαξη των εγκαταστάσεων του ΑΗΣ Καρδιάς σε 24ωρη βάση», για χρονικό διάστημα ενός έτους, προϋπολογισμού 195.765,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Επειδή, σύμφωνα με το Ν. 1468/1950, αλλά και το Π.Δ. 333/2000 που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 2773/1999, η ΔΕΗ ΑΕ έχει ως κύριο σκοπό της, την κατασκευή και εκμετάλλευση υδροηλεκτρικών και θερμοηλεκτρικών εργοστασίων στη χώρα, την εγκατάσταση εθνικού δικτύου για την μεταφορά της παραγόμενης ηλεκτρικής ενέργειας και τη διάθεσή της. Ειδικότερα, είναι η μεγαλύτερη εταιρία παραγωγής και προμήθειας ηλεκτρικής ενέργειας στην Ελλάδα, διαθέτει μια μεγάλη υποδομή σε εγκαταστάσεις ορυχείων λιγνίτη, παραγωγής, μεταφοράς και διανομής ηλεκτρικής ενέργειας. Κατέχει περίπου το 68% της εγκατεστημένης ισχύος των σταθμών ηλεκτροπαραγωγής στην Ελλάδα συμπεριλαμβάνοντας στο ενεργειακό της μείγμα λιγνιτικούς, υδροηλεκτρικούς και πετρελαϊκούς σταθμούς, καθώς και σταθμούς φυσικού αερίου, αλλά και μονάδες ανανεώσιμων πηγών ενέργειας

Αριθμός απόφασης: 171/2019

(ΑΠΕ) (<https://www.dei.gr/el/i-dei/i-etairia/omilos-dei-ae/dei-ae>).

Περαιτέρω, περιλαμβάνεται στις ανώνυμες εταιρείες του Κεφ. Β' του Ν. 3429/2005, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του αρ. 1 του Νόμου αυτού, οι δε μετοχές της εισηχθησαν στο Χρηματιστήριο Αθηνών το έτος 2001 και έκτοτε διαπραγματεύονται στην κύρια αγορά του Χ.Α. Επισημαίνεται, εν προκειμένω ότι, η πλειοψηφία του μετοχικού κεφαλαίου (ποσοστό 51,12%) της ΔΕΗ Α.Ε ανήκει στο Ελληνικό Δημόσιο, μεταβιβάστηκε δε αρχικώς από το Ελληνικό Δημόσιο, ποσοστό 17 % των δικαιωμάτων ψήφου μετόχων στο Ταμείο Αποκρατικοποιήσεων Ιδιωτικής Περιουσίας του Δημοσίου (ΤΑΙΠΕΔ), το οποίο κατά τον Ν.3986/2011 είναι νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου που λειτουργεί για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος και το μετοχικό κεφάλαιο του αναλαμβάνεται και καλύπτεται ολόκληρο από το Ελληνικό δημόσιο. Στη συνέχεια, στις 8 Απριλίου 2014, η Διυπουργική Επιτροπή Αναδιρθρώσεων και Αποκρατικοποιήσεων αποφάσισε τη μεταβίβαση άνευ ανταλλάγματος του προαναφερθέντος ποσοστού 17% μετοχών της ΔΕΗ στο ΤΑΙΠΕΔ, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3986/2011. Η εν λόγω μεταβίβαση πραγματοποιήθηκε στις 11 Απριλίου 2014 κατόπιν εκτέλεσης εξωχρηματιστηριακής συναλλαγής (βλ. και απόφαση ΚΥΣΥΜ 33/2016, ΦΕΚ 1472/Β/25.5.2016 «Έγκριση Επιχειρησιακού Προγράμματος ΤΑΙΠΕΔ»), έκτοτε, το Ελληνικό Δημόσιο εξακολουθεί να συμμετέχει κατά πλειοψηφία στο μετοχικό της κεφάλαιο. Επομένως, όπως αναφέρει και η ΔΕΗ Α.Ε στις απόψεις της, ως προς το ζήτημα της υπαγωγής των συμβάσεων της, στις διατάξεις του ν. 4412/2016, η ΔΕΗ Α.Ε. συνιστά αναθέτοντα φορέα και οι συμβάσεις που συνάπτει εμπίπτουν, στις διατάξεις της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ και επακολούθως του Βιβλίου ΙΙ του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικά και τις με αρ. 31/2018 και 255/2018 αποφάσεις ΑΕΠΠ).

4. Επειδή σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 222 του Ν.4412/2016, ορίζεται ότι οι διατάξεις των άρθρων 279, 281, 302, 315 έως 317, 326 έως 333, καθώς και των παρ. 4,5 και 6 του άρθρου 1 του εν λόγω νόμου, δεν εφαρμόζονται από τις εταιρείες του Κεφαλαίου Β' του ν. 3429/2005 (Α' 314), που δραστηριοποιούνται στον τομέα της ενέργειας, σύμφωνα με τα άρθρα 228, 229 και 234, όπως εν προκειμένω. Συνακόλουθα, στον υπόψη διαγωνισμό, δεν εφαρμόζονται ούτε οι διατάξεις του άρθρου 100,

Αριθμός απόφασης: 171/2019

το οποίο ρητώς περιλαμβάνεται στις μη εφαρμοζόμενες διατάξεις του άρθρου 315 «Ειδικοί κανόνες διεξαγωγής διαδικασίας» του ν. 4412/2016, στο οποίο ορίζεται ότι «*Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών)* πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα» και ομοίως μη εξαιρουμένης της παρ. 4 του άρθρου 100 όπου ορίζεται ότι «*4. Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται με επιμέλεια αυτής στους προσφέροντες ή στους συμμετέχοντες...*». Κατά τα λοιπά, στον υπό κρίση διαγωνισμό εφαρμοστέες είναι οι λοιπές διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ του Ν. 4412/2016 (άρθρα 222 έως 338) και η διακήρυξη του διαγωνισμού.

5. Επειδή εν προκειμένω, στα άρθρα 7 και 8 του Τεύχους 2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «*Άρθρο 7 Παραλαβή και Αποσφράγιση Προσφορών*

1. *Η παραλαβή των προσφορών θα γίνει στη συγκεκριμένη ημερομηνία, ώρα και τόπο, από την Επιτροπή Κρίσης που θα συστήσει η ΔΕΗ. Προσφορές που θα αποστέλλονται ταχυδρομικά ή μέσω εταιριών διακίνησης εντύπων λαμβάνονται υπόψη εφόσον παραδοθούν μέχρι την πιο πάνω ημέρα και ώρα στο Πρωτόκολλο της Υπηρεσίας που ορίζεται στο Άρθρο 1 της ΠΡΟΣΚΛΗΣΗΣ.*

2. *Παρουσία εκπροσώπων στην Αποσφράγιση Προσφορών*

Κατά τη διαδικασία των αποσφραγίσεων των προσφορών κάθε διαγωνιστικής φάσης, δύνανται να παρίστανται οι νόμιμοι εκπρόσωποι των προσφερόντων, τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου σε περίπτωση Α.Ε ή οι αντίκλητοί τους, εφόσον έχουν δηλωθεί, ή τρίτα ειδικά εξουσιοδοτημένα πρόσωπα.

Επισημαίνεται ότι για τρίτα πρόσωπα που δεν προκύπτει από τον φάκελο της προσφοράς ότι εκπροσωπούν την εταιρεία ή ότι είναι μέλη Διοικητικού Συμβουλίου ανώνυμης εταιρείας, θα πρέπει υποχρεωτικά να συμπεριληφθεί στον φάκελο της προσφοράς Πρακτικό του αρμοδίου οργάνου

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ή σε περίπτωση φυσικού προσώπου εξουσιοδότηση, δια της οποίας εξουσιοδοτούνται τα τρίτα πρόσωπα να παρευρίσκονται κατά την αποσφράγιση των προσφορών. Επισημαίνεται ότι εφόσον για λογαριασμό κάποιου προσφέροντος παρίσταται πρόσωπο από τα ως άνω, δύναται να συνοδεύεται από τρίτα πρόσωπα που θα δηλώσει ενώπιον της αρμόδιας Επιτροπής, προς διευκόλυνση του έργου του.

3. Η Επιτροπή Κρίσης παραλαμβάνει τις προσφορές των Διαγωνιζομένων και καταγράφει την επωνυμία τους στο Πρακτικό Αποσφράγισης Προσφορών, κατά σειρά παράδοσης. Με την εκπνοή της ώρας λήξεως παραλαβής προσφορών, ο Πρόεδρος της Επιτροπής παραλαμβάνει από την Υπηρεσία του πρωτοκόλλου τις προσφορές που έχουν κατατεθεί εκεί και καταγράφει στο Πρακτικά Αποσφράγισης τα ονόματα των αντίστοιχων Διαγωνιζομένων οπότε και κηρύσσει περαιωμένη τη διαδικασία παραλαβής των προσφορών.

4. Στη συνέχεια η Επιτροπή αποσφραγίζει τους ΦΑΚΕΛΟΥΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ με τη σειρά με την οποία έχουν καταγραφεί οι Διαγωνιζόμενοι και ελέγχει την ύπαρξη των ΦΑΚΕΛΩΝ Α, και Β. Εάν μέσα στο ΦΑΚΕΛΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ δεν ανευρεθούν και οι δύο φάκελοι, τότε η προσφορά δε γίνεται αποδεκτή και επιστρέφεται, ως απαράδεκτη, χωρίς δικαίωμα Προσφυγής.

5. Μετά αποσφραγίζεται ο ΦΑΚΕΛΟΣ Α, μονογράφονται όλα τα έγγραφα και στοιχεία που υπάρχουν και ελέγχεται αν τα σχετικά έγγραφα αναγράφονται και στον Πίνακα περιεχομένων που υποχρεούται να έχει συντάξει ο Διαγωνιζόμενος. Μετά την καταγραφή όλων των στοιχείων του ΦΑΚΕΛΟΥ Α η Επιτροπή ελέγχει τα στοιχεία που περιέχονται σ' αυτόν.

Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή μπορεί να καλεί τους προσφέροντες, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 310 του ν. 4412/2016, να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά ή το περιεχόμενο του Φακέλου Α της προσφοράς που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία ή οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση που υποβάλλεται χωρίς να έχει ζητηθεί από τον αναθέτοντα φορέα δεν λαμβάνεται υπόψη.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Προσφορές οι οποίες δεν θα περιλαμβάνουν στο Φάκελο Α Υπεύθυνες Δηλώσεις νομιμοποίησης, εκπροσώπησης και απόφασης συμμετοχής, αποδοχής όρων και ισχύος προσφορών και μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού, καθώς και την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής θα απορρίπτονται.

Η υποβολή εκ των υστέρων των πιο πάνω στοιχείων με τυχόν προσφυγή, δεν είναι αποδεκτή. Η ΔΕΗ ΑΕ δύναται να κάνει δεκτές συμπληρώσεις ή/και διευκρινίσεις που υποβάλλονται, κατόπιν αιτήματός της, επί των παραπάνω υποβληθέντων μαζί με την προσφορά εγγράφων, εφόσον ο προσφέρων με τις συμπληρώσεις και διευκρινίσεις αυτές συμμορφώνεται πλήρως με τους όρους και τις απαιτήσεις της διακήρυξης.

Ειδικότερα για την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής γίνεται αποδεκτή συμπλήρωσή της μόνον προς πλήρη συμμόρφωση με το συμπεριλαμβανόμενο στη διακήρυξη υπόδειγμα αυτής. Οι εκ των υστέρων σχετικές συμπληρώσεις / διευκρινίσεις δεν αναπληρώνουν τα βασικά στοιχεία αυτής, τα οποία είναι η εκδίδουσα αρχή, ο υπέρ του οποίου παρέχεται η εγγύηση, το ποσό, ο αριθμός της Εγγυητικής Επιστολής, τα στοιχεία του διαγωνισμού και η υπογραφή του εκδότη, και ο μετέχων οφείλει να υποβάλει με την προσφορά του.

6. Σε κάθε Διαγωνιζόμενο που αποκλείστηκε από την Επιτροπή Κρίσης θα επιστρέφονται, επί αποδείξει, σφραγισμένος όπως υποβλήθηκε ο ΦΑΚΕΛΟΣ Β, καθώς και η Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής. Η επιστροφή αυτή πραγματοποιείται μετά τη λήξη της προθεσμίας που καθορίζεται στο Άρθρο 9 του παρόντος για υποβολή Προσφυγών, εφόσον ο Διαγωνιζόμενος που αποκλείστηκε δεν έχει υποβάλει Προσφυγή. Επίσης μπορεί τα στοιχεία αυτά να επιστραφούν και πριν από τη λήξη της προθεσμίας αυτής, εφόσον ο Διαγωνιζόμενος δηλώσει εγγράφως στον Πρόεδρο της Επιτροπής ότι παραιτείται από το δικαίωμα υποβολής Προσφυγών. Σε αντίθετη περίπτωση ο ΦΑΚΕΛΟΣ Β και η Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής θα επιστραφούν στο Διαγωνιζόμενο μετά την έκδοση τυχόν απορριπτικής απόφασης της ΔΕΗ επί της Προσφυγής του. Τα στοιχεία του ΦΑΚΕΛΟΥ Α, πλην της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής, θα κρατηθούν από τη ΔΕΗ κατά την κρίση της.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

7. Μετά την απόφαση της ΔΕΗ Α.Ε επί τυχόν Προσφυγών των Διαγωνιζομένων, η Επιτροπή Κρίσης σε δημόσια συνεδρίαση αποσφραγίζει, με τη σειρά που έχουν καταγραφεί οι Διαγωνιζόμενοι, τους ΦΑΚΕΛΟΥΣ Β εκείνων που έγιναν τελικά αποδεκτοί, μονογράφονται και αριθμούνται όλα τα έγγραφα και στοιχεία που υπάρχουν με δύο αριθμούς από τους οποίους ο πρώτος αντιστοιχεί στον αριθμό της προσφοράς και ο δεύτερος (με πρόθεμα Α) αντιστοιχεί στον αριθμό του εγγράφου και ο Πρόεδρος ανακοινώνει στους παρευρισκόμενους τα κύρια, κατά την κρίση της Επιτροπής Κρίσης, οικονομικά στοιχεία των προσφορών.

8. Κατά τη διαδικασία κάθε φάσης δημόσιας αποσφράγισης προσφορών/αιτήσεων συμμετοχής του διαγωνισμού και συγκεκριμένα μετά το άνοιγμα των φακέλων των προσφορών και τη μονογραφή όλων των εγγράφων και στοιχείων που υπάρχουν σε αυτούς από την αρμόδια Επιτροπή, οι νόμιμοι εκπρόσωποι των συμμετεχόντων στη φάση αυτή δύνανται να ζητήσουν και η Επιτροπή υποχρεούται να τους επιτρέψει να δουν κάθε στοιχείο των προσφορών των συνδιαγωνιζομένων, που δεν εμπεριέχει πληροφορίες οι οποίες έχουν χαρακτηριστεί εμπιστευτικές από τον οικείο προσφέροντα. Με την ολοκλήρωση της διαδικασίας αποσφράγισης ολοκληρώνεται και η διαδικασία παροχής πρόσβασης των διαγωνιζομένων στα στοιχεία των προσφορών των συνδιαγωνιζομένων.

Άρθρο 8

Αξιολόγηση Προσφορών

1. Ο Διαγωνισμός για ανάδειξη Αναδόχου, ικανού για την έγκαιρη, έντεχνη, άρτια και οικονομική εκτέλεση της παροχής υπηρεσίας, γίνεται μεταξύ των τεχνικά και οικονομικά αποδεκτών προσφορών και το κριτήριο κατακύρωσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της τιμής, τηρουμένων των διατάξεων της σχετικής νομοθεσίας.

2. Η Επιτροπή προβαίνει σε λεπτομερή έλεγχο και αξιολόγηση όλων των δικαιολογητικών και στοιχείων που περιέχονται στο ΦΑΚΕΛΟ Β, προκειμένου να διαπιστώσει αν η προσφορά του Διαγωνιζόμενου ανταποκρίνεται πλήρως στις απαιτήσεις της Διακήρυξης, όσον αφορά τη δυνατότητα του Διαγωνιζόμενου να κατασκευάσει τις εργασίες έντεχνα, έγκαιρα και άρτια.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Η Επιτροπή Κρίσης, προκειμένου να φέρει σε πέρας το έργο αυτό, μπορεί να επικοινωνεί απευθείας με τους Διαγωνιζόμενους, για την παροχή αναγκαίων διευκρινίσεων, σχετικά με το τεχνικό μέρος της προσφοράς, υπό τον όρο ότι οι διευκρινίσεις αυτές δεν θα αποτελούν σε καμιά περίπτωση αντιπροσφορά.

Η Επιτροπή, μετά την υποβολή των προσφορών, υποβάλλει γραπτό αίτημα προς τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για τη χορήγηση πιστοποιητικού, από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου σε βάρος εκάστου των υποψήφιων εργολάβων. (Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το Άρθρο 22 του Νόμου 4144/2013, ΦΕΚ 88 Α).

Η Επιτροπή μπορεί να αποκλείσει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης λόγω διάπραξης σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος. (Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το Άρθρο 22 του Νόμου 4144/2013, ΦΕΚ 88 Α και με το Άρθρο 39 του Νόμου 4488/2017)

3. Οι Διαγωνιζόμενοι, των οποίων απορρίπτονται οι προσφορές, έχουν δικαίωμα υποβολής Προσφυγής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 9 του παρόντος Τεύχους.

4. Μετά την εκδίκαση των τυχόν Προσφυγών, η Επιτροπή Κρίσης προσκαλεί εγγράφως τους Διαγωνιζόμενους, που οι προσφορές τους έχουν γίνει τεχνικά αποδεκτές, να παραστούν στην αποσφράγιση του ΦΑΚΕΛΟΥ Γ (οικονομική προσφορά), ορίζοντας την ημερομηνία, την ώρα και τον τόπο αποσφράγισης του ΦΑΚΕΛΟΥ Γ.

Ακολούθως, την καθορισμένη ημέρα, αποσφραγίζεται ο ΦΑΚΕΛΟΣ Γ, μονογράφονται και αριθμούνται όλα τα έγγραφα και στοιχεία που υπάρχουν με δύο αριθμούς από τους οποίους ο πρώτος αντιστοιχεί στον αριθμό της προσφοράς και ο δεύτερος (με πρόθεμα Β) αντιστοιχεί στον αριθμό του εγγράφου.

5. Η Επιτροπή Κρίσης ελέγχει καταρχήν αν οι Διαγωνιζόμενοι υπέβαλαν με το ΦΑΚΕΛΟ Γ όλα τα δικαιολογητικά και στοιχεία που απαιτούνται, σύμφωνα με την παράγραφο 4 του Άρθρου 6 του παρόντος Τεύχους και ο Πρόεδρος ανακοινώνει στους παρευρισκόμενους τα κύρια, κατά

Αριθμός απόφασης: 171/2019

την κρίση της Επιτροπής Κρίσης, οικονομικά στοιχεία των προσφορών. Μπορεί επίσης να ανακοινώσει και οποιοδήποτε άλλο στοιχείο προσφοράς του ζητηθεί από τους εκπροσώπους των διαγωνιζομένων, μόνο με τη σύμφωνη γνώμη του προσφέροντος.

6. Η αξιολόγηση των προσφορών θα γίνει σύμφωνα με το παρακάτω αναγραφόμενο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων για τις συγκεκριμένες υπηρεσίες:

A/A	Ετήσια Απασχόληση	Εον. Κάτω των 25 ετών (ΦΕΚ Α 222 12.11.2012)	Εον. Άνω των 25 ετών (ΦΕΚ Α 222 12.11.2012)
1.	Βασικός Μισθός	510,95€	586,08€
2.	Ωρομίσθιο	4,90€	5,62€
3.	Συνεχής 24ωρη φύλαξη σε μία (1) θέση, πόστο (για κάθε ένα από τα άρθρα με α/α 1, 2 και 3)	51.397,53€	58.951,89€
4.	Συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών για όλες τις θέσεις φύλαξης (για το σύνολο των άρθρων με α/α 1, 2 και 3)	154.192,59€	176.855,67€
5.	Συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών που αφορούν το Άρθρο 4 (απολογιστικές	7.350,00€	8.430,000€

- Προσφορές με συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων για τις συγκεκριμένες υπηρεσίες μικρότερες των ως άνω δεν γίνονται αποδεκτές.

- Επίσης πρέπει να δηλωθεί ένα εύλογο ποσό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, αναλώσιμων, εργολαβικού κέρδους και νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

Επισημαίνεται ότι μεταξύ των φόρων, τελών και κρατήσεων τα οποία επιβαρύνεται ο ανάδοχος συμπεριλαμβάνεται:

α) Η κράτηση 0,06% (α. 350 § 3 ν. 4412/2015), η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της σύμβασης, β) Η εισφορά υπέρ του ΕΛΠΚ, η οποία ανέρχεται σε 20 ευρώ ανά φυσικό πρόσωπο, ανά εργαζόμενο δηλαδή, ανεξαρτήτως του τρόπου απασχόλησής του (πλήρης απασχόληση, μερική ή εκ περιτροπής εργασία).

