

Η

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

8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 02 Μαΐου 2019 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος και Εισηγητής, Ιωάννης Κίτσος, Ιωάννα Θεμελή,
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.03.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 382/28.03.2019 της προσφεύγουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», η οποία εδρεύει στην ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της «...» (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» η οποία κατέθεσε την από 14.04.2019 Παρέμβασή της, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 576/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ... (θέμα 78ο) με την οποία έγινε ανάδειξη προσωρινών αναδόχων στο πλαίσιο του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την καθαριότητα χώρων των υπηρεσιών της ... (...) και μεταξύ άλλων απορρίφθηκε η προσφορά της για τα τμήματα του διαγωνισμού στα οποία συμμετείχε.

Με την παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής και την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Αριθμός απόφασης: 547/2019

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ...).

2. Επειδή με την με αριθ. πρωτ. ... διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε Διεθνής Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής για την παροχή «ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΔΟΜΩΝ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ...» συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 153.000 € χωρίς 24%, με δικαίωμα προαίρεσης 30% ήτοι 45.900,00 € (σύνολο 198.900,00 € χωρίς ΦΠΑ). Το αντικείμενο του εν λόγω διαγωνισμού χωρίστηκε σε (18) τμήματα. Η διαδικασία διενεργήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) και πήρε αριθμό συστήματος ...

3. Επειδή, επί του Α΄ Σταδίου της αποσφράγισης των (υπο-)Φακέλων Δικαιολογητικών Συμμετοχής & Τεχνικών Προσφορών, δυνάμει του από 24.01.2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ 1 που συντάξε η ορισθείσα Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού του άρθρου 221 παρ. 1 Ν. 4412/2016 προκύπτει πως στον συγκεκριμένο Διαγωνισμό συμμετείχαν συνολικά 11 εταιρείες μεταξύ των οποίων και η προσφεύγουσα με την παρεμβαίνουσα καταθέτοντας τις υπ' αριθμ. 124199 και 123100 προσφορές αντίστοιχα έκαστη. Εν συνεχεία η επιτροπή αξιολόγησης προχώρησε στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των ως άνω οικονομικών φορέων και πρότεινε να γίνουν δεκτές οι προσφορές τους. Ακολούθως με το από 12.03.2019 ΠΡΑΚΤΙΚΟ 2 αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών της επιτροπής αξιολόγησης διαγωνισμού η επιτροπή αξιολόγησης εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και την αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Η αιτιολογία για την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας ήταν επί λέξει η ακόλουθη «*Κατά την εξέταση της προσφοράς του οικονομικού φορέα, διαπιστώνεται ότι: κατά τον υπολογισμό των δώρων - επιδομάτων, υπολογίζονται -κατά περίπτωση- τα επονομαζόμενα από τον υποψήφιο «αναλογούντα ωρομίσθια», τα οποία -αφού*