7. Σε περίπτωση που μέχρι την ημερομηνία υποβολής προσφορών οι βασικοί μισθοί, ημερομίσθια, επιδόματα, ασφαλιστικές και εργοδοτικές εισφορές τροποποιηθούν, τότε κατά την αξιολόγηση θα ληφθούν υπόψη τα

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ισχύοντα (ως έχουν τροποποιηθεί και μετά τη δημοσίευσή τους σε ΦΕΚ) κατά την ημερομηνία υποβολής προσφορών.

8. Όταν κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ισότιμες θεωρούνται οι προσφορές με την ίδια ακριβώς τιμή. Σε περίπτωση ισότιμων προσφορών, η ΔΕΗ Α.Ε. επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση παρουσία εκπροσώπων όσων υπέβαλαν τελικές ισότιμες προσφορές.

9. Η Επιτροπή Κρίσης ελέγχει την ύπαρξη λογιστικών σφαλμάτων και συντάσσει τον πίνακα μειοδοσίας.

Μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των προσφορών και τον καθορισμό της σειράς μειοδοσίας, συμπεριλαμβανομένων της ολοκλήρωσης της διαδικασίας κλήρωσης, σε περίπτωση πλειόνων μειοδοτών λόγω ισοτιμίας των προσφορών, καθώς και της εκδίκασης τυχόν ενστάσεων, από την αρμόδια Επιτροπή προσκαλείται ο διαγωνιζόμενος για τον οποίο πρόκειται να προταθεί να γίνει κατακύρωση, εντός προθεσμίας κατά μέγιστο είκοσι (20) ημερών από τη σχετική ειδοποίηση, που του αποστέλλεται εγγράφως με τηλεομοιοτυπία (FAX) ή ηλεκτρονικά, να προσκομίσει τα αποδεικτικά που αναφέρονται στην παράγραφο 2.5 του Άρθρου 6 (Περιεχόμενο Προσφοράς).

Το δικαίωμα συμμετοχής και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στο Άρθρο 3 του Τεύχους «ΠΡΟΣΚΛΗΣΗ» κρίνονται κατά την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών συμμετοχής και κατά τη σύναψη της σύμβασης. Αν στις ειδικές διατάξεις που διέπουν την έκδοσή τους δεν προβλέπεται χρόνος ισχύος των δικαιολογητικών, θεωρούνται έγκυρα και ισχύοντα εφόσον φέρουν ημερομηνία έκδοσης εντός των έξι μηνών που προηγούνται της ημερομηνίας λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών. Οι ένορκες βεβαιώσεις που τυχόν προσκομίζονται για αναπλήρωση δικαιολογητικών πρέπει επίσης να φέρουν ημερομηνία εντός των έξι μηνών που προηγούνται της ημερομηνίας λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών.

Τα υπόψη δικαιολογητικά θα κατατίθενται στο πρωτόκολλο της Υπηρεσίας που διενεργεί τη διαγωνιστική διαδικασία με διαβιβαστικό, στο οποίο θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα συνημμένα έγγραφα -

Αριθμός απόφασης: 171/2019

δικαιολογητικά. Αυτά θα είναι τοποθετημένα μέσα σε κλειστό φάκελο, στον οποίο θα αναγράφονται (εξωτερικά) ευκρινώς με κεφαλαία γράμματα:

α) Τα πλήρη στοιχεία του οικονομικού φορέα.

β) Η Περιγραφή «Δικαιολογητικά νομιμοποίησης και μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού», γ) Ο αριθμός και η ημερομηνία διενέργειας του Διαγωνισμού δ) Το αντικείμενο του Διαγωνισμού

Ακολούθως, η αρμόδια Επιτροπή προβαίνει στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής. Αν δεν προσκομισθούν δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν παρέχεται προθεσμία στο μειοδότη να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει μέσα σε προθεσμία πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η ΔΕΗ Α.Ε. δύναται να παρατείνει την ως άνω προθεσμία κατά μέγιστο άλλες δεκαπέντε (15) ημέρες, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς.

Όταν ο μειοδότης προσκομίσει το σύνολο των αποδεικτικών στοιχείων, προσκαλούνται όλοι οι διαγωνιζόμενοι που υπέβαλαν παραδεκτή προσφορά να προσέλθουν σε καθορισμένο χρόνο και τόπο να λάβουν γνώση (θέαση) αυτών.

Σε περίπτωση που ο υποψήφιος ανάδοχος, μετά τη χορηγηθείσα παράταση, δεν υποβάλει εμπρόθεσμα όλα ή μέρος των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών ή αποδειχτεί κατά τη διαδικασία του ελέγχου, ότι δεν πληροί τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διενεργηθέντα διαγωνισμό, τεκμαίρεται ο αποκλεισμός του από την περαιτέρω διαδικασία και ζητείται από το συμμετέχοντα με την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει των ειδικών κριτηρίων της σύμβασης να προσκομίσει τα υπόψη δικαιολογητικά. Αν κανένας από τους συμμετέχοντες δεν υποβάλει - προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα έγγραφα και δικαιολογητικά κατακύρωσης, ο διαγωνισμός ματαιώνεται.

Πριν από την κοινοποίηση στον υποψήφιο ανάδοχο/ους της απόφασης κατακύρωσης αυτός προσκαλείται από τη ΔΕΗ Α.Ε. και υποχρεούται να επικαιροποιήσει όσα εκ των δικαιολογητικών μη συνδρομής λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.5 του Άρθρου 6 «Περιεχόμενο Προσφοράς», έχει παρέλθει η ισχύς τους καθώς και τις σχετικές υπεύθυνες δηλώσεις.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

10. Κατά τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας για τη σύναψη της σύμβασης, η ΔΕΗ Α.Ε. ενημερώνει, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 300 του ν. 4412/2016, όλους τους προσφέροντες για τους λόγους απόρριψης της προσφοράς, κάθε προσφέροντα που έχει υποβάλει παραδεκτή προσφορά για τον επιλεγέντα υποψήφιο ανάδοχο με αναφορά στα χαρακτηριστικά και στα πλεονεκτήματα της προσφοράς του, μέσα σε εύλογη προθεσμία ή οποία δεν μπορεί να είναι μεγαλύτερη από δέκα πέντε (15) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης του σχετικού αιτήματος».

6. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, η διαδικασία που ακολουθήθηκε, εν προκειμένω, αφού οι προσφορές κρίθηκαν ως αποδεκτές ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής και ως προς το τεχνικό μέρος, περιελάμβανε την έγγραφη πρόσκληση των συμμετεχόντων από την Επιτροπή Κρίσης προκειμένου να παραστούν στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών. Πράγματι με το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ/6831/7-11-2018 έγγραφό της το οποίο υπογράφει ο Πρόεδρος της Επιτροπής, κλήθηκε η προσφεύγουσα να παραστεί, εάν το επιθυμεί, στην αποσφράγιση της οικονομικής της προσφοράς. Στη συνέχεια, η Επιτροπή προέβη σε έλεγχο του περιεχομένου των υποβληθέντων εγγράφων των οικονομικών προσφορών και ενημέρωσε τους διαγωνιζόμενους, συμπεριλαμβανομένης της προσφεύγουσας η οποία ενημερώθηκε προφορικώς, κατόπιν ενημερώσεως της εισηγήτριας από τον αναθέτοντα φορέα, των κύριων οικονομικών στοιχείων των προσφορών. Κατόπιν τούτου, η Επιτροπή Κρίσης αξιολόγησε τις οικονομικές προσφορές, συνέταξε πίνακα μειοδοσίας και τα αποτελέσματα της αξιολόγησης αυτών εκ μέρους της αρμόδιας Επιτροπής/Οργάνου, αποστάλθηκαν στη Διεύθυνση Υλικού και Προμηθειών Παραγωγής (ΔΥΠΠ), αρμόδια Υπηρεσία της Επιχείρησης, για τη διενέργεια του διαγωνισμού. Στη συνέχεια, απεστάλη το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 7042/19-11-2018 έγγραφο στον προσωρινό μειοδότη να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Επομένως, δοθέντος ότι δεν προβλέπεται στην οικεία διακήρυξη η δυνατότητα της αρμόδιας Υπηρεσίας να παρεκκλίνει από τα αποτελέσματα της εν λόγω αξιολόγησης, παρά μόνο αρμόδια είναι η Επιτροπή για την αξιολόγηση των προσφορών, συνάγεται ότι η αρμόδια Επιτροπή δεν έχει γνωμοδοτικό χαρακτήρα, ούτε ότι οι αποφάσεις

Αριθμός απόφασης: 171/2019

της στερούνται εκτελεστότητας, θέση που ταυτίζεται εν προκειμένω με αυτήν που ίσχυε και κατά το προϊσχύσαν δίκαιο (βλ. ΕΑ ΣτΕ 92/2014, σκέψη 5, 373/2013, σκ. 3, 323/2012 κ.α.). Αντίθετα, συνιστά εκτελεστή πράξη με έννομη συνέπεια η αποδοχή αλλά και ο αποκλεισμός των προσφορών των οικονομικών φορέων που περιλαμβάνονται σε αυτήν, που ειδικά για διαγωνισμούς ΔΕΗ με παρόμοιες με την υπό κρίση προβλέψεις στις διακηρύξεις τους, έχει κριθεί ότι παραδεκτά προσβάλλεται (ΣτΕ ΕΑ 67/2014, ΣτΕ ΕΑ 423/2011 και την με αρ. 115/2017 Απόφαση ΑΕΠΠ σκ. 7). Συνεπώς, παραδεκτως η προσφεύγουσα στρέφεται και κατά κάθε προγενέστερης-του διαχωρισμού των αποτελεσμάτων και της κοινοποίησης- πράξης, του με αρ. 7467/7-12-2018 εγγράφου, από το οποίο προκύπτει ότι ο αναθέτων φορέας αποδέχτηκε την οικονομική προσφορά του και ανέδειξε τον οικονομικό φορέα ως προσωρινό ανάδοχο, ως πρώτο μειοδότη στη σειρά κατάταξης (ΣτΕ ΕΑ 1179/2009, σκ. 6).

7. Επειδή, κατά τα παγίως κριθέντα από τη νομολογία, σε προδικαστική προσφυγή υπόκεινται οι βλαπτικές πράξεις όχι μόνο της αρχής που εκδίδει την κατακυρωτική απόφαση αλλά, εν όψει της αρχής του επικαίρου τήρησης των σχετικών διαδικασιών, όλων των οργάνων του διαγωνισμού, όταν ασκούν κατά τις οικείες διατάξεις αποφασιστική και όχι γνωμοδοτική ή άλλη αρμοδιότητα (ΣτΕ ΕΑ 63/2012, 305/2011 και Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων του ν. 3886/2010*, 2^η έκδοση, Νομική Βιβλιοθήκη, παρ. 71).

8. Επειδή στο με αρ. ΔΥΠΠ 7467/07.12.2018 έγγραφο της Διεύθυνσης Υλικού & Προμηθειών Παραγωγής αναγράφεται ότι: « *Σχετικά: Σύμφωνα με την παράγραφο 9 του Άρθρου 8 «Αξιολόγηση Προσφορών» του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες του Διαγωνισμού», καλείστε όπως προσέλθετε στις 10.12.2018 ημέρα Δευτέρα και ώρα 10.00 στην Αίθουσα Συσκέψεων (3^{ος} όροφος) της ΔΥΠΠ (Χαλκοκονδύλη 22, ΤΚ 104 32, Αθήνα), προκειμένου, παρουσία της επιτροπής Κρίσης, να λάβετε γνώση των δικαιολογητικών και στοιχείων της παραγράφου 3.5 του Άρθρου 6 «Περιεχόμενο Προσφοράς» του Τεύχους 2 «Όροι και Οδηγίες του Διαγωνισμού» τα οποία προσκόμισε η μειοδότητρια Εταιρεία «.....» με το (γ) σχετικό (ενν. το έγγραφο ΔΥΠΠ/7428/6-12-2018 με το οποίο ο προσωρινός ανάδοχος κατέθεσε τα*

Αριθμός απόφασης: 171/2019

δικαιολογητικά κατακύρωσης), σε συνέχεια του (β) σχετικού μας (ενν. το έγγραφο ΔΥΠΠ/7042/19-11-2018 με το οποίο κλήθηκε ο προσωρινός ανάδοχος να υποβάλει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης)». Όπως δε προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, και ίδια κατόπιν των διευκρινιστικών ερωτημάτων της Εισηγήτριας στον αναθέτοντα φορέα, πλην της πρόσκλησης περί αυτοπρόσωπης παρουσίας στο άνοιγμα των οικονομικών προσφορών με το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 6831/7-11-2018 έγγραφο και την ενημέρωση ότι η Επιτροπή Κρίσης θα λάβει υπόψη το Υπόμνημά της με το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 7044/19-11-2018 έγγραφο του αναθέτοντος φορέα στην προσφεύγουσα, ουδέν έγγραφο ή πράξη του αναθέτοντος φορέα σχετικά με την εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας δεν κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέχρι το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 7467 έγγραφο περί λήψης γνώσης των δικαιολογητικών κατακύρωσης, παρόλο που η προσφεύγουσα είχε αιτηθεί με το από 13-11-2018 υπόμνημά της την κοινοποίηση σ' αυτήν κάθε εκτελεστής πράξης στο πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού. Επομένως, καθ' ερμηνείαν της προσφυγής και των αιτημάτων της προσφεύγουσας προς ακύρωση κάθε συναφούς εκτελεστής πράξεως ή παραλείψεως μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, παραδεκτώς θεωρείται ότι στρέφεται η προσφεύγουσα κατά του πληροφοριακού εγγράφου ΔΥΠΠ 7467 που ενώ στερείται εκτελεστότητας, δια μέσω αυτού γνωστοποιήθηκε σ' αυτήν η αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών από την Επιτροπή Κρίσης, η αποδοχή της οικονομικής προσφοράς του οικονομικού φορέα και η ανάδειξή του ως προσωρινού αναδόχου με προσφορά 186.285,06 ευρώ, με την ίδια να κατατάσσεται στη δεύτερη θέση στη σειρά μειοδοσίας με προσφορά 187.325, 64 ευρώ (βλ. Φ. Αρναούτογλου, *Η αίτηση ασφαλιστικών μέτρων* του ν. 3886/2010, Νομική Βιβλιοθήκη, 2^η έκδοση, 2013, παρ. 80).

9. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφεύγουσα, ως αποδεκτή προσφέρουσα, έλαβε γνώση, μεταξύ άλλων, για την ανάδειξη έτερης διαγωνιζόμενης εταιρείας κατά της προσφοράς της οποίας στρέφεται ως προσωρινής αναδόχου κατόπιν λήψης του με αρ. ΔΥΠΠ 7467/7-12-2018 εγγράφου του Προέδρου της Επιτροπής Κρίσης το οποίο απεστάλη με τηλεομοιοτυπία αυθημερόν σε όλους τους προσφέροντες των οποίων η προσφορά κρίθηκε ως τεχνικά αποδεκτή, κατόπιν του σχετικού

Αριθμός απόφασης: 171/2019

διαχωρισμού. Επομένως, από τον εν λόγω χρόνο εκκινεί η προθεσμία για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά κάθε προγενέστερης εκτελεστής απόφασης, οπότε και η προσφεύγουσα έλαβε πλήρη γνώση της πράξης η οποία βλάπτει τα συμφέροντά της σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ του Βιβλίου IV «Έννομη Προστασία» του ν. 4412/2016.

Στο σημείο αυτό πρέπει να αναφερθεί ότι η οικεία διακήρυξη αναφέρεται στο δικαίωμα των ενδιαφερομένων προς άσκηση ένστασης ενώπιον της υπηρεσίας που διενεργεί το διαγωνισμό προκειμένου να κριθεί στη συνέχεια από το αρμόδιο όργανο αυτής. Ειδικότερα, το άρθρο 8 παρ. 9 της επίμαχης Διακήρυξης αναφέρεται στο προ της έναρξης ισχύος των διατάξεων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016 εφαρμοστέου νομικού πλαισίου. Ωστόσο, στο άρθρο 9 «Προσφυγές Διαγωνιζομένων» της διακήρυξης υφίσταται η εξής αναφορά: *«Για τις διαφορές που αναφύονται καθ' όλα τα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας μεταξύ της ΔΕΗ ΑΕ ως Αναθέτονα Φορέα και των Οικονομικών φορέων ισχύουν οι διαδικασίες που αναφέρονται στις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, όπως εκάστοτε ισχύουν»*. Σε κάθε περίπτωση όμως, όπως παγίως έχει κριθεί από τη νομολογία (ενδεικτικώς, ΣτΕ 654/1993 Ολ., 3097/2009) *«Το παραδεκτό των ενδίκων μέσων κρίνεται σύμφωνα με το νόμο ο οποίος ίσχυε κατά το χρόνο που δημοσιεύθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση»*, όπου, εν προκειμένω, ίσχυαν ήδη από 26.06.2017 και για διαγωνισμούς που προκηρύσσονται από την εν λόγω ημερομηνία και εφεξής, όπως οι διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

10. Επειδή, ο διαγωνισμός δεν διενεργείται ηλεκτρονικά στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.). Τα εν λόγω ζητήματα, παρά ταύτα, δεν εξετάζονται περαιτέρω στο πλαίσιο της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, καθόσον δεν εγείρεται σχετική αιτίαση από την προσφεύγουσα για ενδεχόμενη βλάβη ή για αθεράπευτη πλημμέλεια της σχετικής διακήρυξης (βλ. και τις Αποφάσεις ΑΕΠΠ με αρ.322, 255, 31/2018 και 115/2017) και η προδικαστική προσφυγή εξετάζεται στα πλαίσια των διατάξεων της παρ. 1 του αρ. 345 και του αρ. 360 Ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

11. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα η οποία είναι δεύτερη στην κατάταξη σύμφωνα με τον πίνακα μειοδοσίας.

12. Επειδή η προσφεύγουσα στις 17-12-2018 απέστειλε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή υπογεγραμμένη από το νόμιμο εκπρόσωπό της, έχοντας κάνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017.

12. Επειδή, ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας δαπάνης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV του Ν. 4412/2016, κατά τα ως άνω εκτεθέντα.

13. Επειδή ο αναθέτων φορέας, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 9 του π.δ 39/2017 κοινοποίησε στις 18-12-2018 με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο που ενδεχομένως θίγεται με την ενδεχόμενη αποδοχή αυτής.

14. Επειδή η προσφεύγουσα ως προσφέρων στον οικείο διαγωνισμό του οποίου η προσφορά έγινε αποδεκτή και εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η σύμβαση, θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής 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).

15.Επειδή με την με αριθμό 1761/2018 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε ο αναθέτων φορέας να υποβάλει τις απόψεις του επί της υπό εξέταση προσφυγής.

16.Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 28-12-2018 απέστειλε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της.

17.Επειδή, ειδικότερα, η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ισχυρίζεται αυτολεξεί ότι: «[...] Μετά τον έλεγχο των φακέλων Α και Β των προσφορών ενημερωθήκαμε για την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών (φάκελοι Γ) η οποία πραγματοποιήθηκε στα γραφεία της ΔΥΠΠ την Παρασκευή 09/11/2018. Κατά την αποσφράγιση διαπιστώθηκε

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ότι την χαμηλότερη οικονομική προσφορά υπέβαλλε η επιχείρηση με συνολικό ποσό αυτό των 186.285,06 Ευρώ, ενώ η δεύτερη χαμηλότερη οικονομική προσφορά, ποσού Ευρώ 187.325,64, υποβλήθηκε από την εταιρία μας.

Με το από 13.11.2018 υπόμνημά μας, το οποίο υποβάλλαμε μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, επισημάναμε στον αναθέτοντα φορέα ότι η προσφορά της επιχείρησης δεν καλύπτει το ελάχιστο κόστος εκτέλεσης της σύμβασης και για το λόγο αυτό πρέπει να απορριφθεί. Μάλιστα, ζητήσαμε να μας κοινοποιηθεί κάθε εκτελεστή πράξη που θα εκδοθεί σχετικώς, δεδομένου ότι προτιθέμεθα να ασκήσουμε προδικαστική προσφυγή ενώπιον της Αρχής Σας, εφόσον δεν απορριφθεί η οικονομική προσφορά της ανωτέρω εταιρίας.

Η ΔΕΗ - ΔΥΠΠ μας γνωστοποίησε, με το υπ' αρ. 7044/19.11.2018 έγγραφό της, ότι η επιστολή μας διαβιβάσθηκε στην Επιτροπή Κρίσης και θα ληφθεί υπόψη κατά την αξιολόγηση των προσφορών των διαγωνιζομένων.».