Αριθμός απόφασης: 547/2019

πολλαπλασιαστούν με τις συνολικές ώρες εργασίας- αποδίδουν το αντίστοιχο κόστος. Για παράδειγμα: στη Δομή α/α 4 (...) με 2 ώρες εργασίας καθημερινά επί 5ήμερο για 52 εβδ. x 5 ημ. = 260 ημέρες, ο οικονομικός φορέας υπολογίζει το Δώρο Πάσχα ως εξής: α) Δώρο Πάσχα εργαζομένου πλήρους απασχόλησης = (15 ημερομίσθια x 26,18 € ύψος ωρομισθίου) x (1,046666 συντ. προσαυξήσεων) = 409,06 €, β) Αναλογούν ωρομίσθιο στο Δώρο Πάσχα = 409,06 €/260 ημέρες/8 ώρες = 0,197 €, γ) Δώρο Πάσχα εργαζομένου μερικής απασχόλησης στη δομή = (0,197 € ωρομίσθιο που αναλογεί για Δ. Πάσχα) x (520 ώρες ετησίως) = 102,44 €. Έτσι, το συνολικό Δώρο Πάσχα εργαζομένου πλήρους απασχόλησης, διαιρείται δια 8 ώρες (αναγωγή σε ωρομίσθιο) και έπειτα πολλαπλασιάζεται με την 2ωρη (=520/260) ημερήσια απασχόληση. Σε αυτό το πλαίσιο, ζητήθηκε και ακολούθως παρασχέθηκε διευκρίνιση από τον οικονομικό φορέα, όπου επαναδιατυπώθηκε το ανωτέρω σκεπτικό. Επίσης, ζητήθηκαν και παρασχέθηκαν πληροφορίες αναφορικά με τις ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη επί των αμοιβών που σχετίζονται με το επίδομα αδείας και της άδειάς του αντικαταστάτη καθώς και για το κόστος αναλωσίμων για κάθε δομή. Σε ό,τι αφορά τον ανωτέρω συλλογισμό περί υπολογισμού των Δώρων-επιδομάτων, η επιτροπή καταγράφει τα εξής: 1) Σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία² ειδικά για την καθημερινή εργασία, για τις περιπτώσεις μερικής απασχόλησης (σ.σ. ο οικ. φορέας δηλώνει ότι η προσφορά του αφορά τέτοιους), ο απασχολούμενος καθημερινώς (επί λιγότερες εν σχέσει προς την πλήρη απασχόληση ώρες) θα λάβει δώρο όσα ημερομίσθια (ή τριακοστά του μισθού) λαμβάνει και ο πλήρως απασχολούμενος βάσει όμως των μειωμένων αναλόγως προς τον χρόνο απασχόλησής του αποδοχών. 1) Το ημερομίσθιο των 26,18 € ισούται με τις μικτές αποδοχές που δικαιούται ο εν λόγω εργαζόμενος (άνω των 25 ετών/άγαμος/0-3 έτη προϋπηρεσία) για ένα ημερομίσθιο 6 ωρών και 40 λεπτών επί καθεστώς 6ήμερης απασχόλησης, για 40 ώρες την εβδομάδα. Για το λόγο αυτό, το ωρομίσθιο που αναλογεί (3,93 €), προκύπτει από τον πολλαπλασιασμό του ημερομισθίου (26,18 €) επί τις 6 ημέρες (της εβδομάδας) και τη διαίρεσή του δια τις 40 ώρες (της εβδομάδας). Σημειώνεται ότι ακόμα και στην περίπτωση που ο εργαζόμενος είναι υπό το καθεστώς 5νθήμερης και 8ωρης απασχόλησης, τότε θα εργάζεται επί εξίσου 40 ώρες την εβδομάδα. Επομένως, για τις 40 ώρες απασχόλησης την εβδομάδα, ένας εργαζόμενος υπό το καθεστώς πλήρους 6ήμερης απασχόλησης θα έχει τις ίδιες απολαβές με τον εργαζόμενο της

Αριθμός απόφασης: 547/2019

5νθήμερης πλήρους απασχόλησης, υπό το ίδιο ακριβώς ωρομίσθιο (3,927B3,93 €) αλλά υπό διαφορετικά ημερομίσθια (26,18 € και 31,41 € αντίστοιχα). 2) Σύμφωνα με τα ανωτέρω: το ωρομίσθιο (και όχι το ημερομίσθιο) είναι το θεμελιώδες μέγεθος στους υπολογισμούς. Το ωρομίσθιο για ένα εργαζόμενο δεν μπορεί να έχει μία αξία όταν υπολογίζονται οι μικτές αποδοχές και άλλη αξία όταν υπολογίζονται τα Δώρα-επιδόματα. Στο ανωτέρω παράδειγμα, με τον αντίστροφο υπολογισμό έχουμε: (Ωρομίσθιο) = (Ημερομίσθιο)/2 = [(Δώρο Πάσχα)/(1,046666 προσαυξήσεις)/(15)]/2 = 3,911 € (και όχι 3,93 €). 3) Η επιτροπή συμπεραίνει ότι ο οικονομικός φορέας, λαμβάνοντας ως θεμελιώδες και σταθερό μέγεθος εκείνο του ημερομίσθιου των 26,18 € (που αφορά δήμερη απασχόληση για 40 ώρες της εβδομάδας), προέβη σε αναγωγή ωρομισθίου με όρους 5νθήμερης και 8ωρης απασχόλησης, καταλήγοντας με αυτόν τον τρόπο σε υποδεέστερο ωρομίσθιο. Συνέπεια της ανωτέρω πρακτικής είναι το γεγονός ότι οι δαπάνες που αφορούν τα Δώρα-επιδόματα να συμπαρασύρουν το ύψος της προσφοράς κάτω του κατωφλίου που ορίζει το νόμιμο εργοδοτικό κόστος. Από τα ανωτέρω, προκύπτει ότι για τις εξεταζόμενες δομές η προσφορά απορρίπτεται ως μη κατάλληλη».