Επικαλούμενη δε τις διατάξεις των άρθρων 313 του Ν.4412/2016 και 68 παρ. 1 του Ν.3863/2010, ισχυρίζεται ότι: «σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας (βλ., αντί άλλων, ΣτΕ 3439/2014, Τμ. Δ'), ότι στους διαγωνισμούς για την παροχή υπηρεσιών -μεταξύ άλλων- φυλάξεως πρέπει να υπολογίζεται στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων, πέραν των λοιπών, και ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, καθώς και των αναλωσίμων. Εν όψει του ότι το ποσοστό αυτό δεν είναι εκ των προτέρων καθορισμένο, η αναθέτουσα Αρχή οφείλει να εξετάσει, αν, λαμβανομένων υπ'όψιν της συγκεκριμένης, υπό σύναψιν, συμβάσεως 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 σύναψιν συμβάσεως. Αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, εν όψει 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».

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Περαιτέρω, επικαλούμενη τους όρους της διακήρυξης, υποστηρίζει ότι προκύπτουν χωρίς αμφιβολία τα εξής: «Ότι η υπό ανάθεση υπηρεσία αφορά την 24ωρη φύλαξη της κεντρικής πύλης αλλά και του συνόλου των εγκαταστάσεων του ΑΗΣ Καρδίας.

- Ότι οι σχετικές εγκαταστάσεις, που περιλαμβάνουν Μονάδες, Συνεργεία και γραφεία, καταλαμβάνουν ιδιαίτερα μεγάλη έκταση, και έχουν εκτός από την κεντρική, άλλες 6 εισόδους.

- Ότι για τη φύλαξη του συνόλου των εγκαταστάσεων θα απασχολούνται επί 24ωρο τρεις φύλακες ταυτοχρόνως.

- Ότι μόνο η κεντρική πύλη θα φυλάσσεται συνεχώς από ένα φύλακα, ενώ οι άλλες έξι εισοδοί δεν θα φυλάσσονται συνεχώς, αλλά θα «επιθεωρούνται» από τους άλλους δύο φύλακες, οι οποίοι θα μεταβαίνουν πεζή ή είτε με όχημα.

- Ότι για τη φύλαξη των έξι βοηθητικών εισόδων και των επί μέρους εγκαταστάσεων εντός της περιφραξης του ΑΗΣ Καρδίας απαιτείται οπωσδήποτε και αυτονόητα η χρήση οχήματος και μάλιστα τύπου τζιπ 4x4, το οποίο θα χρησιμοποιείται από τους δύο φύλακες που δε θα φυλάσσουν την κεντρική πύλη, επί 24ωρο για την επιθεώρηση των εγκαταστάσεων και των βοηθητικών εισόδων.

- Ότι η διάθεση του οχήματος και το κόστος λειτουργίας του θα βαρύνει τον ανάδοχο.», και ισχυρίζεται, συνακόλουθα, τα κάτωθι: «5. Η ΠΑΡΑΝΟΜΙΑ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΤΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ «.....».

Η οικονομική προσφορά της μειοδότης επιχείρησης «.....» ανήλθε στο ποσό των Ευρώ 186.285,06.

Εκ του ποσού αυτό. Ευρώ 185.285,67 καλύπτουν το κόστος Συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στην υπό ανάθεση υπηρεσία, το οποίο έχει υπολογισθεί από τον αναθέτοντα φορέα στο άρθρο 8 παρ. 6 του Τεύχους 2 της διακήρυξης (176.855,67 Ευρώ για νόμιμες αποδοχές και ασφαλιστικές εισφορές και 8.430,00 Ευρώ για απολογιστικές ώρες), για εργαζόμενους άνω των 25 ετών. Σημειώνεται ότι η μειοδότης εταιρία δήλωσε ότι θα απασχολήσει εργαζόμενους άνω των 25 ετών.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Επίσης, η μειοδότηρια εταιρία δήλωσε ότι θα απασχολήσει στην υπό ανάθεση υπηρεσία 14 εργαζόμενους, συνεπώς η εργοδοτική εισφορά που θα πρέπει να καταβάλει υπέρ του ΕΛΠΚ (Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων) ανέρχεται σε Ευρώ 280,00 (20 Ευρώ \times 14 εργαζόμενοι).

Ακόμη, με βάση το τελικό ποσό προσφοράς της μειοδότηριας εταιρίας, αυτή θα επιβαρυνθεί με την παρακράτηση υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών του ποσού των 115,79 Ευρώ (186.285,06 \times 0,06% = 111,77. 111,77 \times 3%= 3,35 Χαρτόσημο και 3,35 \times 20%=0,67 ΟΓΑ Χαρτοσήμου, ήτοι σύνολο κρατήσεων 115,79 Ευρώ).

Βάσει των ανωτέρω, μετά την αφαίρεση από το συνολικό ποσό της προσφοράς της μειοδότηριας επιχείρησης (186.285,06 Ευρώ) α) του εργοδοτικού κόστους εκτέλεσης της σύμβασης (185.285,67 Ευρώ), β) της κράτησης υπέρ του ΕΛΠΚ (280,00 Ευρώ) και γ) των υπέρ τρίτων κρατήσεων (115,79 Ευρώ) απομένει το ποσό των 603,60 Ευρώ, από το οποίο πρέπει να καλυφθεί το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και λοιπού εξοπλισμού καθώς και το εργολαβικό κέρδος της μειοδότηριας.

Ωστόσο, είναι αυτονόητο ότι το ποσό αυτό, δηλαδή το ποσό των 1,65 Ευρώ ημερησίως, δεν επαρκεί όχι για την κάλυψη του συνολικού διοικητικού κόστους κάθε συμμετέχοντος στο διαγωνισμό αλλά ούτε για την κάλυψη του κόστους κινήσεως του οχήματος, το οποίο υποχρεωτικά βαρύνει τον ανάδοχο κατά τη διακήρυξη. Αρκεί να σημειώσουμε ότι το ποσό αυτό επιτρέπει την αγορά περίπου ενός λίτρου καυσίμου ημερησίως, με το οποίο ένα όχημα μπορεί να διανύσει περίπου 10 -15 χιλιόμετρα. Ωστόσο, για την κάλυψη 15 χιλιομέτρων μια φορά το εικοσιτετράωρο προφανώς δεν απαιτείται όχημα αλλά η σχετική απόσταση μπορεί να καλυφθεί από τους φύλακες όταν κινούνται πεζοί. Σχετικώς, τονίζουμε ότι για την φύλαξη των εγκαταστάσεων θα απασχολούνται δύο φύλακες επί εικοσιτετράωρης βάσης πέραν του φύλακα της κεντρικής πύλης, οι οποίοι θα επιθεωρούν τις 6 βοηθητικές εισόδους και τις λοιπές εγκαταστάσεις του ΑΗΣ Καρδίας. Οι φύλακες μπορούν, εντός του οκταώρου της απασχόλησής τους, να διανύουν και οπωσδήποτε θα διανύουν πεζοί απόσταση πολύ μεγαλύτερη από 15 χιλιόμετρα ο καθένας στη διάρκεια της βάρδιας του (όπως είναι γνωστό, με αργό ρυθμό ο μέσος άνθρωπος διανύει 5 χιλιόμετρα την ώρα). Συνεπώς, η χρήση του οχήματος απαιτείται

Αριθμός απόφασης: 171/2019

υποχρεωτικά κατά τη διακήρυξη για να επιθεωρούνται οι έξι βοηθητικές είσοδοι και οι εγκαταστάσεις με πολύ μεγαλύτερη συχνότητα από αυτή που θα επιθεωρούνται από έναν πεζό φύλακα, και συνεπώς για να διανύονται με το όχημα πολύ περισσότερα από τα 15 χιλιόμετρα ημερησίως τα οποία θα διανύει χωρίς δυσκολία πεζός ο κάθε φύλακας κατά τη διάρκεια της οκτάωρης βάρδιας του. Με άλλες λέξεις, η διακήρυξη αναμφίβολα απαιτεί χρήση του οχήματος για την αποτελεσματική φύλαξη των εγκαταστάσεων, η οποία προϋποθέτει κίνηση του οχήματος που καλύπτει πάρα πολύ μεγαλύτερη απόσταση ημερησίως από την απόσταση των 15 χιλιομέτρων την οποία μπορεί να καλύψει ένα όχημα με κόστος καυσίμου 1,65 Ευρώ ημερησίως.

Από τα παραπάνω συνάγεται αναμφίβολα ότι η προσφορά της μειοδότης εταιρίας δεν επαρκεί για την κάλυψη του ελάχιστου διοικητικού κόστους εκτέλεσης της σύμβασης και έπρεπε να απορριφθεί κατά τα προεκτεθέντα. Πολύ περισσότερο που το κόστος κίνησης του οχήματος δεν αποτελεί το μόνο διοικητικό κόστος εκτέλεσης της σύμβασης, αφού πρέπει να συνυπολογισθεί και να προστεθεί το κόστος συντήρησης του οχήματος και επιδιόρθωσης βλαβών, το οποίο επίσης βαρύνει τον ανάδοχο κατά την ετήσια διάρκεια της σύμβασης, αλλά και άλλα κόστη, όπως, ενδεικτικά, το κόστος 14 σετ θερινής και 14 σετ χειμερινής στολής, 14 αλεξίσφαιρων γιλέκων (υποχρέωση που επιβάλλεται από το ν. 3707/2008), το κόστος του βοηθητικού εξοπλισμού που απαιτείται από τη διακήρυξη (φακός τύπου Maglite, σφυρίχτρα και κινητό τηλέφωνο) καθώς και το κόστος διοικητικής εποπτείας του προσωπικού που θα απασχολείται στην συγκεκριμένη περιοχή και κάλυψης των δαπανών μετακίνησης και διαμονής.

Βάσει των ανωτέρω, η οικονομική προσφορά της μειοδότης επιχείρησης πρέπει να απορριφθεί επειδή δεν καλύπτει το ελάχιστο διοικητικό κόστος εκτέλεσης της σύμβασης, όπως επιβάλλει η νομοθεσία και η διακήρυξη (βλ. *ad hoc* ΣΤΕ 3439/2014, Τμ. Δ') και να αναδειχθεί μειοδότης η εταιρία μας, η οποία υπέβαλε τη δεύτερη χαμηλότερη οικονομική προσφορά.».

18.Επειδή με το με αρ. 22940/28-12-2018 έγγραφο του, ο αναθέτων φορέας απέστειλε στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου τις απόψεις του επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, συνοδευόμενες από τον οικείο ηλεκτρονικό φάκελο, (σημειώνεται ότι τα έγγραφα του

Αριθμός απόφασης: 171/2019

διαγωνισμού τα απέστειλε και σε έντυπη μορφή στην ΑΕΠΠ), ισχυριζόμενος ότι: «[...] Β.1. Ο Κανονιστικός Χαρακτήρας των Όρων της Διακήρυξης.

Σύμφωνα με την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, αλλά και την απολύτως κρατούσα άποψη στην επιστήμη του δημοσίου δικαίου, η διακήρυξη διαγωνισμού συνιστά στο σύνολό της κανονιστική πράξη της αναθέτουσας αρχής/αναθέτοντος φορέα, οπότε και οι όροι της διακήρυξης έχουν αδιακρίτως κανονιστικό χαρακτήρα, περιλαμβάνουν δηλαδή γενικούς και αφηρημένους κανόνες, η πιστή τήρηση των οποίων ελέγχεται από τα δικαστήρια [Για τη φύση των όρων της διακήρυξης ως κανονιστικών και την εξ αυτού του λόγου δέσμευση της Διοίκησης από το περιεχόμενο των διακηρύξεων *ίδετε* Πρ. Παυλόπουλου (1997), *Η σύμβαση εκτέλεσης δημοσίου έργου. Άρθρα και Γνωμοδοτήσεις*, σελ. 81 επ., ιδίως 86-87, 99-100, 103 και 128-129. Από την πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, *ίδετε* ενδεικτικώς ΣτΕ 2992/1983, 4607/1986, 1127 και 4052/1990, 3306/1991]. Η βασική αυτή παραδοχή έχει δύο σπουδαίες συνέπειες: Η διακήρυξη δεσμεύει απολύτως τον αναθέτοντα φορέα/την αναθέτουσα αρχή και τα όργανα, που διεξάγουν το διαγωνισμό. Παράλληλα όμως, η δεσμευτική ισχύς των όρων της διακήρυξης εκτείνεται και στους διαγωνιζομένους.

Η αρχή της προσήλωσης των διαγωνιζομένων στους όρους της διακήρυξης κατοχυρώνεται με ιδιαίτερη αυστηρότητα στο Ενωσιακό Δίκαιο. Πιο συγκεκριμένα, γίνεται δεκτό ότι, κάθε απόκλιση από τις υποχρεωτικές προβλέψεις της διακήρυξης συνιστά παράβαση του Ενωσιακού Δικαίου και κυρίως της αρχής της ισότητας στη μεταχείριση των διαγωνιζομένων, η οποία αποτελεί και τη βάση των ενωσιακών κανόνων που διέπουν τις δημόσιες συμβάσεις και συνδέεται άμεσα με την εξίσου ουσιώδη αρχή της διαφάνειας, που αμφότερες, αποσκοπούν στη διασφάλιση ότι όλοι οι υποψήφιοι έχουν σε όλα τα στάδια της διαδικασίας του διαγωνισμού ίσες ευκαιρίες όταν υποβάλουν τις προσφορές τους [*ίδετε* σχετικώς αποφάσεις ΔΕΚ, C-243/89 "Storebaelt", Επιτροπή κατά Δανίας, Συλλογή 1993. 1, σελ. 3353, σκέψεις 33 και 37, ΔΕΚ C- 87/94 "Wallon Buses", Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψεις 54 και 51 καθώς και Δ. Mattera, L' ordonnance du 22 avril 1994 sur les "bus wallons". *Revue du Marché Unique Européen* 1994, τεύχος 2, σελ. 161 επ. (163), ΔΕΚ, υπόθεση C-19/2000, *Construction versus County Council of the County of*

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Mayo (2001), Συλλογή 1-7725, σκέψη 41, υπόθεση T-203/96, Embassy Limousine and Services versus Parliament (1998), Συλλογή 11-4239, ΔΕΚ, υπόθεση E-470/99, Universale Bauversus EBS (2002), Συλλογή 1-11617]. Συναφώς, επισημαίνεται ότι, με την απόφαση της 22ας Ιουνίου 1993, αποκαλούμενη "Storebaelt", C-243/89, Επιτροπή κατά Δανίας (Συλλογή 1993, σ. 1-3353, σκέψη 33), το Δικαστήριο των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (ΔΕΚ) έκρινε ότι, το καθήκον τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης ανταποκρίνεται στην ίδια την ουσία της ενωσιακής οδηγίας περί συντονισμού των διαδικασιών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων. Ομοίως, το ΔΕΚ, στην υπόθεση C-16/98 Επιτροπή κατά Γαλλίας (Συλλογή 1-8315, σκέψεις 103-109) έκρινε ότι η άνω αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων εφαρμόζεται σε όλες τις φάσεις της διαγωνιστικής διαδικασίας και όχι μόνον κατά το χρονικό σημείο υποβολής των προσφορών.

Εξάλλου, και σύμφωνα με τη νομολογία των ελληνικών Δικαστηρίων, η διαδικασία των διαγωνισμών είναι αυστηρώς τυπική, με την έννοια ότι οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους υποχρεωτικούς και δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης υπό το πλήρες περιεχόμενό τους, πράγμα που σημαίνει ότι, εκτός αν υπάρχει αντίθετη ρύθμιση, κάθε παράβαση των σχετικών όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού συνεπάγεται το απαράδεκτο τόσο της σχετικής προσφοράς των διαγωνιζομένων όσο και την ακυρότητα εκείνων των πράξεων του αναθέτοντας φορέα/της αναθέτουσας αρχής που είναι αντίθετες στις παραπάνω διατάξεις.

Εν προκειμένω κρίσιμοι όροι της Διακήρυξης είναι το άρθρο 8.2. του Τεύχους 2 Όροι και Οδηγίες το οποίο αναφέρει αναλυτικά ότι η αξιολόγηση των προσφορών θα γίνει σύμφωνα με το αναγραφόμενο συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων και ειδικότερα ότι πρέπει να δηλωθεί ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των (αναλωσίμων, του τεχνικού τους εξοπλισμού, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

Επίσης στο άρθρο 3 του Τεύχους 3 Σχέδιο του Συμφωνητικού προβλέπεται μεταξύ άλλων ότι: Στο Συμβατικό Τμήμα περιλαμβάνονται όλες οι

Αριθμός απόφασης: 171/2019

δαπάνες και επιβαρύνσεις που αναφέρονται στο Άρθρο 12 των Γενικών Όρων. Ειδικότερα μεταξύ των φόρων και τελών τα οποία επιβαρύνεται ο Ανάδοχος, πλην του ΦΠΑ ο οποίος βαρύνει τη ΔΕΗ Α.Ε, θα συμπεριλαμβάνεται και η κράτηση 0,06% (ά.350 § 3 ν.4412/2016), η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της σύμβασης.

Ενόψει των ανωτέρω σημειώνεται ότι ο προϋπολογισμός της Διακήρυξης συντάχθηκε σύμφωνα με τον αριθμό των εργαζομένων, το ωράριο εργασίας, το κατώτατο ημερομίσθιο/μισθό για εργαζομένους άνω των 25 ετών και τις ισχύουσες ασφαλιστικές εισφορές πλέον ενός εύλογου ποσοστού κέρδους ώστε: - Να καθορίζεται μονοσήμαντα και χωρίς αμφισβήτηση το αρμόδιο εγκριτικό όργανο σύμφωνα με το ΣΟΔΙΔ αιτήσεων-διακηρύξεων αφού σε αντίθετη περίπτωση το αρμόδιο εγκριτικό όργανο είναι δυνατόν να είναι χαμηλότερης ιεραρχικής στάθμης

-Για λόγους ίσης και μη διακριτικής μεταχείρισης των απασχολούμενων στις εν λόγω εργολαβίες αφού σε αντίθετη περίπτωση θα υπήρχε η πιθανότητα να θεωρηθεί ότι υποκινείται η απασχόληση εργαζομένων συγκεκριμένης ηλικίας προς συμπίεση του κόστους

Επιπρόσθετα, το τίμημα της προσφοράς του μειοδότη «.....» (186.285,06) συντάχθηκε σύμφωνα με τον αριθμό των εργαζομένων, το ωράριο εργασίας, το κατώτατο ημερομίσθιο/μισθό για εργαζομένους άνω των 25 ετών και τις ισχύουσες ασφαλιστικές εισφορές πλέον ενός εύλογου ποσοστού κέρδους κλπ.

Σημειώνεται επίσης ότι το τίμημα της προσφοράς του μειοδότη «.....» (€186.285,06) είναι χαμηλότερο κατά 4,84% ως προς τον Προϋπολογισμό (€ 195.765,00) και κατά 0,56% ως προς το τίμημα της προσφοράς του 2^{ου} μειοδότη «.....» (€187.325,64) η οποία αναφέρεται σε εργαζομένους ίδιας ηλικίας σύνθεσης (όλοι άνω των 25 ετών).

Επιπλέον, το τίμημα της προσφοράς της μειοδότης εταιρείας "....." (€186.285,06) είναι χαμηλότερο κατά 0,06 % από την προηγούμενη Σύμβαση ΔΥΠΠ-1511694 (€186.392,40) και αναφέρονται και οι δύο στην κάλυψη ίδιου αριθμού πόστων, ωράριο εργασίας, κατώτατο ημερομίσθιο/μισθό για εργαζομένους άνω των 25 ετών, πλέον ενός εύλογου

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ποσοστού κέρδους κ.λ.π., διαφορετικού σε κάθε περίπτωση αλλά με διαφοροποίηση ως προς τον αριθμό των αργιών (7 αντί για 6).

Τέλος, το τίμημα του μειοδότη, είναι αποδεκτό καθόσον όχι μόνον πληροί τις προβλέψεις της παραγράφου 2, (συνολικό ύψος νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών, εξαιρουμένων των απολογιστικών εργασιών, για εργαζόμενους ηλικίας άνω των 25 ετών, πλέον αναγραφής εύλογου διοικητικού κόστους κλπ), του άρθρου 8 (Αξιολόγηση προσφορών) του τεύχους «Όροι & Οδηγίες Διαγωνισμού της Διακήρυξης, αλλά βρίσκεται σε αρμονία και καλύπτει τις απαιτήσεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας όπως διατυπώνονται από την Απόφαση ΔΝΣ 96/2010 αλλά και του Νόμου 3863/2010, στόχος των οποίων είναι η διασφάλιση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας.

B.2. Νόμω και Ουσία Αβάσιμο της υπό κρίση αίτησης

Από την Διακήρυξη και τις διατάξεις της σχετικής νομοθεσίας (ά. 68, παρ. 1 του Ν. 3863/2010, όπως ισχύει μετά την τροποποίηση με το ά. 350 του Ν. 4412/2016) , προκύπτει ότι στις διακηρύξεις των διαγωνισμών για παροχή υπηρεσιών φύλαξης ζητείται από τους εργολάβους, επί ποινή αποκλεισμού, η αναφορά των στοιχείων α' έως στ' της παρ. 1 του άρθρου 6 (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.) , η οποία αποσκοπεί στον έλεγχο από τον αναθέτοντα φορέα ότι διασφαλίζονται τα εργασιακά και ασφαλιστικά δικαιώματα των εργαζομένων στις εταιρείες που παρέχουν τις υπηρεσίες αυτές. Περαιτέρω, σύμφωνα με την παραπάνω διάταξη, ο υπολογισμός στις προσφορές των διαγωνιζομένων ενός εύλογου 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.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Τμ. VI 2092/2011). Πάντως, από τη γραμματική ερμηνεία της διάταξης του άρ. 68 παρ. 1 Ν. 3863/2010, προκύπτει ότι μόνον η υποχρέωση αναφοράς και εξειδίκευσης των στοιχείων των περ. α' - στ' τίθεται επί ποινή αποκλεισμού. Η σχετική διάταξη του προτελευταίου εδαφίου δεν αναφέρει ομοίως επί ποινή αποκλεισμού τον υποχρεωτικό υπολογισμό των επιμέρους στοιχείων για τον καθορισμό της οικονομικής προσφοράς του διαγωνιζόμενου. Συνεπώς, ελλείψει συγκεκριμένης αναφοράς των επιμέρους στοιχείων που αφορούν το ποσοστό διοικητικού κόστους, τα αναλώσιμα, το εργολαβικό κέρδος και τις κρατήσεις στην οικονομική προσφορά, θα πρέπει ερμηνευτικά να συναχθεί ότι αρκεί τα στοιχεία αυτά να έχουν υπολογιστεί κατά τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς που υποβάλλεται (ΕΑΑΔΗΣΥ Απόφαση 565/2013). Η δε έννοια του «εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους», συνιστά αόριστη νομική έννοια με προσδιοριστικό ρόλο στην οικονομική προσφορά, το συγκεκριμένο περιεχόμενο της οποίας κρίνεται ανά περίπτωση, χωρίς να υφίσταται κάποιο συγκεκριμένο όριο για τη διάγνωση της πλήρωσής της, αφού ο προσδιορισμός εύλογου διοικητικού και εργολαβικού κέρδους για την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ανάγεται στον τρόπο άσκησης της επιχειρηματικής δραστηριότητας του προσφέροντος ο οποίος είναι ελεύθερος να διαμορφώσει την οικονομική προσφορά του κατά την ελεύθερη κρίση του, αναλαμβάνοντας και το βάρος του επιχειρηματικού κινδύνου κατά τη διαμόρφωση της τιμής της προσφοράς του (ΔΕφΛαρ 19/2011). Τα κόστη αυτά εξαρτώνται από την φύση και το μέγεθος της συγκεκριμένης σύμβασης, το μέγεθος, τις συνθήκες οργάνωσης και τις δυνατότητες εκάστου προσφέροντος. Επιπλέον, με δεδομένο ότι η συντριπτική πλειοψηφία των διαγωνισμών για υπηρεσίες φύλαξης διενεργείται επί τη βάση του κριτηρίου ανάθεσης αυτού της χαμηλότερης τιμής, όπως εξάλλου εν προκειμένω, οι διαγωνιζόμενες εταιρείες καταβάλουν κάθε δυνατή προσπάθεια συμπίεσης του λειτουργικού κόστους εκτέλεσης του έργου που αναλαμβάνουν (ΕΑΑΔΗΣΥ, Απόφαση 6/2016). Ο δε συνυπολογισμός του διοικητικού κόστους στην οικονομική προσφορά ενός συμμετέχοντος είναι υποχρεωτικός, αφού η προσφορά δεν μπορεί να συντίθεται μόνο από το εργοδοτικό κόστος, αλλά πρέπει να συμπεριλαμβάνει και κάποιο εύλογο διοικητικό-λειτουργικό κόστος. Έτσι, η οικονομική προσφορά διαγωνιζόμενου σε συμβάσεις υπηρεσιών φύλαξης δεν

Αριθμός απόφασης: 171/2019

μπορεί, κατά κοινή αντίληψη, να συντίθεται μόνο από το κόστος της μισθοδοσίας του προσωπικού που θα ασχοληθεί στην παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών, αλλά θα πρέπει να περιλαμβάνει και το λειτουργικό (διοικητικό) κόστος, καθώς επίσης και να καταλείπει και κάποιο περιθώριο κέρδους, ώστε να μην θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σχετικής συμβάσεως (ΣΤΕ· ΕΑ 675/2002, 272/2008, 1257, 1262, 1297 και 1299/2009, 970/2010). Επομένως, οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών φύλαξης στην προσφορά τους, κατά την ρητώς εκπεφρασμένη με τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/10 βούληση του νομοθέτη, πρέπει να υπολογίζουν εύλογο -και κατά συνεκδοχή ελέγξιμο από τους αναθέτοντες φορείς, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής και τις παρεχόμενες από τις προσφέρουσες εταιρείες εξηγήσεις, ποσοστό διοικητικού κόστους και εργολαβικού κέρδους (ΣΤΕ 198/2013, ΔΕφΘεσσαλ. 344/2012, ΕΛΣυν VI Τμ. 150/2014), το κόστος αμοιβής των εργαζομένων επιβάλλεται να μην υπολείπεται του οριζόμενου στην οικεία συλλογική σύμβαση εργασίας ή στην εθνική γενική συλλογική σύμβαση εργασίας, ενώ το ποσοστό του διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών των προσφερόντων πρέπει να είναι όχι μηδαμινό, η δε προσφορά θα πρέπει επιπλέον να ενσωματώνει και ένα εύλογο και όχι μηδαμινό ποσοστό αναλώσιμων, εργολαβικού κέρδους καθώς και τις νόμιμες κρατήσεις (ΔΕφΘεσσαλ 339/2013). Σε περίπτωση, επομένως, υποβολής οικονομικής προσφοράς που καλύπτει μόνον το εργατικό κόστος, οφείλει η αναθέτουσα αρχή να εξετάσει εάν στο πρόσωπο του διαγωνιζομένου συντρέχουν εξαιρετικές περιστάσεις, οι οποίες καθιστούν δυνατή την υποβολή προσφοράς, χωρίς να συνυπολογίζονται οι δαπάνες, οι οποίες αντιστοιχούν στο εν γένει λειτουργικό κόστος της επιχειρήσεως, ούτε να καταλείπεται ένα εύλογο περιθώριο κέρδους (ΣΤΕ ΕΑ 1299/2009). Και τούτο καθότι, ο υπολογισμός στις προσφορές ενός εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους οφέλους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων, αποσκοπεί στην αναλυτική περιγραφή του κόστους παροχής των υπηρεσιών, ούτως ώστε να είναι ελέγξιμο το ύψος της οικονομικής προσφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της υπηρεσίας. Σε αντίθεση, ωστόσο, προς το κόστος αμοιβής του προσωπικού, που είναι δυνατόν να προσδιορίζεται επακριβώς με βάση αντικειμενικά δεδομένα, το

Αριθμός απόφασης: 171/2019

διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος αποδίδονται αναγκαστικά με ορισμένη ελαστικότητα και πρέπει να εκτιμηθούν από τον αναθέτοντα φορέα ως εύλογα, προκειμένου η προσφορά να θεωρηθεί αποδεκτή. Η κρίση αυτή του αναθέτοντος φορέα ελέγχεται ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής του ευχέρειας, σύμφωνα και με τα δεδομένα της κοινής πείρας (ΕΛΣυν VI Τμ. 1664/2012, 1725/2012, 143, 150, 159/2014). Τούτο διότι η εν λόγω προσφορά ως προς το διοικητικό κόστος, το εργολαβικό όφελος και τα λοιπά έξοδα εμφανίζεται εξ αντικειμένου ως υπερβολικά χαμηλή, με συνέπεια να καθίστατο επιβεβλημένη η κλήση της αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή για την παροχή διευκρινίσεων (ΕΛΣυν IV Τμ. 24/2015, 218/2014). Στους διαγωνισμούς φύλαξης, η προσφορά δεν απορρίπτεται αν ο διαγωνιζόμενος επικαλεσθεί και αποδείξει ενώπιον του αναθέτοντος φορέα ότι, ως εκ του τρόπου οργανώσεως της επιχείρησής του ή άλλων, ενδεχομένως, παραγόντων, δικαιολογείται το αναφερόμενο στην προσφορά του ύψος του διοικητικού κόστους. Εν προκειμένω, η αρμόδια Επιτροπή ΔΕΗ έκρινε, εν όψει και των υποβληθεισών εξηγήσεων και λαμβάνοντας υπόψη της την τρέχουσα περίοδο δημοσιονομικής κρίσης, ότι το αναφερόμενο στην προσφορά του διαγωνιζόμενου κόστος είναι εύλογο, άρα η προσφορά πρέπει να γίνει δεκτή (βλ. ειδικότερα ΔΥΠΠ/6941/13.11.2018 Φαξ Παροχής Διευκρινίσεων της εταιρείας). Η εταιρεία συνέταξε το τίμημα της προσφοράς της σύμφωνα με τον αριθμό των εργαζομένων, το ωράριο εργασίας, το κατώτατο ημερομίσθιο/μισθό για εργαζομένους άνω των 25 ετών και τις ισχύουσες ασφαλιστικές εισφορές πλέον ενός εύλογου ποσοστού κέρδους κλπ, ενώ είναι μόλις χαμηλότερο κατά 4,84% ως προς τον Προϋπολογισμό (€ 195.765,00) και κατά 0,56% ως προς το τίμημα της προσφοράς του 2^{ου} μειοδότη «.....» (€187.325,64) η οποία αναφέρεται σε εργαζομένους ίδιας ηλικιακής σύνθεσης (όλοι άνω των 25 ετών). Επίσης, το τίμημα της προσφοράς της μειοδότης εταιρείας "....." (€186.285,06) είναι χαμηλότερο κατά 0,06 % από την προηγούμενη Σύμβαση ΔΥΠΠ-1511694 (€186.392,40) και αναφέρονται και οι δύο στην κάλυψη ίδιου αριθμού πόστων, ωράριο εργασίας, κατώτατο ημερομίσθιο/μισθό για εργαζομένους άνω των 25 ετών, πλέον ενός εύλογου ποσοστού κέρδους κ.λ.π., διαφορετικού σε κάθε περίπτωση αλλά με διαφοροποίηση ως προς τον

Αριθμός απόφασης: 171/2019

αριθμός των αργιών (7 αντί για 6). Και το υπό κρίση τίμημα, είναι αποδεκτό καθόσον όχι μόνον πληροί τις προβλέψεις της παραγράφου 2, (συνολικό ύψος νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών, εξαιρουμένων των απολογιστικών εργασιών, για εργαζόμενους ηλικίας άνω των 25 ετών, πλέον αναγραφής εύλογου διοικητικού κόστους κλπ), του άρθρου 8 (Αξιολόγηση προσφορών) του τεύχους «Όροι & Οδηγίες Διαγωνισμού της Διακήρυξης, αλλά βρίσκεται σε αρμονία και καλύπτει τις απαιτήσεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας όπως διατυπώνονται από την Απόφαση ΔΝΣ 96/2010 αλλά και του Νόμου 3863/2010, στόχος το)ν οποίων είναι η διασφάλιση της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας.

Σημειώνεται δε ότι το εργολαβικό κέρδος και το εν γένει λειτουργικό κόστος, σε αντίθεση με το εργατικό-κοινωνικοασφαλιστικό κόστος, αρκεί να προκύπτει ότι έχουν ληφθεί υπόψη για τη διαμόρφωση της προσφοράς και δηλώνονται με τις ζητούμενες εξηγήσεις, προκειμένου να εξεταστεί ότι έχουν συνυπολογιστεί σε ένα καταρχήν εύλογο βαθμό και ως εκ τούτου η οικονομική προσφορά δεν συνίσταται αποκλειστικά στο εργατικό κόστος (οπότε και θα τίθετο κίνδυνος μη καλύψεως του τελευταίου). Εν προκειμένω όπως εξέθεσε και η αρμόδια Επιτροπή με τις Απόψεις της η εταιρεία έχει συμπεριλάβει ως ποσό εργολαβικού κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων αυτό των 603,60 ευρώ το οποίο θεωρείται αποδεκτό για την ΔΕΗ. Συνακόλουθα σε καμία περίπτωση δεν προκύπτει ότι το υπόψη ποσό αυτό είναι τόσο μικρό και αμελητέο, ώστε να μην μπορεί να εκτελεσθεί η σύμβαση.

Από τα ως άνω συνάγεται ότι η αρμόδια Επιτροπή της ΔΕΗ ορθώς έκρινε την προσφορά της εταιρείας ως αποδεκτή σύμφωνα με την οικεία Διακήρυξη και την κείμενη νομοθεσία, ενώ η προσφεύγουσα όλως αβασίμως και ανυποστήριχτα αναφέρει στην υπό κρίση προσφυγή ότι η αρμόδια Επιτροπή εσφαλμένα έκρινε αποδεκτή την εν λόγω προσφορά καθώς σε κανένα σημείο δεν αποδεικνύεται ότι αυτή καθίσταται ασυνήθιστα χαμηλή και δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης. Τούτο δε επαρκώς και αδιαμφισβήτητα αποδεικνύεται από τις παρούσες Απόψεις μας και τα προσκομιζόμενα έγγραφα.».

Αριθμός απόφασης: 171/2019

19. Επειδή στο άρθρο 222 «Αντικείμενο και πεδίο εφαρμογής» του ν. 4412/2016 ορίζεται «1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 222 έως 338) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης που πραγματοποιούνται από αναθέτοντες φορείς για συμβάσεις και διαγωνισμούς μελετών, ανεξαρτήτως της εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στα επιμέρους άρθρα του παρόντος Βιβλίου.

2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου, είναι η διαδικασία για την απόκτηση έργων, προμηθειών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από έναν ή περισσότερους αναθέτοντες φορείς, εφόσον τα εν λόγω έργα, προμήθειες ή υπηρεσίες προορίζονται για την εκτέλεση μιας εκ των δραστηριοτήτων που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234.

6. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του κατά περίπτωση εποπτεύοντος Υπουργού, κατόπιν αιτιολογημένου αιτήματος αναθέτοντος φορέα, είναι δυνατή η παρέκκλιση από διατάξεις των άρθρων 279, 281, 302, 315 έως 317, 326 έως 333, καθώς και των παρ. 4,5 και 6 του άρθρου 1. Στο αίτημα του αναθέτοντος φορέα περιλαμβάνονται οι λόγοι που καθιστούν αναγκαία την αιτούμενη παρέκκλιση, λόγω της νομικής φύσης του φορέα ή /και του αντικείμενου των συμβάσεων, καθώς και οι προτεινόμενοι προς εφαρμογή κανόνες.

7. Οι διατάξεις των άρθρων 279, 281, 302, 315 έως 317, 326 έως 333, καθώς και των παρ. 4,5 και 6 του άρθρου 1 δεν εφαρμόζονται από τις εταιρείες του Κεφαλαίου Β΄ του ν. 3429/2005 (Α΄ 314), που δραστηριοποιούνται στον τομέα της ενέργειας, σύμφωνα με τα άρθρα 228, 229 και 234.

20. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 224 «Αναθέτοντες φορείς» (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) του ν. 4412/2016, ορίζεται «1. Για τους σκοπούς του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) αναθέτοντες φορείς είναι εκείνοι οι οποίοι:

α) είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, οι οποίες ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234·

β) αν δεν είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, ασκούν, μεταξύ των δραστηριοτήτων τους, κάποια από τις δραστηριότητες που αναφέρονται

Αριθμός απόφασης: 171/2019

στα άρθρα 228 έως 234 ή συνδυασμό τέτοιων δραστηριοτήτων και λειτουργούν επί τη βάσει ειδικών ή αποκλειστικών δικαιωμάτων τα οποία εκχωρεί αρμόδια αρχή της Ελλάδας.

2. Ως «δημόσια επιχείρηση» νοείται κάθε επιχείρηση στην οποία οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ασκούν, άμεσα ή έμμεσα, δεσπόμενη επιρροή λόγω κυριότητας, χρηματοδοτικής συμμετοχής ή των κανόνων που τη διέπουν. Η δεσπόμενη επιρροή εκ μέρους των αναθετουσών αρχών τεκμαίρεται σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες περιπτώσεις στις οποίες οι εν λόγω αρχές, άμεσα ή έμμεσα:

- α) κατέχουν την πλειοψηφία του εγγεγραμμένου κεφαλαίου της επιχείρησης ή
- β) ελέγχουν την πλειοψηφία των ψήφων που συνδέονται με τις μετοχές που εκδίδει η επιχείρηση ή
- γ) μπορούν να διορίζουν περισσότερα από τα μισά μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου της επιχείρησης.

3. Για τους σκοπούς του παρόντος άρθρου, «ειδικά ή αποκλειστικά δικαιώματα» νοούνται τα δικαιώματα που εκχωρούνται από αρμόδια αρχή της Ελλάδας μέσω οιασδήποτε διάταξης νόμου ή διοικητικής πράξης που έχει ως αποτέλεσμα να περιορίζει την άσκηση των δραστηριοτήτων οι οποίες ορίζονται στα άρθρα 228 έως 234 σε έναν ή περισσότερους φορείς, και η οποία επηρεάζει ουσιωδώς την ικανότητα άλλων φορέων να ασκούν τέτοιου είδους δραστηριότητα.

Τα δικαιώματα που έχουν εκχωρηθεί μέσω διαδικασίας στην οποία έχει διασφαλιστεί επαρκής δημοσιότητα και στην περίπτωση που η εκχώρηση των εν λόγω δικαιωμάτων βασίστηκε σε αντικειμενικά κριτήρια δεν συνιστούν ειδικά ή αποκλειστικά δικαιώματα κατά την έννοια του πρώτου εδαφίου.

Οι διαδικασίες αυτές περιλαμβάνουν:

- α) διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, σύμφωνα με το Βιβλίο Ι (άρθρα 3 έως 221), το ν. 3978/2011, τις διατάξεις με τις οποίες εναρμονίζεται η νομοθεσία στην Οδηγία 2014/23/ΕΕ ή το παρόν Βιβλίο (άρθρα 222 έως 338)·
- β) διαδικασίες, σύμφωνα με άλλες νομοθετικές πράξεις της Ένωσης, που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙ του Προσαρτήματος Β΄, οι οποίες

Αριθμός απόφασης: 171/2019

διασφαλίζουν ικανοποιητική εκ των προτέρων διαφάνεια για τη χορήγηση αδειών με βάση αντικειμενικά κριτήρια.

21. Επειδή στο άρθρο 253 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.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

2. Κατά την εκτέλεση των 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 Ευρωπαϊκής Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Β' του παρόντος βιβλίου.

3. Η τήρηση των υποχρεώσεων της παραγράφου 2 ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των συμβάσεων κατά την έννοια του άρθρου 339, καθώς και τις δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων ευθύνης και αρμοδιότητάς τους.

4. Οι ανάδοχοι συμβάσεων εντάσσονται κατά προτεραιότητα στα προγράμματα επιθεωρήσεων και ελέγχων του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (Σ.ΕΠ.Ε.), σύμφωνα με το π.δ. 113/2014 (Α' 180) και του Σώματος Επιθεώρησης Περιβάλλοντος, Δόμησης, Ενέργειας και Μεταλλείων, σύμφωνα με το π.δ. 100/2014 (Α' 167), εφόσον πληρούν τα ειδικότερα κριτήρια που ορίζονται στις διατάξεις που διέπουν τη λειτουργία των υπηρεσιών αυτών.

5. Η υποχρέωση της παρ. 2 επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης και αποτελεί ειδικό όρο της σύμβασης κατά το άρθρο 335».

22. Επειδή, το άρθρο 281 με τίτλο «Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» προβλέπει ότι «1. Οι όροι που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών». 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 293 και της περιοδικής ενδεικτικής προκήρυξης του άρθρου 291 περιέχουν ιδίως:

[...]δ) τα αρμόδια όργανα για την αποσφράγιση των προσφορών, την ημερομηνία, την ώρα και λοιπές πληροφορίες που σχετίζονται με την αποσφράγιση (επί παραδείγματι τόπος αποσφράγισης), καθώς και τα πρόσωπα που δικαιούνται να συμμετέχουν στη διαδικασία, ε) ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, οποιαδήποτε δικαιώματα προαίρεσης για συμπληρωματικές ή νέες συμβάσεις και, εφόσον είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των δικαιωμάτων αυτών, καθώς και τον αριθμό των παρατάσεων για την άσκησή τους, στ) το είδος της διαδικασίας, ζ) την πηγή χρηματοδότησης και τον τρόπο πληρωμής, η) το νόμισμα της προσφερόμενης τιμής, θ) τις προϋποθέσεις αναπροσαρμογής του τιμήματος μετά την κατακύρωση, εφόσον κρίνεται ότι απαιτείται τέτοιος όρος, ι) τις απαιτούμενες εγγυήσεις, τον τύπο, τα ποσοστά, το νόμισμα, το χρόνο υποβολής των εγγυήσεων, καθώς και άλλες εξασφαλίσεις, εάν ζητούνται, 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, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης,[...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 253 και τους όρους πληρωμής, ιθ) οποιεσδήποτε τροποποιήσεις με τη μορφή σαφών, ακριβών και κατηγορηματικών ρητρών αναθεώρησης, συμπεριλαμβανομένων, ενδεχομένως ρητρών αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεις, κ) τα απαιτούμενα

Αριθμός απόφασης: 171/2019

αποδεικτικά μέσα (υπεύθυνες δηλώσεις, δικαιολογητικά κ.λπ.),κα) τον κατάλογο και τη σειρά ισχύος των εγγράφων της σύμβασης,[...]».

23. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 300 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι:
«1. Οι αναθέτοντες φορείς ενημερώνουν, το συντομότερο δυνατόν, όλους τους υποψηφίους και τους προσφέροντες για τις αποφάσεις που ελήφθησαν σχετικά με τη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο, την ανάθεση της σύμβασης ή την αποδοχή σε ένα δυναμικό σύστημα αγορών, συμπεριλαμβανομένων των λόγων για τους οποίους αποφάσισαν να μη συνάψουν συμφωνία-πλαίσιο, να μην αναθέσουν σύμβαση για την οποία προκηρύχθηκε διαγωνισμός ή να αρχίσουν νέα διαδικασία ή να μη θέσουν σε εφαρμογή ένα δυναμικό σύστημα αγορών.

2. Κατόπιν αιτήσεως του ενδιαφερόμενου υποψηφίου ή προσφέροντος, οι αναθέτοντες φορείς γνωστοποιούν το συντομότερο δυνατόν και σε κάθε περίπτωση εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την παραλαβή γραπτής αίτησης:

α) σε κάθε απορριφθέντα υποψήφιο, τους λόγους απόρριψης της αίτησης συμμετοχής του,

β) σε κάθε απορριφθέντα προσφέροντα, τους λόγους απόρριψης της προσφοράς του, στις δε περιπτώσεις που αναφέρονται στις παρ. 5 και 6 του άρθρου 282, αιτιολογούν επίσης την απόφασή τους περί μη ισοδυναμίας ή την απόφασή τους ότι τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες δεν ανταποκρίνονται στις απαιτήσεις περί απόδοσης ή λειτουργίας,

γ) σε κάθε προσφέροντα που έχει υποβάλει παραδεκτή προσφορά, τα χαρακτηριστικά και τα σχετικά πλεονεκτήματα της επιλεγείσας προσφοράς, καθώς και το όνομα του αναδόχου ή των συμβαλλομένων μερών της συμφωνίας-πλαίσιο,

δ) σε κάθε προσφέροντα που έχει υποβάλει παραδεκτή προσφορά, τη διεξαγωγή και την πρόοδο των διαπραγματεύσεων και του διαλόγου με τους προσφέροντες.

3. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να αποφασίζουν να μη γνωστοποιήσουν ορισμένες πληροφορίες που αναφέρονται στις παράγραφος 1 και 2 σχετικά με την ανάθεση της σύμβασης, τη σύναψη της συμφωνίας-πλαίσιο ή την αποδοχή σε δυναμικό σύστημα αγορών, εάν η γνωστοποίηση των εν λόγω πληροφοριών μπορεί να εμποδίσει την εφαρμογή των νόμων ή

Αριθμός απόφασης: 171/2019

να βλάψει τα νόμιμα εμπορικά συμφέροντα ενός συγκεκριμένου δημόσιου ή ιδιωτικού οικονομικού φορέα ή να βλάψει τις συνθήκες θεμιτού ανταγωνισμού μεταξύ οικονομικών φορέων [...].»

24. Επειδή, το άρθρο 310 του Ν. 4412/2016 «Συμπλήρωση - αποσαφήνιση πληροφοριών και δικαιολογητικών» (άρθρο 76 παρ. 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), που είναι αντίστοιχο με το άρθρο 102 του αυτού νόμου, προβλέπει ρητά ότι: «1. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες ή τους υποψηφίους να διευκρινίζουν ή να συμπληρώνουν τα έγγραφα ή τα δικαιολογητικά που έχουν υποβάλει, μέσα σε εύλογη προθεσμία, η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Οποιαδήποτε διευκρίνιση ή συμπλήρωση υποβάλλεται από τους προσφέροντες ή υποψηφίους χωρίς να έχει ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή δεν λαμβάνεται υπόψη. 2. Η πιο πάνω διευκρίνιση ή η συμπλήρωση αφορά μόνο στις ασάφειες, επουσιώδεις πλημμέλειες ή πρόδηλα τυπικά σφάλματα που επιδέχονται διόρθωση ή συμπλήρωση, όπως ιδίως παράλειψη μονογραφών, διακεκομμένη αρίθμηση, ελαττώματα συσκευασίας και σήμανσης του φακέλου και των υποφακέλων των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, λεκτικές και φραστικές αποκλίσεις των εγγράφων της προσφοράς από την ορολογία των εγγράφων της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, που δεν επιφέρουν έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό τους, ελλείψεις ως προς τα νομιμοποιητικά στοιχεία, πλημμελή σήμανση αντιγράφων που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α' 74) και μεταφράσεων και λοιπών πιστοποιητικών ή βεβαιώσεων, διαφοροποίηση της δομής των εγγράφων της προσφοράς από τα υποδείγματα που θεσπίζονται με το νόμο, τις κανονιστικές πράξεις ή τα έγγραφα της σύμβασης. Η συμπλήρωση ή η διευκρίνιση κατά το πρώτο εδάφιο δεν επιτρέπεται να έχει ως συνέπεια μεταγενέστερη αντικατάσταση ή υποβολή εγγράφων σε συμμόρφωση των όρων της διακήρυξης, αλλά μόνο τη διευκρίνιση ή συμπλήρωση, ακόμη και με νέα έγγραφα, εγγράφων ή δικαιολογητικών που έχουν ήδη υποβληθεί. 3. Η διευκρίνιση ή η συμπλήρωση της παραγράφου 1 δεν πρέπει να εισάγει διακρίσεις, άνιση μεταχείριση των οικονομικών φορέων ή να έχει ως συνέπεια

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ευνοϊκή μεταχείριση συγκεκριμένου οικονομικού φορέα στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης. 4. Ο αναθέτων φορέας μπορεί να καλεί εγγράφως τους προσφέροντες να διευκρινίσουν, μέσα σε εύλογη προθεσμία η οποία δεν μπορεί να είναι μικρότερη από επτά (7) ημέρες από την ημερομηνία κοινοποίησης της σχετικής πρόκλησης, το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς που έχουν υποβάλει, αν περιέχει ασάφειες ή ήσσοнос σημασίας ατέλειες, επουσιώδεις παραλείψεις ή πρόδηλα τυπικά ή υπολογιστικά σφάλματα που ο αναθέτων φορέας κρίνει ότι μπορεί να θεραπευθούν. Η διευκρίνιση αυτή δεν πρέπει να έχει ως αποτέλεσμα την ουσιώδη αλλοίωση της προσφοράς και δεν πρέπει να προσδίδει αθέμιτο ανταγωνιστικό πλεονέκτημα της συγκεκριμένης προσφοράς σε σχέση με τις λοιπές. 5. Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για τον αναθέτοντα φορέα, εάν επίκειται αποκλεισμός του προσφέροντα ή υποψηφίου από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς».

25. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 313 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτοντες φορείς απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν, εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης του αναθέτοντος φορέα, την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά.

2. Οι εξηγήσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορεί να αφορούν ιδίως:

α) τα οικονομικά χαρακτηριστικά της μεθόδου κατασκευής, της διαδικασίας παρασκευής ή των παρεχόμενων υπηρεσιών,

β) τις επιλεγείσες τεχνικές λύσεις ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων, για την προμήθεια των προϊόντων ή την παροχή των υπηρεσιών ή για την εκτέλεση του έργου,

γ) την πρωτοτυπία του έργου, των προϊόντων ή των υπηρεσιών που προτείνονται από τον προσφέροντα,

δ) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 253,

ε) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις του άρθρου 336,

στ) το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα.

3. Ο αναθέτων φορέας αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παρ. 2. Οι αναθέτοντες φορείς απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 253.

4. Εάν ο αναθέτων φορέας διαπιστώνει ότι μία προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή λόγω χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, η προσφορά μπορεί να απορρίπτεται αποκλειστικά για αυτόν το λόγο μόνο μετά από διαβούλευση με τον προσφέροντα και εφόσον αυτός δεν είναι σε θέση να αποδείξει, εντός επαρκούς προθεσμίας την οποία ορίζει ο αναθέτων φορέας, ότι η εν λόγω ενίσχυση είναι σύμφωνη με την εσωτερική αγορά κατά την έννοια του άρθρου 107 ΣΛΕΕ. Σε περίπτωση απόρριψης προσφοράς εξ' αυτού του λόγου, ο αναθέτων φορέας ενημερώνει σχετικώς την Επιτροπή.

5. Για την απόδειξη ότι η χορηγηθείσα κρατική ενίσχυση είναι σύμφωνη με την εσωτερική αγορά, κατά την έννοια του άρθρου 107 της ΣΛΕΕ, ο προσφέρων προσκομίζει, εντός της τεθείσας προθεσμίας, ιδίως και κατά περίπτωση τα κατωτέρω έγγραφα:

α) σε περιπτώσεις χορήγησης ενίσχυσης στο πλαίσιο του Κανονισμού *de minimis* (ενισχύσεις ήσσονος σημασίας), την κανονιστική πράξη του μέτρου ενίσχυσης και την ατομική πράξη έγκρισης χορήγησης της ενίσχυσης όταν προβλέπεται η έκδοσή της,

β) στις λοιπές περιπτώσεις: αα) δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. είτε της εγκριτικής του μέτρου ενίσχυσης απόφασης της Επιτροπής είτε του συνοπτικού δελτίου πληροφοριών του μέτρου ενίσχυσης και ββ) την κανονιστική πράξη του μέτρου ενίσχυσης και την ατομική πράξη έγκρισης χορήγησης της ενίσχυσης όταν προβλέπεται η έκδοσή της.

6. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών - μελών, στο πλαίσιο διοικητικής συνεργασίας, κάθε πληροφορία που έχει στη διάθεσή της - όπως νόμους, κανονισμούς, συλλογικές συμβάσεις καθολικής ισχύος ή

Αριθμός απόφασης: 171/2019

εθνικά τεχνικά πρότυπα - σχετικά με τα δικαιολογητικά και τα έγγραφα που προσκομίζονται σε σχέση με τις λεπτομέρειες που αναφέρονται στην παρ. 2. [...]».

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 315 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: *«Η διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης (διαδικασία υποβολής, αποσφράγισης, αξιολόγησης προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, επιλογής συμμετεχόντων, υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και σύμβασης, καθορισμού προθεσμιών ολοκλήρωσης του συνόλου ή των επιμέρους διαδικασιών) πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στις διατάξεις των άρθρων 92 έως 100, 103 και 104, αναλόγως εφαρμοζόμενα.».*

27. Επειδή στο άρθρο 346 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: *«Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».*

28. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής.*

2. Η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση των ένδικων βοηθημάτων του Τίτλου 3 κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων των αναθετουσών αρχών.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

3. Δεν επιτρέπεται η άσκηση άλλης διοικητικής προσφυγής κατά των εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής κατά τη διαδικασία της ανάθεσης δημόσιων συμβάσεων εκτός από την προδικαστική προσφυγή της παραγράφου 1».

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

α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.

β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.

γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.

δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.

ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.

στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.

Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. [...]

Αριθμός απόφασης: 171/2019

3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής.[.....]

6. (5). Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι. Όταν δεν έχουν τέτοια υποχρέωση και συνάπτουν σύμβαση εργολαβίας του περιεχομένου της παραγράφου 1, εφαρμόζονται οι παράγραφοι 2, 3 και 4 του παρόντος άρθρου [....]».

30. Επειδή σύμφωνα με την υποπαράγραφο ΙΑ.11 « ΝΕΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗΣ ΝΟΜΙΜΟΥ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΜΙΣΘΟΥ ΚΑΙ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟΥ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ (ΔΙΑΤΑΞΗ ΠΛΑΙΣΙΟ), ΚΑΤΩΤΑΤΟΣ ΝΟΜΙΜΟΣ ΜΙΣΘΟΣ ΚΑΙ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ» του ν. 4093/2012, ορίζεται ότι:

« 1. Με την παρούσα διάταξη θεσπίζεται νέο σύστημα καθορισμού νόμιμου κατώτατου μισθού υπαλλήλων και ημερομισθίου εργατοτεχνιτών, το οποίο τίθεται σε ισχύ την 1.4.2013. Εντός του πρώτου τριμήνου του 2013 θεσπίζεται με πράξη υπουργικού συμβουλίου η διαδικασία διαμόρφωσης νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους εργαζόμενους ιδιωτικού δικαίου όλης της χώρας, λαμβάνοντας υπόψη την κατάσταση και τις προοπτικές της ελληνικής οικονομίας, της αγοράς εργασίας (ιδίως ως προς τα ποσοστά ανεργίας και απασχόλησης) και τη διαβούλευση της κυβέρνησης με εκπροσώπους κοινωνικών εταίρων, εξειδικευμένους επιστημονικούς, ερευνητικούς και λοιπούς φορείς.[...] 2.α. Το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 8 του ν. 1876/1990 αντικαθίσταται ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 171/2019

«Οι εθνικές γενικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας καθορίζουν τους ελάχιστους μη μισθολογικούς όρους εργασίας, που ισχύουν για τους εργαζόμενους όλης της χώρας. Βασικοί μισθοί, βασικά ημερομίσθια, κάθε είδους προσαυξήσεις αυτών και γενικά κάθε άλλος μισθολογικός όρος, ισχύουν μόνο για τους εργαζόμενους που απασχολούνται από εργοδότες των συμβαλλομένων εργοδοτικών οργανώσεων και δεν επιτρέπεται να υπολείπονται του νόμιμου νομοθετημένου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου.»

β. Στο τέλος της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του ν. 1876/1990 προστίθενται οι λέξεις «σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις της παρ. 1 του άρθρου 8 του νόμου.»

3. Μέχρι τη λήξη της περιόδου οικονομικής προσαρμογής που προβλέπουν τα Μνημόνια που προσαρτώνται στο ν. 4046/2012 και οι επακολουθούσες τροποποιήσεις αυτών καθορίζεται ο νόμιμος κατώτατος μισθός υπαλλήλων και το ημερομίσθιο εργατοτεχνιτών ως εξής:

(α) Για τους υπάλληλους άνω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 586,08 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες άνω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 26,18 ευρώ.

(β) Για τους υπάλληλους κάτω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 510,95 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες κάτω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 22,83 ευρώ.

(γ) (i) Ο κατά τα άνω κατώτατος μισθός των υπαλλήλων άνω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 10% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως τρεις τριετίες και συνολικά 30% για προϋπηρεσία 9 ετών και άνω και το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών άνω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 5% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως έξι τριετίες και συνολικά 30% για προϋπηρεσία 18 ετών και άνω. ii) Ο κατά τα άνω κατώτατος μισθός των υπαλλήλων κάτω των περ.1 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 10% για μία τριετία προϋπηρεσίας και για προϋπηρεσία 3 ετών και άνω και το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών κάτω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 5% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως δύο τριετίες και συνολικά 10% για προϋπηρεσία 6 και άνω ετών. Iii) [...].

Αριθμός απόφασης: 171/2019

δ) Οι ως άνω προσαυξήσεις προϋπηρεσίας καταβάλλονται σε εργαζόμενο με προϋπηρεσία σε οποιονδήποτε εργοδότη και με οποιαδήποτε ειδικότητα, για μεν τους εργατοτεχνίτες μετά τη συμπλήρωση του 18ου έτους της ηλικίας τους, για δε τους υπαλλήλους μετά τη συμπλήρωση του 19ου έτους της ηλικίας τους και ισχύουν για την συμπληρωθείσα υπηρεσία την 14.2.2012.

ε) Πέραν της μηνιαίας τακτικής προσαύξησης λόγω προϋπηρεσίας καμία άλλη προσαύξηση δεν περιλαμβάνεται στο νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο.

στ) Έως ότου η ανεργία διαμορφωθεί σε ποσοστό κάτω του 10% αναστέλλεται η προσαύξηση του νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου για προϋπηρεσία, που συμπληρώνεται μετά την 14.2.2012.

ζ) Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης κατώτερο από το νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο.

4. Κάθε αναφορά της ισχύουσας νομοθεσίας γενικά στον ελάχιστο μισθό ή στο ελάχιστο ημερομίσθιο της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) νοείται ο νόμιμος νομοθετημένος κατώτατος μισθός και κατώτατο ημερομίσθιο».

31. Επειδή σύμφωνα με τη Διακήρυξη ορίζεται ότι: «Άρθρο 3

Συμμετοχή το Διαγωνισμό (Πρόσκληση) [...]. 3. Με τη προσφορά θα υποβάλλονται τα στοιχεία που αναφέρονται στο Άρθρο 68, παράγρ. 1 του Νόμου 3863/2010. [...]. Άρθρο 2 Προϋπολογισμός- Σύστημα Προσφοράς (Τεύχος 2 Όροι και Οδηγίες του Διαγωνισμού) 1. Ο Προϋπολογισμός ανέρχεται σε 195.765,00 Ευρώ. Ο Προϋπολογισμός αυτός δεν αποτελεί το ανώτατο όριο προσφοράς.

2. Ο Διαγωνισμός διενεργείται με το Σύστημα προσφοράς με ελεύθερη συμπλήρωση τιμολογίου.

2.1 Οι Διαγωνιζόμενοι προσφέρουν τιμές συμπληρώνοντας, τα ασυμπλήρωτα "Τιμολόγιο Προσφοράς" και "Προμέτρηση-Προϋπολογισμός Προσφοράς", με τις προσφερόμενες από αυτούς τιμές. 2.2 Το "Τιμολόγιο Προσφοράς" αποτελεί το κύριο έγγραφο της προσφοράς του Διαγωνιζόμενου

Αριθμός απόφασης: 171/2019

και όλες τις τιμές μονάδας που προσφέρονται με αυτό πρέπει να συμπληρωθούν ολογράφως και αριθμητικώς. Αν υπάρχει ασυμφωνία μεταξύ της ολόγραφης και αριθμητικής τιμής, υπερισχύει η ολόγραφη. Η μη συμπλήρωση έστω και μιας τιμής μονάδας καθιστά την προσφορά απαράδεκτη.

Οι τιμές μονάδας που προσφέρει καθένας Διαγωνιζόμενος στο "Τιμολόγιο Προσφοράς" περιλαμβάνουν οπωσδήποτε και τα γενικά έξοδα, το όφελος και λοιπές επιβαρύνσεις του Διαγωνιζόμενου, όπως αυτές περιγράφονται στους Γενικούς Όρους της Σύμβασης.

Το τεύχος "Προμέτρηση-Προϋπολογισμός Προσφοράς" αποτελεί συμπληρωματικό έγγραφο της προσφοράς και πρέπει να συμπληρωθούν από το Διαγωνιζόμενο όλα τα κονδύλια αυτού. Σε περίπτωση που κάποιες τιμές του τεύχους "Προμέτρηση-Προϋπολογισμός Προσφοράς" είναι διαφορετικές από εκείνες που έχουν αναγραφεί στο τεύχος "Τιμολόγιο Προσφοράς" για τις ίδιες εργασίες, ή σε περίπτωση λογιστικών σφαλμάτων στο τεύχος "Προμέτρηση-Προϋπολογισμός Προσφοράς", οι σχετικές εγγραφές θα διορθώνονται από την Επιτροπή Κρίσης, βάσει του τεύχους "Τιμολόγιο Προσφοράς" και η προσφορά θα ισχύει όπως θα διαμορφωθεί μετά τις παραπάνω διορθώσεις της Επιτροπής Κρίσης. Στην περίπτωση αυτή, όπου εφεξής γίνεται παραπομπή στην προσφορά, ή σε επιμέρους στοιχεία της, θα νοείται η παραπομπή στη διορθωμένη προσφορά.

Στο τεύχος "Προμέτρηση-Προϋπολογισμός Προσφοράς" θα συμπληρώνονται τ' ακόλουθα:

- α. Οι τιμές μονάδας όπως προσφέρονται με το "Τιμολόγιο Προσφοράς".
- β. Το αποτέλεσμα του πολλαπλασιασμού των ποσοτήτων επί τις τιμές που διαμορφώνει τη δαπάνη για κάθε εργασία (κονδύλια) χωριστά.
- γ. Τα επιμέρους αθροίσματα των δαπανών, καθώς και το γενικό άθροισμα του συνόλου των δαπανών το οποίο θα αποτελεί τη συνολική δαπάνη του Έργου που προβλέπεται με την προσφορά.