Με την υπ' αριθμ. 576/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν τα ως άνω δύο ΠΡΑΚΤΙΚΑ.

4. Επειδή, κατά της τελευταίας απόφασης, με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της, προσέφυγε η προσφεύγουσα καταθέτοντας, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 28.03.2019, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου της ΑΕΠΠ όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού, την υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή αιτούμενη την ακύρωσή της.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, όπως ομολογεί η προσφεύγουσα (σελ. 4 της Προσφυγής), την 19.03.2019, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, δια ανάρτησης στο ΕΣΗΔΗΣ την 28.03.2019, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) Κανονισμού.

Αριθμός απόφασης: 547/2019

6. Επειδή, η προσφεύγουσα, στρεφόμενη κατά της επίμαχης Απόφασης ασκεί την Προδικαστική Προσφυγή με άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον (ΣτΕ (Γ΄ Τμήμα) 328/2011, ΕΑ 213/2011, (Δ΄ Τμήμα, 7μελές) 2166/2003, (Ε΄ Τμήμα) 414/2002, Ολομ. 280/1996), καθώς, δραστηριοποιούμενη επιχειρηματικά στον τομέα της παροχής υπηρεσιών καθαριότητας, συμμετείχε στον επίμαχο Διαγωνισμό και πλέον μετά την έκδοση της προσβαλλόμενης Απόφασης με την οποία έγινε απορρίφθηκε, παρανόμως όπως υποστηρίζει η ίδια, η προσφορά της, ενώ μάλιστα είχε την χαμηλότερη τιμή προσφοράς για τα τμήματα στα οποία συμμετείχε, υφίσταται βλάβη, όπως απαιτείται από τις διατάξεις των άρθρων 360 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 Π.Δ. 39/2017.

7. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, κοινοποίησε την 01.04.2019 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις υπ' αριθμ. πρωτ. 2203/01.04.2019 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή αιτούμενη την απόρριψή της.

8. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «...», αφού η εν λόγω προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην Παρεμβαίνουσα μέσω του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 01.04.2019, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε στις 10.04.2019, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος για τα τμήματα του Διαγωνισμού που συμμετείχε η προσφεύγουσα.

9. Επειδή στο άρθρο 2. ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ (ΥΠΟ)ΦΑΚΕΛΟΥ «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» της Διακήρυξης ορίζεται ότι: *«Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά».* Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια (με εντολή του υποψηφίου) το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο σε μορφή αρχείου τύπου .pdf (επινομαζόμενο και ως

Αριθμός απόφασης: 547/2019

«εκτύπωση» Οικονομικής Προσφοράς Προμηθευτή) το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα στον υπο-φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο τύπου .pdf. Επιπλέον, στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» (επί ποινή απορρίψεως) υποβάλλονται ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf: το συμπληρωμένο ηλεκτρονικά και υπογεγραμμένο ψηφιακά «ΤΕΥΧΟΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» σύμφωνα με το σχετικό Υπόδειγμα (Παράρτημα Δ') για κάθε δομή, το οποίο είναι διαθέσιμο σε ηλεκτρονική –επεξεργάσιμη μορφή) καθώς και αντίγραφο της ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ (ή οποιουδήποτε άλλου ισχύοντος εργασιακού καθεστώτος) στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι του υποψηφίου Αναδόχου.». Επίσης στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Δ' της Διακήρυξης ορίζεται ότι «Σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν.3863/2010 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών», με την παρούσα, οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) θα εξειδικεύουν με ποινή αποκλεισμού στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. Οι υποψήφιοι πρέπει να υπολογίζουν στην προσφορά τους ΕΥΛΟΓΟ ΠΟΣΟΣΤΟ: - ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ παροχής των υπηρεσιών τους, το οποίο η Αναθέτουσα Αρχή ορίζει ότι αποτελεί τουλάχιστον το 2% (δύο τοις εκατό) του ύψους της προσφοράς ανά δομή, και ο υποψήφιος ανάδοχος επί ποινή απορρίψεως δεν μπορεί να συνυπολογίσει ποσοστό μικρότερο αυτού. - ΤΩΝ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ, όπου η προσφερόμενη τιμή θα πρέπει να είναι εύλογη υπό την έννοια ότι αρκεί για την κάλυψη των αναγκών στην κάθε δομή. Σε αυτή την κατηγορία, εάν κριθεί σκόπιμο, η Αναθέτουσα Αρχή δύναται να ζητήσει πρόσθετη

Αριθμός απόφασης: 547/2019

διευκρίνιση-τεκμηρίωση για το ύψος της συγκεκριμένης δαπάνης. - του ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟΥ ΚΕΡΔΟΥΣ, το οποίο η Αναθέτουσα Αρχή ορίζει ότι αποτελεί τουλάχιστον το 5% (πέντε τοις εκατό) του ύψους της προσφοράς ανά δομή, και ο υποψήφιος ανάδοχος επί ποινή απορρίψεως δεν μπορεί να συνυπολογίσει ποσοστό μικρότερο αυτού. - των ΝΟΜΙΜΩΝ ΥΠΕΡ ΔΗΜΟΣΙΟΥ & ΤΡΙΤΩΝ ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ, το οποίο ανέρχεται σε 0,12432% του ύψους της προσφοράς ανά δομή. Τα ανωτέρω % ποσοστά υπολογίζονται (& ελέγχονται) διαιρώντας τη συγκεκριμένη τιμή ως προς το συνολικό προσφερόμενο τίμημα, ενώ η υπέρβαση (ακόμα και για τις κρατήσεις) δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού. Προσφορά που περιέχει τιμή σε συνάλλαγμα ή με ρήτρα συναλλάγματος απορρίπτεται ως απαράδεκτη. * Οι υποψήφιοι, θα πρέπει να κάνουν χρήση των συντελεστών-δεικτών που παρατίθενται στον Πίνακα του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Γ', όπου ΓΙΑ ΚΑΘΕ ΔΟΜΗ αναγράφονται τα: - άτομα/ ημέρα - ώρες/άτομο/ημέρα - ημέρες/ εβδομάδα - ημέρες εργασίας ατόμου/έτος - ώρες εργασίας ατόμου/έτος -ετήσιος Προϋπολογισμός. Οι συγκεκριμένοι δείκτες του Πίνακα δεν επιδέχονται τροποποίησης ή ερμηνείας, έτσι ώστε όλοι οι υποψήφιοι να υπολογίζουν με τα ίδια δεδομένα. Το έτος αντιστοιχεί σε 52 εβδομάδες.»

10. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

11. Επειδή η προσφεύγουσα με την προσφυγή της ισχυρίζεται ότι παρανόμως απερρίφθη η προσφορά της επειδή «...οι υπολογισμοί στους οποίους αναφέρεται η Επιτροπή Αξιολόγησης δεν είναι κατανοητό πώς καθιστούν την προσφορά μας μη κατάλληλη και δήθεν κάτω του κόστους. Η