Απαγορεύεται κάθε διόρθωση, διαγραφή ή προσθήκη στις τιμές που έχουν ήδη συμπληρωθεί στο τεύχος "Τιμολόγιο Προσφοράς" ή στα ποσά του τεύχους "Προμέτρηση-Προϋπολογισμός Προσφοράς".

2.3 Τα χορηγούμενα έντυπα στους Διαγωνιζόμενους είναι τα εξής:

Αριθμός απόφασης: 171/2019

-Τιμολόγιο Προσφοράς (για συμπλήρωση).

-Προμέτρηση-Προϋπολογισμός προσφοράς(για συμπλήρωση). Άρθρο 6 Περιεχόμενο Προσφοράς [...].5. Ο ΦΑΚΕΛΟΣ Γ' (Οικονομική Προσφορά) θα περιέχει :

5.1. Ειδικό Έντυπο ή Τεύχος που χορηγείται από την Υπηρεσία με βάση το οποίο ο Διαγωνιζόμενος υποβάλλει την προσφορά του.

Η συμπλήρωση των Εντύπων ή Τευχών αυτών πρέπει απαραίτητα να γίνει με ευκρίνεια.

5.2. Ειδικότερα τα έντυπα που υποβάλλει ο Διαγωνιζόμενος για την παρούσα Διακήρυξη, δεδομένου ότι ο Διαγωνισμός διενεργείται με το Σύστημα προσφοράς με ελεύθερη συμπλήρωση τιμολογίου είναι το τεύχος "τιμολόγιο προσφοράς" και το τεύχος "προμέτρηση-προϋπολογισμός προσφοράς".

5.3. Επιπλέον των παραπάνω, ο Διαγωνιζόμενος θα αναφέρει τον αριθμό των εργαζομένων, την ηλικία τους, τις ημέρες και ώρες εργασίας και θα υποβάλει ανάλυση του προσφερόμενου τιμήματος ως εξής:

α) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πόσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.

β) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, γ) Εύλογο μη μηδενικό ποσό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, αναλώσιμων, εργολαβικού κέρδους και νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

5.4. Πίνακα κατανομής τιμήματος (σε περίπτωση Σύμπραξης) [...] Άρθρο 8 Αξιολόγηση Προσφορών [...] 5. Η Επιτροπή Κρίσης ελέγχει καταρχήν αν οι Διαγωνιζόμενοι υπέβαλαν με το ΦΑΚΕΛΟ Γ όλα τα δικαιολογητικά και στοιχεία που απαιτούνται, σύμφωνα με την παράγραφο 4 του Άρθρου 6 του παρόντος Τεύχους και ο Πρόεδρος ανακοινώνει στους παρευρισκόμενους τα κύρια, κατά την κρίση της Επιτροπής Κρίσης, οικονομικά στοιχεία των προσφορών. Μπορεί επίσης να ανακοινώσει και οποιοδήποτε άλλο στοιχείο προσφοράς του ζητηθεί από τους εκπροσώπους των διαγωνιζομένων, μόνο με τη σύμφωνη γνώμη του προσφέροντος.

6. Η αξιολόγηση των προσφορών θα γίνει σύμφωνα με το παρακάτω αναγραφόμενο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων για τις συγκεκριμένες υπηρεσίες:

Αριθμός απόφασης: 171/2019

A/A	Ετήσια Απασχόληση	Εον. Κάτω των 25 ετών (ΦΕΚ Α 222 12.11.2012)	Εον. Άνω των 25 ετών (ΦΕΚ Α 222 12.11.2012)
1.	Βασικός Μισθός	510,95€	586,08€
2.	Ωρομίσθιο	4,90€	5,62€
3.	Συνεχής 24ωρη φύλαξη σε μία (1) θέση, πόστο (για κάθε ένα από τα άρθρα με α/α 1, 2 και 3)	51.397,53€	58.951,89€
4.	Συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών για όλες τις θέσεις φύλαξης (για το σύνολο των άρθρων με α/α 1, 2 και 3)	154.192,59€	176.855,67€
5.	Συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών που αφορούν το Άρθρο 4 (απολογιστικές	7.350,00€	8.430,000€

- Προσφορές με συνολικό ετήσιο ύψος των νόμιμων αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων για τις συγκεκριμένες υπηρεσίες μικρότερες των ως άνω δεν γίνονται αποδεκτές.

- Επίσης πρέπει να δηλωθεί ένα εύλογο ποσό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, αναλώσιμων, εργολαβικού κέρδους και νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

Επισημαίνεται ότι μεταξύ των φόρων, τελών και κρατήσεων τα οποία επιβαρύνεται ο ανάδοχος συμπεριλαμβάνεται:

α) Η κράτηση 0,06% (α. 350 § 3 ν. 4412/2015), η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της σύμβασης, β) Η εισφορά υπέρ του ΕΛΠΚ, η οποία ανέρχεται σε 20 ευρώ ανά φυσικό πρόσωπο, ανά εργαζόμενο δηλαδή, ανεξαρτήτως του τρόπου απασχόλησής του (πλήρης απασχόληση, μερική ή εκ περιτροπής εργασία).

7. Σε περίπτωση που μέχρι την ημερομηνία υποβολής προσφορών οι βασικοί μισθοί, ημερομίσθια, επιδόματα, ασφαλιστικές και εργοδοτικές εισφορές τροποποιηθούν, τότε κατά την αξιολόγηση θα ληφθούν υπόψη τα ισχύοντα (ως έχουν τροποποιηθεί και μετά τη δημοσίευσή τους σε ΦΕΚ) κατά την ημερομηνία υποβολής προσφορών.

8. Όταν κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ισότιμες θεωρούνται οι προσφορές με την ίδια ακριβώς τιμή. Σε περίπτωση ισότιμων προσφορών, η ΔΕΗ Α.Ε. επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση παρουσία εκπροσώπων όσων υπέβαλαν τελικές ισότιμες προσφορές.[...] Άρθρο 3 Συμβατικό Τμήμα (Τεύχος 3 Σχέδιο

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Συμφωνητικού) 1. Το Συμβατικό Τμήμα της παροχής υπηρεσιών, όπως οι υπηρεσίες περιγράφονται στο Άρθρο 2 του παρόντος Συμφωνητικού, ανέρχεται σεΕυρώ πλέον ΦΠΑ.

2. Το συμβατικό Τμήμα υπολογίστηκε ως άθροισμα των τιμών μονάδας του "Τιμολογίου" επί τις αντίστοιχες ποσότητες που αναγράφονται στο τεύχος "Προμέτρηση- Προϋπολογισμός".

3. Τον Ανάδοχο βαρύνουν όλες οι δαπάνες για εκτελωνισμούς, φόρους, τέλη, δασμούς, κρατήσεις και οποιεσδήποτε άλλες νόμιμες επιβαρύνσεις, όπως ισχύουν κατά το χρόνο που δημιουργείται η υποχρέωση καταβολής τους και που αναφέρονται στο Άρθρο 37 των Γενικών Όρων.

Επίσης, μεταξύ των φόρων και τελών τους οποίους επιβαρύνεται ο Ανάδοχος, συμπεριλαμβάνεται και η κράτηση 0,06% (ά.350 § 3 ν.4412/2016) η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της σύμβασης.

Δεν περιλαμβάνουν το Φόρο Προστιθέμενης Αξίας (ΦΠΑ) του ν. 2859/2000 ως ισχύει, ο οποίος βαρύνει τη ΔΕΗ Α.Ε. [.....] Άρθρο 11 ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ 3863/2010 ΑΠΟ ΤΗΝ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΜΕΙΟΔΟΣΙΑΣ(Τεύχος 4 Ειδικό Όροι) Α) Αριθμός και ηλικίες των εργαζομένων (αναγράφεται μόνο στο Φάκελο Γ).

Β) Ημέρες και ώρες εργασίας (αναγράφεται μόνο στο Φάκελο Γ).

Γ) Η συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι.

Δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πώσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων (αναγράφεται μόνο στο Φάκελο Γ).

Ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά (αναγράφεται μόνο στο Φάκελο Γ) [...].

Τεύχος 6 (Τεχνική Περιγραφή) 1. ΓΕΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΡΓΑΣΙΩΝ

Η υπόψη παροχή υπηρεσιών αφορά:

α) τη φύλαξη της Κεντρικής Πύλης εισόδου σε 24ωρη βάση (1^η θέση), για όλη τη χρονική διάρκεια της σύμβασης (ένα έτος) καθημερινά, συμπεριλαμβανομένων Σαββάτων, Κυριακών και αργιών καθώς και της γύρω αυτής περιοχής του Ατμοηλεκτρικού Σταθμού (ΑΗΣ) Καρδιάς, που ευρίσκεται

Αριθμός απόφασης: 171/2019

στο 14° χλμ. της παλαιός εθνικής οδού Κοζάνης - Πτολ/δας β) την φύλαξη των εγκαταστάσεων του Σταθμού (2^η θέση) σε 24ωρη βάση γ) την φύλαξη των εγκαταστάσεων του Σταθμού (3^η θέση) σε 24ωρη βάση δ) την μερική ή ολική κάλυψη οποιοσδήποτε άλλης θέσης κάλυψης φύλαξης του ΑΗΣ Καρδιάς και

ε) τη διάθεση οχήματος (Τζιπ 4Χ4) για περιπολία ειδικά εξοπλισμένο (φάρος - σειρήνα κλπ)

Σκοπός της Παροχής Υπηρεσιών είναι η φύλαξη των εγκαταστάσεων, των περιουσιακών στοιχείων και του προσωπικού της Επιχείρησης από παράνομες ενέργειες ή την εισβολή τρίτων, ο αυστηρός έλεγχος όλων των εισερχομένων ατόμων και οχημάτων στις εγκαταστάσεις της Επιχείρησης, ο εντοπισμός υπόπτων ατόμων περιφερόμενων εξωτερικά και εσωτερικά του ΑΗΣ Καρδιάς και γενικά ενέργειες που ενδεχομένως να διαταράξουν την ομαλή λειτουργία του Σταθμού.

2. ΑΝΑΛΥΣΗ ΕΡΓΑΣΙΩΝ

2.1. ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ Το προσωπικό του Αναδόχου θα είναι φύλακες.

Η 1^η θέση εργασίας θα είναι η κεντρική πύλη που θα ελέγχει και την κοντινή περιοχή. Ο φύλακας αρχικά θα ελέγχει και εφόσον δεν διαπιστώσει πρόβλημα θα επιτρέπει τη διέλευση του τακτικού και έκτακτου προσωπικού του Σταθμού, του προσωπικού των εργολάβων που απασχολούνται στο Σταθμά καθώς και των επισκεπτών εφόσον βέβαια υπάρχει η συγκατάθεση του αρμοδίου στελέχους.

Ο έλεγχος που θα ασκεί θα πρέπει να γίνεται με διακριτικότητα, ήπιους τόνους και ευγένεια.

Σε κάθε περίπτωση θα πρέπει να ενεργεί άμεσα και προληπτικά, αλλά όταν απαιτηθεί και κατασταλτικά, σε συνεργασία με την Επιβλέπουσα Υπηρεσία.

Θα έχει συνεργασία με τον Εντεταλμένο μηχανικά της Επιχείρησης και σε περίπτωση απουσίας αυτού με τον Μηχανικό Υπηρεσίας του Σταθμού.

Θα διατηρεί το χώρο του φυλακίου καθαρό. Κατά τη διάρκεια της νύκτας θα έχει τα φώτα του φυλακίου αναμμένα και τα τζάμια ακάλυπτα. Δεν θα απομακρύνεται από τα χώρο του φυλακίου.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Η 2^η ή και 3^η θέση εργασίας είναι η επιθεώρηση (πεζή ή με όχημα που θα διαθέτει ο Ανάδοχος, ανάλογα με τις αποστάσεις) χώρων και εγκαταστάσεων, σύμφωνα με την αναλυτική οδηγία που θα δοθεί στον Ανάδοχο με την υπογραφή της Σύμβασης.

2.2. ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΜΕ ΑΗΣ

Για οτιδήποτε ύποπτο και ανησυχητικό υποπίπτει στην αντίληψη των φυλάκων κατά την εκτέλεση της υπηρεσίας τους, θα ενημερώνεται αμέσως ο Εντεταλμένος Μηχανικός της ΔΕΗ, ή εφόσον αυτός δεν ανευρίσκεται ο Μηχανικός Υπηρεσίας και αυτός θα αποφασίζει για πιθανή ενημέρωση αστυνομίας και πυροσβεστικής.

2.3. ΕΛΕΓΧΟΣ ΥΠΑΛΛΗΛΩΝ ΔΕΗ

Ο φύλακας θα επιτρέπει την είσοδο και έξοδο των υπαλλήλων του Σταθμού, σύμφωνα με τις γραπτές οδηγίες της ΔΕΗ Α.Ε. Θα υπενθυμίζει στους υπαλλήλους που προσέρχονται για υπερωριακή εργασία ή εξέρχονται μετά από υπερωριακή απασχόληση, να σημειώνουν το όνομα τους καθώς και την ώρα προσέλευσης ή αποχώρησης στο ειδικό έντυπο, που τηρείται γι' αυτό το λόγο στο φυλάκιο.

2.4. ΕΛΕΓΧΟΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΕΡΓΟΛΑΒΩΝ

Για τον έλεγχο του προσωπικού των εργολάβων που εργάζεται στο Σταθμό, θα χρησιμοποιούνται από τους φύλακες ξεχωριστές καταστάσεις προσωπικού, που με μέριμνα των Εντεταλμένων Μηχανικών της ΔΕΗ θα παραδίδονται και θα προωθούνται στους φύλακες. Το προσωπικό των εργολάβων θα εισέρχεται στο Σταθμά μόνο εφόσον αναφέρεται στην κατάσταση και θα ελέγχεται από το φύλακα για την ώρα προσέλευσης και αναχώρησης όταν εργάζεται το απόγευμα ή τη νύχτα.

2.5. ΕΛΕΓΧΟΣ ΕΠΙΣΚΕΠΤΩΝ

Πριν από την είσοδο του επισκέπτη σε οποιοδήποτε υπηρεσιακό χώρο, θα ειδοποιεί τον υπάλληλο του Σταθμού τον οποίο αφορά η επίσκεψη και θα επιβεβαιώνει την ύπαρξη του ραντεβού ή ότι η επίσκεψη είναι αποδεκτή, άλλως ο φύλακας δεν θα επιτρέπει την είσοδο στον επισκέπτη.

Ο φύλακας του Αναδόχου θα ελέγχει τα στοιχεία ταυτότητας των προσερχόμενων επισκεπτών. Θα καταχωρεί στο ειδικό βιβλίο τον Α.Δ.Τ. , τον υπάλληλο που επιθυμούν να επισκεφθούν, την ώρα εισόδου και εξόδου. Θα

Αριθμός απόφασης: 171/2019

τους χορηγεί ειδική κάρτα εισόδου επισκέπτη, με την υποχρέωση να τη φέρουν σε εμφανές σημείο καθ' όλη τη διάρκεια παραμονής τους στο χώρο της Επιχείρησης.

Στην περίπτωση που οι επισκέπτες φέρουν μαζί τους δέματα, σάκους, τσάντες, κ.λ.π, θα ελέγχει το περιεχόμενο τους. Εάν οι επισκέπτες αρνηθούν τον έλεγχο, θα ειδοποιεί τον υπάλληλο που πρόκειται να επισκεφθούν και την επιβλέπουσα Υπηρεσία.

Δεν θα επιτρέπει την είσοδο ατόμου για λήψη φωτογραφιών ή βιντεοσκόπηση στο εσωτερικά των εγκαταστάσεων και θα κρατά προς φύλαξη τυχόν φωτογραφική μηχανή του επισκέπτη μέχρι την αποχώρησή του, εκτός εάν υπάρχει ειδική προς τούτο άδεια, γεγονός που οφείλει να διαπιστώσει μέσω του Προϊσταμένου της Υπηρεσιακής Μονάδας.

2.6. ΕΛΕΓΧΟΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ

Θα καταγράφει τη διέλευση από το φυλάκιο των εισερχομένων υπηρεσιακών και Ι.Χ οχημάτων, καθώς και των εξερχόμενων οχημάτων, στο ειδικό προς τούτο τηρούμενο δελτίο διερχόμενων αυτοκινήτων.

Δεν θα επιτρέπει την είσοδο στις εγκαταστάσεις κανενός ιδιωτικού αυτοκινήτου, είτε του προσωπικού του Σταθμού, είτε επισκεπτών, είτε εργολάβων, εκτός εάν υπάρχει ειδική προς τούτο άδεια. Εάν πρόκειται για επίσημους επισκέπτες, θα δώσει τη συγκατάθεση του για είσοδο του αυτοκινήτου στέλεχος του Σταθμού στάθμης τουλάχιστον Υποτομεάρχη, ή ο Μηχανικός Υπηρεσίας.

Τα οχήματα για παράδοση ή παραλαβή υλικού του Σταθμού θα διέρχονται, αλλά αφού δώσει τη συγκατάθεση του στέλεχος του Σταθμού στάθμης τουλάχιστον Υποτομεάρχη, ή ο Μηχανικός Υπηρεσίας. Ο φύλακας θα ελέγχει τους εσωτερικούς χώρους των αυτοκινήτων που εισέρχονται αλλά και εξέρχονται από τις εγκαταστάσεις (πορτομπαγκάζ, καρότσες κ.λ.π) για διαπίστωση ύπαρξης επικίνδυνων υλικών, ή υλικών του Σταθμού που εξέρχονται χωρίς άδεια.

Θα διενεργεί διακριτικούς ελέγχους σε όλα τα σταθμευμένα πλησίον της πύλης αυτοκίνητα.

2.7. ΕΛΕΓΧΟΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Στο χώρο ευθύνης του θα ελέγχει την περίφραξη, το φωτισμό και τις πόρτες των εγκαταστάσεων, θα έχει τη ευθύνη για τη διαπίστωση ελλείψεων ή παραλείψεων (π.χ ελλιπής φωτισμός, κατεστραμμένες λάμπες φωτισμού, κατεστραμμένα τμήματα περίφραξης, συσσωρεύσεις εύφλεκτων υλικών, μη αποψίλωση χόρτων με κίνδυνο πυρκαγιάς κ.λ.π) και τα αναφέρει αρμοδίως.

Σε περίπτωση πυρκαγιάς ειδοποιεί αμέσως τηλεφωνικά τον Πυροσβέστη του Σταθμού, τον Μηχανικό Υπηρεσίας και του άλλους φύλακες. Σε επείγουσα περίπτωση ειδοποιεί την Πυροσβεστική Υπηρεσία και προσπαθεί να σβήσει τη φωτιά, χρησιμοποιώντας τα πυροσβεστικά μέσα που υπάρχουν στη Μονάδα χωρίς ιδιαίτερη έγκριση.

Δεν θα επιτρέπει την έξοδο υλικού της Επιχείρησης αν δεν προσκομιστεί ταυτόχρονα η προβλεπόμενη από τις σχετικές άδειες εξαγωγής υλικού.

2.8. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ

2.8.1 Ο Ανάδοχος και το προσωπικό του, θα ενεργεί πάντοτε στα πλαίσια της κείμενης νομοθεσίας και του εσωτερικού κανονισμού και οδηγιών της ΔΕΗ Α.Ε, όπως κάθε φορά ισχύουν και θα λάβει αναλυτικά.

Σε περιπτώσεις που οι ενέργειες τις οποίες θα πρέπει να εκτελεί ο Ανάδοχος δεν αναφέρονται στις εσωτερικές οδηγίες της Επιχείρησης, τότε θα ζητείται άμεσα η συνδρομή της Επιβλέπουσας Υπηρεσίας από την οποία θα δοθούν εγγράφως εντολές και οδηγίες για τις περαιτέρω ενέργειες.

Όλες οι ενέργειες και οι παρατηρήσεις των φυλάκων, θα καταγράφονται καθημερινά σε ημερολόγιο Έργου το οποίο θα παραδίδεται κάθε πρωί στην Επιβλέπουσα Υπηρεσία μέσω του Επιβλέποντα του Αναδόχου. Ο τύπος του εντύπου που θα χρησιμοποιηθεί από τον Ανάδοχο για το «ημερολόγιο έργου» θα υποδειχθεί από την Επιβλέπουσα Υπηρεσία, θα είναι σε διπλούν και θα υπογράφεται και από τα δύο μέρη.

2.8.2 Το προσωπικό του Αναδόχου, θα προσέρχεται στο χώρο εργασίας έγκαιρα ώστε να μην υπάρχει κενό φύλαξης. Σε καμία περίπτωση δεν θα αποχωρεί το προσωπικό πριν την αντικατάστασή του.