Αριθμός απόφασης: 547/2019

εταιρία μας υπολόγισε με πλήρη σαφήνεια το ημερομίσθιο και το ωρομίσθιο, καθώς και τα αντίστοιχα δώρα Πάσχα, επιδόματα κοκ. Οι υπολογισμοί της Αναθέτουσας Αρχής δεν άγουν κατά λογική ακολουθία σε μη σύννομο της προσφοράς, όντες μάλιστα ανεπίδεκτοι οποιασδήποτε εκτίμησης. Με άλλες λέξεις, δεν προκύπτει κατά ποιο ποσό η προσφορά μας δήθεν είναι χαμηλότερη του ελάχιστου εργοδοτικού κόστους, όπως φέρεται να υπονοεί η αναθέτουσα αρχή. Το εάν η Αναθέτουσα Αρχή εφαρμόζει διαφορετικό τρόπο υπολογισμού, αυτό δεν καθιστά την προσφορά μας εσφαλμένη, εφόσον ο διαφορετικός τρόπος που εφάρμοσε η εταιρία μας είναι καθ' όλα νόμιμος και ουδεμία πλημμέλεια μπορεί να αποδοθεί σε αυτόν στο μέτρο που τηρούνται όλες οι προβλέψεις της εργατικής νομοθεσίας (ΕΑ ΣτΕ 272/2008). Σύμφωνα με το σκεπτικό της επιτροπής η εταιρία μας απορρίπτεται από τον διαγωνισμό της Περιφέρειας ... με αρ.διακ λόγω του ότι ο υπολογισμός που γίνεται για τα δώρα και τα επιδόματα δεν γίνεται με βάση το ημερομίσθιο, παράδειγμα για δίωρη απασχόληση : $2 \times 26,18 \times 0,15 = 7,85\text{€}$, αλλά με βάση το ημερομίσθιο χωρίς την προσαύξηση του Σαββάτου όπως ορθά υπολογίζει η εταιρία μας. Και αυτό το υπολογίζουμε γιατί όπως αναφέρεται ξεκάθαρα στον Τόμο 74/2018 Δ.Ε.Ν. Τεύχος 1727 σελ. 205 και Τόμο 74/2018 Δ.Ε.Ν. Τεύχος 1732 σελ. 592 (τα οποία και σας επισυνάπτουμε): 1.Όσον αφορά το επίδομα αδείας, αυτό ακολουθεί τις αποδοχές αδείας μέχρι του $\frac{1}{2}$ του μισθού, για όσους αμείβονται με μισθό ή μέχρι των 13 ημερομισθίων, για όσους αμείβονται με ημερομίσθιο, ως << ημερομίσθιο» νοουμένου του $\frac{1}{6}$ της εβδομαδιαίας αμοιβής, δηλαδή του αντιστοιχούντος στις 6,66 ώρες . Πχ για το 2ωρο βάση ΔΕΝ έχουμε 13ημέρες χ (σύνολο εβδομαδιαίων αποδοχών) / 6 άρα 13ημέρες *(2ώρες *26,18 *0,15 *5ημέρες εργασίας)/6 =85,09€ , που είναι αντίστοιχο με αυτό που υπολογίζει η εταιρία μας και έχει το ίδιο αποτέλεσμα $13\text{ημέρες} * 26,18\text{€} / 8 * 2 \text{ ώρες} = 85,09\text{€}$.

2. Για τα δώρα Πάσχα και Χριστουγέννων, όταν η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 και μικρότερη ημερησίως των 6,66 (6ήμερο) ή των 8 (πενθήμερο) ωρών, τότε το πλήρες ωράριο είναι και πάλι για μεν τον αμειβόμενο με μηνιαίο μισθό ίσο με Α του μισθού (Πάσχα) ή 1 μισθό (Χριστούγεννα) αναλόγως μειωμένο, ενώ για τον αμειβόμενο με ημερομίσθιο, ίσο με 15 ημερομίσθια (Πάσχα) ή 25 ημερομίσθια (Χριστούγεννα) τα οποία και στο πενθήμερο εξευρίσκονται βάσει και της 6ης ημέρας την εβδομάδα π.χ. μισθωτός αμειβόμενος με ημερομίσθιο απασχολείται επί 4 ώρες ημερησίως επί 5 ημέρες

Αριθμός απόφασης: 547/2019

την εβδομάδα. Ενώ το ποσό που δικαιούται ημερησίως βάσει των ωρών απασχολήσεώς του είναι ίσο με 4 ωρομίσθια, το ημερομίσθιο του, για τον υπολογισμό του δώρου είναι ίσο με 20 ώρες δια των 6 ημερών, δηλαδή 3,333 ωρομίσθια. 3. Ο υπολογισμός και η στρογγυλοποίηση των αποδοχών γίνεται επί του ημερομίσθιου και όχι επί του ωρομίσθιου που αναφέρουμε ως βάση υπολογισμού. Στην ΕΓΣΣΕ, στο έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας και στο σύστημα ... συμπληρώνεται και στρογγυλοποιείται σε 2 δεκαδικά ψηφία το ημερομίσθιο και όχι το ωρομίσθιο. Εν κατακλείδι, στρογγυλοποίηση γίνεται στο ημερομίσθιο και στον μισθό και όχι στο ωρομίσθιο γιατί η βάση υπολογισμού είναι το : $26,18 \times 0,15 * \text{ώρες εργατοτεχνίτη} = 3,927\text{€} * \text{ώρες εργατοτεχνίτη}$. 4. Παραθέτουμε ενδεικτικά τους υπολογισμούς βάση της κείμενης νομοθεσίας και των υπολογισμών της εταιρείας μας για τη δομή 1 Διοικητήριο Περιφέρειας ... 1 άτομο 6ωρο και 5 άτομα 4ωρα με πενθήμερη απασχόληση Δευτέρα έως Παρασκευή (το ημερομίσθιο για το σύνολο των εργαζομένων θα ήταν $3,927 * 6 \text{ώρες} = 23,56\text{€} + 5 \text{άτομα από } 3,927 * 4 \text{ώρες} = 15,71\text{€}$ έκαστο άρα $5 * 15,71\text{€} = 78,55\text{€}$, άρα το συνολικό ημερομίσθιο θα ήταν $23,56 + 78,55 = 102,11\text{€}$. Ο υπολογισμός του επιδόματος αδείας για το σύνολο των ωρών του έτους θα ήταν: $13 \text{ημέρες} \times (\text{σύνολο εβδομαδιαίων αποδοχών}) / 6$ άρα $13 \text{ημέρες} \times (102,11\text{€} \text{ ημερομίσθια} \times 5 \text{ ημέρες εργασίας}) / 6 = 1106,19\text{€}$ για το σύνολο ωρών του έτους. Η εταιρεία μας υπολογίζει : στο κεφάλαιο υπολογισμού κόστους υπηρεσιών για τον 6ωρο εργαζόμενο επίδομα αδείας 255,84€ και για τον κάθε 4ωρο 170,56€ , οπότε για τα 5 άτομα 4ωρα 852,80€ και, άρα το συνολικό επίδομα αδείας που υπολογίζει η εταιρείας μας για το σύνολο των εργαζομένων είναι $255,84 + 852,80 = 1108,64\text{€}$ με αποτέλεσμα να υπερκαλύπτει το νόμιμο συνολικό ετήσιο επίδομα αδείας. Όσον αφορά τον υπολογισμό αδείας, είτε αναφέρουμε: $20 \times 3,927\text{€} = 78,54\text{€}$ (υπολογισμός με ωρομίσθιο) είτε $24 \times 26,18 / 8 = 78,54$ (υπολογισμός με ημερομίσθιο) έχουμε το ίδιο αποτέλεσμα. Ο ορισμός του νομοθέτη ότι αυτό που ισχύει για τους εργαζόμενους πλήρους απασχόλησης ισχύει και για τους εργαζόμενους μερικής απασχόλησης, μειωμένο ως προς τις ώρες, ανταποκρίνεται πλήρως στο παραπάνω παράδειγμα, δηλαδή ο εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης δικαιούται 24 ημέρες επειδή για τον υπολογισμό του μισθού του υπολογίζουμε και την προσαύξηση του Σαββάτου. Όσον αφορά των υπολογισμό των δώρων Πάσχα και Χριστουγέννων βάση του ΔΕΝ και όσων αναγράφονται ανωτέρω τα νόμιμα θα ήταν τα εξής : Δώρο Πάσχα

Αριθμός απόφασης: 547/2019

15 ημέρες χ (102,11€ ημερομίσθια χ 5 ημέρες εργασίας) / 6 = 1276,38€ για το σύνολο ωρών του έτους , Και η εταιρεία μας υπολογίζει δώρο Πάσχα για τον 6ωρο 307,32€ και για τα 5 άτομα 4ωρα 204,88€ έκαστο, οπότε $5 \cdot 204,88€ = 1024,40€$, άρα συνολικό δώρο πάσα $307,32€ + 1024,40€ = 1331,72€$ το οποίο υπερκαλύπτει το νόμιμο συνολικό δώρων Πάσχα . Δώρο Χριστουγέννων 25 ημέρες χ (102,11€ ημερομίσθια χ 5 ημέρες εργασίας) / 6 = 2127,29€ για το σύνολο ωρών του έτους , Και η εταιρεία μας υπολογίζει δώρο Χριστουγέννων για τον 6ωρο 511,68€ και για τα 5 άτομα 4ωρα 341,12€ έκαστο , οπότε $5 \cdot 341,12€ = 1705,60€$, άρα συνολικό δώρο Πάσχα $511,68€ + 1705,60€ = 2217,28€$ το οποίο υπερκαλύπτει το νόμιμο συνολικό δώρων Χριστουγέννων . Με βάση τα παραπάνω, γίνεται κατανοητό ότι ο υπολογισμός μας γίνεται αυστηρά με βάση την κείμενη νομοθεσία και σε καμία περίπτωση δεν γίνεται υπολογισμός που υπολείπεται του κατώτερου ελαχίστου νόμιμου εργατικού κόστους. Συνεπώς, η οικονομική προσφορά μας για τα τμήματα στα οποία συμμετείχαμε ήταν καθ' όλα