Οι φύλακες θα φορούν ειδική στολή που θα χορηγείται από τον Ανάδοχο και στο δεξιό ημιθωράκιο θα είναι αναρτημένη ειδική ταυτότητα με τα στοιχεία του.

Αριθμός απόφασης: 171/2019

Ο Ανάδοχος υποχρεούται, πριν την έναρξη της απασχόλησης του προσωπικού του, να παραδώσει στην Επιβλέπουσα Υπηρεσία, κατάσταση με τα στοιχεία που αφορούν το προσωπικό που πρόκειται να εργασθεί στις εγκαταστάσεις της ΔΕΗ Α.Ε.

Επίσης πριν την έναρξη ισχύος της σύμβασης θα προσκομίσει ο Ανάδοχος για κάθε φύλακα :

- ▶ Επικυρωμένο φωτοαντίγραφο την Άδειας Εργασίας προσωπικού ασφαλείας (Ν.2518/97) και αν δεν έχει εκδοθεί, φωτοαντίγραφο της απόδειξης κατάθεσης των δικαιολογητικών για έκδοση της υπόψη άδειας από Αστυνομικό Τμήμα.

- ▶ Απόσπασμα Ποινικού Μητρώου (η αντίγραφο θεωρημένο) και απολυτήριο Στρατού.

- ▶ Πιστοποιητικό Στρατολογικής Κατάστασης τύπου Α'.

- ▶ Τυχόν προϋπηρεσία ή βεβαίωση σεμιναρίου πάνω στην άσκηση των καθηκόντων φύλαξης

2.8.3 Ο Ανάδοχος έχει την ευθύνη για τη συμπεριφορά του προσωπικού του, την ασφάλιση του και τις λοιπές υποχρεώσεις του.

Σε καμία περίπτωση το προσωπικό του Αναδόχου που θα απασχοληθεί, δεν μπορεί να έχει με οποιοδήποτε τρόπο την έννοια, σύμβαση εργασίας με τη ΔΕΗ Α.Ε.

Επομένως σε όλη τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης, το προσωπικό αυτό θα συνδέεται με εργασιακή σχέση μόνο με τον Ανάδοχο στον οποίο θα παρέχει τις υπηρεσίες του και τυχόν ατύχημα που ενδεχομένως συμβεί κατά την εκτέλεση της εργασίας του, η ΔΕΗ Α.Ε καμία ευθύνη δεν θα φέρει αλλά θα βαρύνεται αποκλειστικά ο Ανάδοχος.

2.8.4 Για την καλύτερη φύλαξη της Επιχείρησης, ο Ανάδοχος θα μπορεί να υποβάλλει εισηγήσεις στην Επιβλέπουσα Υπηρεσία, ώστε εάν κριθεί σκόπιμο να ενσωματωθούν στον εσωτερικό κανονισμό ασφαλείας εγκαταστάσεων.

3. ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΕΡΓΑΣΙΩΝ

Η συγκεκριμένη Παροχή Υπηρεσίας αφορά τη φύλαξη όλων των χώρων, των εγκαταστάσεων, περιουσιακών στοιχείων, και του προσωπικού της Επιχείρησης, με εφαρμογή των σχετικών υπηρεσιακών διαδικασιών αλλά

Αριθμός απόφασης: 171/2019

και σύμφωνα με τους γενικότερους κανόνες σωστής φύλαξης, στις θέσεις που αναφέρονται στη συνέχεια και με τις αντίστοιχες υποχρεώσεις. Οι υπηρεσίες θα παρέχονται καθημερινά μέχρι και 24 ώρες (τρία θωρα) καλύπτοντας δύο (2) ή τρεις (3) θέσεις, με δικαίωμα από την επιχείρηση αυξομείωσης των ποσοτήτων (θωρα), που περιγράφονται παρακάτω, σύμφωνα με πρόγραμμα που θα γνωστοποιείται στον Ανάδοχο από αρμόδια όργανα της Επιχείρησης.

3.1. Φυλάκιο Κεντρικής Πύλης Σταθμού (1^η θέση).

- Έλεγχος και καταγραφή διακινούμενων ατόμων και μη υπηρεσιακών οχημάτων σύμφωνα με την αντίστοιχη εσωτερική οδηγία.
- Έλεγχος διακινούμενων υλικών και επαλήθευση της ύπαρξης των κατά περίπτωση απαιτούμενων συνοδευτικών εγγράφων.
- Καταγραφή διακινούμενων υπηρεσιακών οχημάτων
- Εφαρμογή των κατά περίπτωση εξειδικευμένων εντολών που δίνονται από τα αρμόδια Υπηρεσιακά όργανα.
- Καταγραφή συμβάντων στο αντίστοιχο βιβλίο.
- Άμεση ενημέρωση των αρμοδίων Υπηρεσιακών οργάνων σε περιπτώσεις διαπίστωσης ασυνήθιστων συμβάντων.

Επιμέτρηση των εργασιών σύμφωνα με το α/α 1 του Τιμολογίου Προσφοράς.

3.2. Εγκαταστάσεις Σταθμού (2^η & 3^η θέση).

- Επιθεώρηση (πεζή ή με όχημα που θα διαθέτει ο Ανάδοχος, ανάλογα με τις αποστάσεις) χώρων και εγκαταστάσεων, σύμφωνα με αναλυτική οδηγία που θα δοθεί στον Ανάδοχο με την υπογραφή της Σύμβασης.

Επιμέτρηση των εργασιών σύμφωνα με το α/α 2 & 3 του Τιμολογίου Προσφοράς.

3.3. Μερική ή ολική κάλυψη οποιοσδήποτε άλλης θέσης φύλαξης του ΑΗΣ Καρδιάς.

- Η Επιχείρηση έχει το δικαίωμα να ζητήσει επιπλέον κάλυψη, για αντιμετώπιση έκτακτων αναγκών της. Ο Ανάδοχος οφείλει να ανταποκριθεί άμεσα σε κάθε τέτοιο αίτημα το οποίο μπορεί να τεθεί ακόμη και τηλεφωνικά από τον εκπρόσωπο της Επιχείρησης, αν δεν υπάρχουν χρονικά περιθώρια

Αριθμός απόφασης: 171/2019

για την αποστολή σχετικού fax. Στις περιπτώσεις αυτές το fax αποστέλλεται εκ των υστέρων το συντομότερο.

Επιμέτρηση των εργασιών σύμφωνα με το α/α 4 του Τιμολογίου Προσφοράς.

4. ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ

4.1 Η έκταση της περιφράξης των εγκαταστάσεων του ΑΗΣ Καρδιάς είναι ιδιαίτερα μεγάλη (συμπεριλαμβάνονται Μονάδες / Συνεργεία / Γραφεία ΑΗΣ Καρδιάς. ΣΤΕ Καρδιάς, ΔΣΑΕ / ΠΤΟΕΠ, ΜΟΥΔ) και των υπάρχουσών πυλών εισόδου / εξόδου (μία (1) Κεντρική Πύλη και άλλες έξι (6) βοηθητικές που ανοιγοκλείνουν κατά περίπτωση) και κατά συνέπεια απαιτείται ειδικό όχημα (Τζιπ 4Χ4) ειδικά εξοπλισμένο.

4.2 Η διάθεση του παραπάνω οχήματος πρέπει να γίνει από τον Ανάδοχο καθ' όσον θα χρησιμοποιείται αποκλειστικά από προσωπικό δικό του (διάθεση οχήματος από τον Σταθμό θα δημιουργεί συνεχώς θέμα διαχωρισμού ευθυνών σε προβλήματα που προκύπτουν όπως βλάβες κλπ).

Τα έξοδα ασφάλειας, συντήρησης κλπ του παραπάνω οχήματος βαρύνουν τον Ανάδοχο.

Τα έξοδα καυσίμων για την λειτουργία του οχήματος και την διενέργεια των περιπολιών θα βαρύνουν επίσης τον Ανάδοχο και συμπεριλαμβάνονται στο α/α 3 του Τιμολογίου Προσφοράς.

4.3 Η Επιχείρηση δύναται να αυξομειώσει κατά τις ανάγκες της, τον όγκο των εργασιών που προβλέπονται και ο Ανάδοχος οφείλει να το αποδεχθεί.

Η μεταβολή δε αυτή θα αποτιμηθεί με τις τιμές του τιμολογίου της Σύμβασης [...].».

32. 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 (Ολ ΣΤΕ 2137/1993).

33. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, πολλώ, δε, μάλλον όταν τίθενται ρητώς επί ποινή αποκλεισμού ή επί ποινή απαραδέκτου, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το अपαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ΄ Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009, ΔΗΜΗΤΡΗΣ Ι. ΡΑΙΚΟΣ, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ έκδοση, ΕΚΔΟΣΕΙΣ ΣΑΚΚΟΥΛΑΣ, 2017, σελ. 195-197).

34. 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* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27).

35. Επειδή, η αρχή του ελεύθερου και αποτελεσματικού ανταγωνισμού συνδέεται κατά το ίδιο ενωσιακό δίκαιο και με την προώθηση συμμετοχής των Μικρών και Μεσαίων Επιχειρήσεων (ΜΜΕ), στις αντίστοιχες διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων (βλ. ενδεικτικά και Αποφάσεις ΑΕΠΠ με αρ. 154, 39/2017), ως μοχλός άσκησης ανταγωνιστικής πίεσης και ως εκ τούτου αύξησης του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, με ταυτόχρονο γνώμονα τα ιδιαίτερα κοινωνικά γνωρίσματα και χαρακτήρα της μικρομεσαίας επιχειρηματικότητας, στοιχείο η έμφαση επί του οποίου αποτελεί ειδικότερη εξέλιξη σε σχέση με το προϊσχύσαν αντίστοιχο ενωσιακό πλαίσιο (βλ. αιτιολογικές σκέψεις 1, 50, 61, 63, 68, 74, και ιδίως 78-80, 101, 122 Προοιμίου Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρ. 83 αυτής όπου η συμμετοχή των ΜΜΕ τίθεται ως δείκτης αποτελεσματικής διακυβέρνησης του συστήματος δημοσίων συμβάσεων).

36. Επειδή, η έννοια περί «ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς» δεν ορίζεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016 αλλά ούτε και στο προϊσχύον νομικό πλαίσιο περί ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων. Ωστόσο, έχει κριθεί ότι το

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς πρέπει να εκτιμάται σε συνάρτηση με τη σύνθεση της προσφοράς και με τη φύση της επίμαχης παροχής (απόφαση της 28ης Ιανουαρίου 2016, *Agriconsulting Europe κατά Επιτροπής*, T 570/13, EU:T:2016:40, σκέψη 55 και απόφαση της 4ης Ιουλίου 2017, *European Dynamics Luxembourg SA κατά Οργανισμού Σιδηροδρόμων της Ευρωπαϊκής Ένωσης*, T-392/15, ECLI:EU:T:2017:462 σκ.83). Ειδικότερα, η έννοια περί ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς δύναται να καθορίζεται με αναφορά στην υπό ανάθεση σύμβαση, στα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά και συνθήκες αυτής, αλλά και στο εάν τα οικονομικά στοιχεία του προσφέροντος την εμφανίζονται ως ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά οικονομικού φορέα, αναφερόμενα με συγκεκριμένο και ειδικό τρόπο, πληρούν τις προϋποθέσεις υπαγωγής στην εν λόγω έννοια (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 866/2008 και ΔΕφαθ 217/2013 αναφορικά με την ερμηνεία της οικείας έννοιας υπό το προϊσχύον καθεστώς ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων). Επομένως, αποδεικνύεται ειδικώς και ορισμένως με την προσκόμιση στοιχείων, μεταξύ άλλων και προσφορών με έκπτωση, σε παρόμοιους διεξαχθέντες διαγωνισμούς (89/2008 Πράξη Ελεγκτικού Συνεδρίου).

37. Επειδή, περαιτέρω, έχει κριθεί νομολογιακά, αναφορικά με την υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να ελέγχει την αξιοπιστία μιας προσφοράς, ότι απορρέει από την προηγούμενη ύπαρξη αμφιβολιών ως προς αυτήν, λαμβανομένου υπόψη ότι το άρθρο 69 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ το οποίο ενσωματώθηκε στην εθνική έννομη τάξη με το άρθρο 88 του ν. 4412/2016, ως και το αντίστοιχο άρθρο 84 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ με το οποίο ενσωματώθηκε στην ελληνική έννομη τάξη το άρθρο 313 του ν. 4412/2016, έχουν ως κύριο σκοπό να μην αποκλείεται προσφέρων από τη διαδικασία χωρίς να του έχει δοθεί η δυνατότητα να δικαιολογήσει το περιεχόμενο της προσφοράς του η οποία φαίνεται υπερβολικά χαμηλή. Συνεπώς, μόνον εφόσον προκύπτουν τέτοιες αμφιβολίες οφείλει η αρμόδια επιτροπή αξιολογήσεως να ζητήσει τις προσήκουσες διευκρινίσεις ως προς τη σύνθεση της προσφοράς, προτού, ενδεχομένως, την απορρίψει. Αντιθέτως, στην περίπτωση που μια προσφορά δεν φαίνεται υπερβολικά χαμηλή, το εν λόγω άρθρο δεν εφαρμόζεται [βλ., επ' αυτού, αναφορικά με εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις με αυτές του άρθρου 69 της Οδηγίας 2014/24 τις

Αριθμός απόφασης: 171/2019

αποφάσεις της 4ης Ιουλίου 2017, European Dynamics Luxembourg SA κατά Οργανισμού Σιδηροδρόμων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, T 392/15, ECLI:EU:T:2017:462 σκ.85, της 6ης Ιουλίου 2005, TQ3 Travel Solutions Belgium κατά Επιτροπής, T 148/04, EU:T:2005:274, σκέψεις 49 και 50 της 11ης Μαΐου 2010, PC Ware Information Technologies κατά Επιτροπής, T 121/08, EU:T:2010:183, σκέψη 72 της 5ης Νοεμβρίου 2014, Computer Resources International (Luxembourg) κατά Επιτροπής, T 422/11, EU:T:2014:927, σκέψη 57, και της 15ης Σεπτεμβρίου 2016, European Dynamics Luxembourg και Ευρωπαϊκή Δυναμική κατά Επιτροπής, T 698/14, μη δημοσιευθείσα, EU:T:2016:476, σκέψη 59]. Τέτοιες αμφιβολίες μπορεί να υφίστανται, μεταξύ άλλων, εάν προκύπτει αβεβαιότητα ως προς, αφενός, το κατά πόσον ορισμένη προσφορά τηρεί τη νομοθεσία της χώρας εντός της οποίας πρέπει να παρασχεθούν οι υπηρεσίες, στον τομέα αμοιβών του προσωπικού, συνεισφοράς στο σύστημα κοινωνικής ασφάλισης και τηρήσεως των κανόνων ασφάλειας και υγιεινής στον χώρο εργασίας ή των πωλήσεων επί ζημία, και, αφετέρου, το κατά πόσον στην προσφερόμενη τιμή ενσωματώνονται όλες οι δαπάνες που προκύπτουν από τις τεχνικές πτυχές της προσφοράς (απόφαση της 8ης Οκτωβρίου 2015, Secolux κατά Επιτροπής, T 90/14, μη δημοσιευθείσα, EU:T:2015:772, σκέψη 62).

38. Επειδή, το ΔΕΕ επεσήμανε με σαφήνεια ότι εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή πρώτον, να εντοπίσει τις ύποπτες προσφορές, δεύτερον, να παράσχει στις ενδιαφερόμενες επιχειρήσεις τη δυνατότητα να αποδείξουν τη σοβαρότητα των προσφορών τους, ζητώντας τους τις διευκρινίσεις που η αναθέτουσα αρχή κρίνει σκόπιμες, τρίτον, να εκτιμήσει τη λυσιτέλεια των εξηγήσεων που παρείχαν οι ενδιαφερόμενοι και, τέταρτον, να αποφασίσει σχετικά με το αν θα δεχθεί ή αν θα απορρίψει τις προαναφερθείσες προσφορές. [βλ. συνεκδικασθείσες υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Lombardini και Mantovani (2001) Συλλογή I-9233 σκ.55].

39. Επειδή, η δικαιολόγηση αυτής της δυνατότητας εκτίμησης των αναθετουσών αρχών δεν συνεπάγεται την απεριόριστη άσκηση διακριτικής ευχέρειας κατά την εκτίμηση αλλά και την ενδεχόμενη απόρριψη των ασυνήθιστα χαμηλών προσφορών και οι αποφάσεις τους θα πρέπει να καθοδηγούνται από τις γενικές αρχές των οδηγιών για τις δημόσιες συμβάσεις

Αριθμός απόφασης: 171/2019

και της ΣΛΕΕ και να τηρούν τις γενικές αρχές δικαίου και ιδίως την αρχή της νομιμότητας και της χρηστής διοίκησης. Ειδικότερα, στο πεδίο των δημοσίων συμβάσεων σύμφωνα με το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» του ν. 4412/2016 (ομοίως άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), οι αναθέτουσες αρχές οφείλουν να καθοδηγούνται και από την αρχή απαγόρευσης των διακρίσεων και του ελεύθερου ανταγωνισμού. Εξάλλου, ακόμη και ελλείψει χαρακτηριστικών που δημιουργούν διακρίσεις, η αρχή του ελεύθερου ανταγωνισμού μπορεί να επιβάλει πρόσθετους περιορισμούς στην ικανότητα της αναθέτουσας αρχής να δέχεται ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές, εμποδίζοντάς την να το πράξει εάν η αποδοχή της ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς δημιουργεί ή ενισχύει στρέβλωση του ανταγωνισμού στην εν λόγω αγορά (Βλ. Dr Albert Sanchez Graells -Rejection of abnormally low and non-compliant tenders in EU public procurement: A comparative view on selected jurisdictions).

40. Επειδή, από τις οικείες διατάξεις, συνάγεται ότι η υποβολή ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς δύναται να νοθεύσει τον ανταγωνισμό και να πλήξει την επί ίσοις όροις συμμετοχή των ενδιαφερομένων στους διαγωνισμούς για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, αφού με τη μεθόδευση αυτή οι λοιποί υποψήφιοι αποκλείονται κατά το στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και η διαδικασία αποβαίνει υπέρ του διαγωνιζομένου εκείνου που προσφέρει τις υπηρεσίες του αντί αδικαιολόγητα χαμηλού, σε σχέση με τα κρατούντα στην αγορά, τιμήματος. Περαιτέρω, η υποβολή ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς -ως τέτοιας προφανώς νοουμένης και της οικονομικής προσφοράς που αν και φαίνεται ότι καλύπτει το κόστος παροχής των ζητούμενων υπηρεσιών δεν καταλείπει εύλογο εργολαβικό κέρδος, δηλαδή, χρηματικό όφελος τέτοιας έκτασης που να δικαιολογεί τη συμμετοχή στη διαδικασία του διαγωνισμού- διακινδυνεύει και το δημόσιο συμφέρον, στο μέτρο που ο ανάδοχος ενδέχεται, κατά λογική ακολουθία, να επιχειρήσει κατά την εκτέλεση της σύμβασης να καλύψει τη ζημία που υφίσταται, εξαιτίας του αδικαιολόγητα χαμηλού τιμήματος, σε βάρος της ποιότητας ή και της ποσότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών [βλ. σχετικά S. Arrowsmith, *The Law of Public and Utilities Procurement*, (2005,) σελ. 532-534; P Trepte, *Regulating Procurement. Understanding the Ends and Means*

of Public Procurement Regulation, (Oxford, Oxford University Press, 2004,) σελ.165-166 and 197; και P Trepte, *Public Procurement in the EU: A Practitioner's Guide*, 2η έκδοση, (Oxford, Oxford University Press, 2007, σελ.474, και AR Engel, *Managing Risky Bids, Handbook of Procurement* (Cambridge, Cambridge University Press, 2006, σελ.322, 326].

41. Επειδή, ειδικότερα, προτού οι αναθέτουσες αρχές απορρίψουν μία προσφορά ως ασυνήθιστα χαμηλή, ζητούν εγγράφως λεπτομέρειες σχετικά με τα συστατικά στοιχεία των προσφορών που κρίνονται χρήσιμα για την εκτίμηση ή την εξακρίβωση της προφανούς ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς (βλ. C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου).

42. Επειδή, εξάλλου, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας αντιτίθενται επίσης σε κάθε διαπραγμάτευση μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός προσφέροντος στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, πράγμα που συνεπάγεται ότι, καταρχήν, μια προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, αποφάσεις 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).

43. Επειδή, κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, οι πράξεις διακριτικής ευχέρειας υπάγονται στην κατηγορία των φύσει αιτιολογητέων πράξεων, δηλαδή εκείνων των οποίων ο έλεγχος είναι αδύνατος ή ατελής χωρίς την αναφορά των λόγων που τις στήριξαν [βλ. συναφώς Π. Δαγτόγλου, *Γενικό Διοικητικό Δίκαιο*, Εκδ. Αντ. Ν. Σάκουλα, Αθήνα-Κομοτηνή, 2004, αρ. περ. 642 Β, Καψάλη, «Η αιτιολογία ως ουσιώδης τύπος των ατομικών διοικητικών πράξεων: μια υποβαθμισμένη διαδικαστική εγγύηση», *ΕφημΔΔ* 4/2010, σελ. 568 (σελ. 571 επ.). Ο, δε, επί της αιτιολογίας έλεγχος συνιστά γνήσιο έλεγχο της διακριτικής εξουσίας και «η διείσδυση του ελέγχου εντός της ουσιαστικής ορθότητας της αιτιολογίας και, επομένως, του πορίσματος που προέκυψε από την άσκηση της διακριτικής εξουσίας, δεν σημαίνει έλεγχο της σκοπιμότητας αυτού, αλλά αναζήτηση της ενδεχόμενης ασυμφωνίας αυτού προς τα άκρα όρια της διακριτικής εξουσίας» (βλ. Μ.

Στασινόπουλο, *Δίκαιον των Διοικητικών Πράξεων*, Αθήνα, 1982, σελ. 341 και σελ. 381).

44. Επειδή, η αιτιολογία είναι, γενικά, η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και της ερμηνείας τους, της διαπίστωσης ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, τη διαπίστωση της συνδρομής και την εκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης (βλ. σχετικά <https://www.prevedourou.gr>). Σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, το οποίο συμπυκνώνει στη διατύπωσή του την προϋπάρχουσα, μακρά νομολογιακή παράδοση σχετικά με το ζήτημα, η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου. Η αιτιολογία είναι σαφής όταν καταγράφονται με διαυγή τρόπο οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου, με τη χρήση των κατάλληλων διατυπώσεων επί τη βάση των κανόνων της νεοελληνικής γλώσσας σε επίπεδο γραμματικής και συντακτικού (λεκτική λειτουργία). Στη διοικητική πράξη πρέπει να γίνεται μνεία συγκεκριμένων στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμά της (ορισμένος χαρακτήρα της αιτιολογίας, ΣτΕ 3692/2001, 4223/2000). Δεν πρέπει να περιορίζεται στην επανάληψη στερεότυπων εκφράσεων που προέρχονται από τον νόμο που διέπει την υπόθεση (ΣτΕ 2584/2001) ούτε να στηρίζεται σε αντιφατικά στοιχεία (ΣτΕ 941/1989, Ολ 3158/1976). Η αιτιολογία είναι ειδική όταν δεν είναι γενική και αόριστη, όταν, δηλαδή, όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη. Πρόσθετα ποιοτικά χαρακτηριστικά της ειδικότητας σε σχέση με τη σαφήνεια εντοπίζονται όταν ανακύπτει η ανάγκη να διατυπώσει το διοικητικό όργανο πρόσθετες σκέψεις. Επομένως, στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας. Μόνο

Αριθμός απόφασης: 171/2019

στην περίπτωση διαπίστωσης έλλειψης των ως άνω στοιχείων, η προσβαλλόμενη απόφαση θα ήταν αναιτιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμ. 2, 13η έκδ., ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 516-518). Πράξη, δε, που δεν έχει εξετάσει ουσιώδη ισχυρισμό που υποβλήθηκε είναι ανεπαρκώς αιτιολογημένη (ΣτΕ 2418/1976, 1061/1981). Σε κάθε περίπτωση, με την αιτιολογία η Διοίκηση αποδεικνύει ότι είναι αμερόληπτη και χρηστή και ότι τηρεί την αρχή της νομιμότητας ενώ παράλληλα παρέχεται στους μεν ενδιαφερομένους η δυνατότητα να ασκήσουν τα δικαιώματά τους, στον δε δικαστή να ασκήσει τον δικαστικό έλεγχο, συμβάλλοντας στη διασφάλιση αποτελεσματικής δικαστικής προστασίας (βλ. απόφαση της 20ής Σεπτεμβρίου 2011, Ευρωπαϊκή Δυναμική κατά ΕΤΕπ, Τ 461/08, ΕΥ:Τ:2011:494, σκέψη 122, και αποφάσεις της 25ης Φεβρουαρίου 2003, Strabag Benelux κατά Συμβουλίου, Τ 183/00, ΕΥ:Τ:2003:36, σκέψη 55, της 24ης Απριλίου 2013, Ευρωπαϊκή Δυναμική κατά Επιτροπής, Τ 32/08, μη δημοσιευθείσα, ΕΥ:Τ:2013:213, σκέψη 37, και της 28ης Ιουνίου 2016, AF Steelcase κατά ΕUIPO, Τ 652/14, μη δημοσιευθείσα, ΕΥ:Τ:2016:370, σκέψη 43).

45. Επειδή, επομένως, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να αιτιολογήσει πλήρως και ειδικώς την απόφασή της, βασιζόμενη στην φερεγγυότητα της προσφοράς και στην ανάπτυξη ανταγωνισμού. Η αιτιολόγηση πρέπει να προσδιορίζει συγκεκριμένα τα σημεία που κρίνει ανεπαρκή ή ανακριβή. Αν παρά τις εξηγήσεις που παρέχει ο διαγωνιζόμενος, η προσφορά εγκυμονεί κινδύνους για την μη εκτέλεση της σύμβασης, πρέπει να απορριφθεί, (βλ. Δ. Ράικος ο.π. σελ. 867). Το τελικό βάρος δικαιολόγησης της αδικαιολόγητα χαμηλής προσφοράς το φέρει ο προσφέρων διότι τα στοιχεία αυτά συνδέονται με την επιχειρηματική του πολιτική και βρίσκονται στην δική του σφαίρα επιρροής. Συναφώς, έχει κριθεί ότι προκειμένου να θεωρηθεί πλήρης η αιτιολόγηση *«πρέπει να ενσωματώνονται σε αυτή όλες οι δαπάνες που προκύπτουν από τις τεχνικές πτυχές της προσφοράς»* (βλ ΑΕΠΠ 336/2018, σκ 38).

46. Επειδή ο προσδιορισμός των ακραίων ορίων της διακριτικής ευχέρειας καθορίζεται: α) από το λογικό, κατά την κοινή πείρα και αντίληψη, περιεχόμενο της αόριστης αξιολογικής έννοιας σε συνδυασμό με την

Αριθμός απόφασης: 171/2019

ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών της συγκεκριμένης περίπτωσης σε συνδυασμό προς τον επιδιωκόμενο από τον κανόνα αυτό σκοπό δημοσίου συμφέροντος, β) από την ισότητα κατά την άσκηση της διακριτικής ευχέρειας, δηλαδή, την ίση κρίση ομοειδών νομικών και πραγματικών καταστάσεων γ) από την αρχή της χρηστής διοίκησης και δ) από την αρχή της αναλογικότητας ή της αναλογίας, σύμφωνα με την οποία το επαχθές μέτρο που επιβάλλεται στον διοικούμενο με τη διοικητική πράξη πρέπει να είναι αναγκαίο, πρόσφορο και ανάλογο προς το εξυπηρετούμενο δημόσιο συμφέρον ή ιδιωτικό προστατευόμενο συμφέρον στο πλαίσιο του σκοπού που επιδιώκει ο νόμος (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμ. 2, 13η έκδ., 2010, ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 514).

47. Επειδή, η αρχή της αναλογικότητας, αποτελεί γενική αρχή του ενωσιακού δικαίου, σύμφωνα με την οποία, κάθε επιλεγόμενο μέτρο πρέπει να είναι συγχρόνως αναγκαίο και πρόσφορο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού. (ΔΕΕ, Απόφαση της 22.10.2015, Υπόθεση C-425/14, Impresa Edilux Srl, σκέψη 29, ΔΕΕ, Απόφαση της 16.12.2008, Υπόθεση C213/07, Μηχανική Α.Ε, σκέψη 49, ΔΕΕ, Απόφαση της 23.12.2009, Υπόθεση C-376/08, Serrantoni και Consorzio stabile edili, σκέψη 33, ΔΕΕ, Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07, Assitur, σκέψεις 21 και 23, ΔΕΕ, Απόφαση της 14.12.2004, Υπόθεση C-210/03, Swedish Match, σκέψη 47, ΔΕΕ Απόφαση της 11.07.2002, Υπόθεση C-210/00, Käserei Champignon Hofmeister, σκέψη 59 κλπ).

48. Επειδή, αν ήθελε εξετασθεί κατ' ουσίαν, κατά την πάγια νομολογία επί του προϊσχύοντος νομικού πλαισίου, σε περίπτωση που διαγωνιζόμενος προβάλλει ενώπιον της αναθέτουσας αρχής ειδικούς και συγκεκριμένους ισχυρισμούς περί υποβολής υπερβολικά χαμηλής προσφοράς εκ μέρους άλλου διαγωνιζομένου, γεννάται υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να απαντήσει με πλήρη, ειδική και σαφή αιτιολογία επί αυτών, αφού ζητήσει διευκρινίσεις από τον διαγωνιζόμενο που φέρεται να έχει υποβάλει την ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά (βλ. ΣτΕ 4249/2010, 3546/2009, ΕπΑνΣτΕ 295/2011, 1260, 41/2010, 815, 747, 127/2009, 1079, 1069/2009,

Αριθμός απόφασης: 171/2019

866, 187, 45/2008, ΔΕΦΑΘ (ακυρωτικό) 1528/2014, και Ε.Σ. VI Τμ. 70/2012, 3202, 2235, 2234, 2232, 2090, 584/2011, 3678, 3355, 3134/2009).

49. Επειδή η αρχή της χρηστής διοίκησης επιβάλλει στα διοικητικά όργανα να ασκούν τις αρμοδιότητές τους σύμφωνα με το αίσθημα δικαίου που επικρατεί, ώστε κατά την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων να αποφεύγονται οι ανεπιεικείς και απλώς δογματικές ερμηνευτικές εκδοχές και να επιδιώκεται η προσαρμογή των κανόνων δικαίου προς τις επικρατούσες κοινωνικές και οικονομικές συνθήκες και απαιτήσεις (Ε. Π. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟΣ, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2010, σελ. 96).

50. Επειδή, λόγω της φύσης της προσφυγής, που εντάσσεται στο πλέγμα των ενδικοφανών προσφυγών, καθίσταται δυνατή και η κατ' ουσίαν επανεξέταση της υπόθεσης, δηλαδή η νέα έρευνα και η διαφορετική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών (ΣτΕ 2971/1989), αν και η ΑΕΠΠ διαθέτει μόνο ακυρωτική εξουσία σε αντίθεση με τον κανόνα των προδικαστικών 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) .

51. Επειδή, εν προκειμένω, ο αναθέτων φορέας στα πλαίσια άσκησης της διακριτικής του ευχέρειας μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, με τις υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 6904, 6905 και 6906/12-11-2018 αιτείται τις απόψεις των ως άνω εταιρειών προς υποστήριξη των προσφορών τους, ζητώντας διευκρινίσεις επί αυτών. Ειδικότερα, με το υπ' αριθμ. 6905/12-11-2018 έγγραφό του, ο αναθέτων φορέας ζητά από την πρώτη μειοδότη και, εν συνεχεία, προσωρινή ανάδοχο, να αναλύσει το συνολικό ποσό της προσφοράς της αφενός ως προς την 24ωρη φύλαξη για τις θέσεις 1, 2 και 3 και αφετέρου της απολογιστικής απασχόλησης καθώς και να αναφερθεί εάν έχει συμπεριληφθεί κα η εισφορά υπέρ του ΕΛΚ. Παράλληλα, η προσφεύγουσα απέστειλε το με αριθμό ΔΥΠΠ 6942/13-11-2018 υπόμνημά της σχετικά με τη νομιμότητα της οικονομικής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου, όπου αναφέρει όσα επικαλείται και στην υπό εξέταση προσφυγή της, επισημαίνοντας ότι, σύμφωνα με τους υπολογισμούς της, η συγκεκριμένη προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή καθόσον αφού αφαιρεθούν το νόμιμο

Αριθμός απόφασης: 171/2019

εργατικό κόστος, οι εργοδοτικές εισφορές και οι κρατήσεις υπέρ τρίτων, δεν υπολείπεται ένα εύλογο ποσό διοικητικού κόστους, αναλωσίμων καθώς και εργολαβικού κέρδους. Αναφέρει δε και συγκεκριμένα κόστη που περιλαμβάνει η εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης τα οποία δεν καλύπτονται από το ποσό που απομένει μετά την αφαίρεση των ως άνω ποσών. Αυθημερόν δε, η προσωρινή ανάδοχος απέστειλε στον αναθέτοντα φορέα το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 6941 έγγραφο με αναλυτικά τα ποσά που του ζητήθηκαν με τις διευκρινίσεις του αναθέτοντος φορέα που είχαν προηγηθεί του υπομνήματος της προσφεύγουσας.

Εξάλλου, με το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 7044/19-11-2018 έγγραφό του, ο αναθέτων φορέας ενημέρωσε την προσφεύγουσα ότι το Υπόμνημά της έχει διαβιβασθεί στην Επιτροπή Κρίσης και ότι θα λαμβάνονταν υπόψη κατά την αξιολόγηση των προσφορών των διαγωνιζομένων. Όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στο πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, η Επιτροπή απορρίπτει τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας αναφέροντας ότι οι διατάξεις του Ν.3863/2010 δεν προσδιορίζουν ελάχιστο αποδεκτό ποσοστό διοικητικού κόστους ή εργολαβικού κέρδους ούτε καθορίζονται ή αναφέρονται κριτήρια αξιολόγησης και αποδοχής των προσφορών. Περαιτέρω, η Επιτροπή αναφέρει ότι το ελάχιστο αποδεκτό ποσοστό διοικητικού κόστους ή εργολαβικού οφέλους ανάγεται στον τρόπο άσκησης της επιχειρηματικής δραστηριότητας της υποψήφιας επιχείρησης και παραπέμπει στο άρθρο 8 της Διακήρυξης όπου ορίζονται ρητώς τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών.

Ως εκ τούτου, με το υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 7042 έγγραφό του, ο αναθέτων φορέας την ίδια ημέρα απέστειλε με τηλεομοιοτυπία στον οικονομικό φορέα έγγραφο με το οποίο, τον καλεί, ως μειοδότη, να προσκομίσει τα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

52. Επειδή στην υπό εξέταση προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι από το συνολικό ποσό της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου των 186.285,06 ευρώ, υπολείπεται σύμφωνα με τους υπολογισμούς της το ποσό των 603,60 ευρώ από το οποίο πρέπει να καλυφθεί το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και λοιπού εξοπλισμού καθώς και το εργολαβικό της κέρδος, η οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου πρέπει να απορριφθεί και να αναδειχθεί η ίδια

Αριθμός απόφασης: 171/2019

μειοδότης ως δεύτερη στη σειρά κατάταξης. Επιπλέον, η προσφεύγουσα αναφέρεται σε συγκεκριμένα κόστη για την εκτέλεση της σύμβασης τα οποία, ως ισχυρίζεται, δεν δύναται να καλυφθούν από το ποσό των 1,65 ευρώ ημερησίως.

Περαιτέρω, ο αναθέτων φορέας στις απόψεις του υποστηρίζει ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου είναι μόλις 4,84% χαμηλότερη του προϋπολογισμού της σύμβασης (195.765 ευρώ) και κατά 0,56% ως προς την προσφεύγουσα (187.325,64 ευρώ), υπολογίζοντας και για τους 2 οικονομικούς φορείς το εργατικό κόστος για εργαζόμενους άνω των 25 ετών. Επιπλέον, αναφέρεται στην προηγούμενη σύμβαση από την οποία η παρούσα οικονομική προσφορά του είναι χαμηλότερη κατά 0,06% για την οποία ο αναθέτων φορέας ισχυρίζεται ότι η μόνη διαφορά είναι ο αριθμός των αργιών (7 αντί 6).

53. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, ο αναθέτων φορέας δεν θεώρησε ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου φαίνεται ως ασυνήθιστα χαμηλή στα πλαίσια της διακριτικής του ευχέρειας. Οι δε διευκρινίσεις που ζήτησε από τον ως άνω οικονομικό φορέα, ως και από τους λοιπούς διαγωνιζόμενους, έλαβαν χώρα κατ' εφαρμογήν των διατάξεων του άρθρου 310 του Ν.4412/2016 περί παροχής διευκρινίσεων. Ωστόσο, σύμφωνα και με τα αναφερόμενα στη σκ. 46, δοθέντος ότι ήδη από τις 13-11-2018 η προσφεύγουσα είχε υποβάλει υπόμνημα στον αναθέτοντα φορέα με συγκεκριμένες αιτιάσεις σχετικά με την οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου, τις οποίες επαναλαμβάνει και στην υπό εξέταση προσφυγή της, επισημαίνοντας ότι αυτή δεν είναι νόμιμη ως ασυνήθιστα χαμηλή, ο αναθέτων φορέας όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απαντήσει αιτιολογημένα στις αιτιάσεις αυτές αφού ζητήσει διευκρινίσεις από τον διαγωνιζόμενο που φέρεται ότι έχει υποβάλει ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά προτού τον αναδείξει ως προσωρινό ανάδοχο.

54. Επειδή σε περίπτωση αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής, η ΑΕΠΠ ακυρώνει την προσβαλλόμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής ή την επίδικη παράλειψή της και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου η τελευταία να προβεί στην οφειλόμενη ενέργεια, συμμορφούμενη προς την απόφαση της ΑΕΠΠ, η οποία δεν έχει εξουσία ούτε

Αριθμός απόφασης: 171/2019

να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 54/2018, σκέψη 8 και την εκεί παρατιθέμενη νομολογία).

55. Επειδή με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η αποδοχή της οικονομικής προσφοράς του οικονομικού φορέα είναι παράνομη καθώς και η ανάδειξή της σε προσωρινή ανάδοχο και η μετέπειτα αποδοχή των υποβληθέντων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ωστόσο, προκειμένου να θεμελιωθεί το νόμιμο ή μη των προσβαλλόμενων πράξεων του αναθέτοντος φορέα, απαιτείται η προηγούμενη κλήση της εταιρείας από τον αναθέτοντα φορέα σύμφωνα με το άρθρο 313 του Ν. 4412/2016 προς παροχή διευκρινίσεων αυτή τη φορά προκειμένου να αποδείξει ότι η προσφορά του δεν είναι ασυνήθιστα χαμηλή κατά τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας και η διατύπωση ειδικά αιτιολογημένης κρίσης του αναθέτοντος φορέα επί των ουσιωδών εκατέρωθεν ισχυρισμών. Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στην ανωτέρω σκέψη η ΑΕΠΠ δεν δύναται να υποκαταστήσει την αναθέτουσα αρχή/αναθέτοντα φορέα και να ασκήσει η ίδια το πρώτον την αρμοδιότητα αυτής. Επομένως, οι οικείοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας περί ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς της προσωρινής αναδόχου απορρίπτονται ως απαραδέκτως προβαλλόμενοι. Ομοίως, τα αιτήματα της προσφεύγουσας για την απόρριψη της προσφοράς της προσωρινού αναδόχου και της κατακύρωσης του επίμαχου διαγωνισμού σ' αυτήν απορρίπτονται ως απαράδεκτα. Εξάλλου, παρέλκει και η εξέταση των ισχυρισμών του αναθέτοντος φορέα στις απόψεις του, καθόσον δεν έχει παράσχει τις διευκρινίσεις του ο ως άνω οικονομικός φορέας. Αντίθετα, τα αιτήματα της προσφεύγουσας για την ακύρωση όλων των συναφών πράξεων του αναθέτοντος φορέα με την οποία αναδείχθηκε ως πρώτος μειοδότης και προσωρινή ανάδοχος η ως άνω εταιρεία καθώς και η αποδοχή των δικαιολογητικών κατακύρωσης πρέπει να ακυρωθούν, καθόσον δεν είχε προηγηθεί η κλήση του ως άνω οικονομικού φορέα για παροχή διευκρινίσεων επί των αιτιάσεων περί ασυνήθιστα χαμηλής προσφοράς που διατυπώθηκαν με το υπόμνημα της προσφεύγουσας και, στη συνέχεια, η απόφαση του

Αριθμός απόφασης: 171/2019

αναθέτοντος φορέα με επαρκή αιτιολογία ως προς τους προβαλλόμενους εκατέρωθεν ισχυρισμούς.

56. Επειδή γίνεται δεκτή εν όλω η εισήγηση.

57. Επειδή, κατ'ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

58. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ.5 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αριθμ. ΔΥΠΠ 7467/7-12-2018 πρόσκληση στην οποία ενσωματώνεται η αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών, η ανάδειξη του οικονομικού φορέα ως προσωρινού αναδόχου και η αποδοχή των υποβληθέντων από αυτόν δικαιολογητικών κατακύρωσης κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εννιακοσίων εβδομήντα οκτώ ευρώ και ογδόντα τριών λεπτών (978,83 ευρώ).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Ιανουαρίου 2019 και εκδόθηκε στις 13 Φεβρουαρίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΤΡΗΣ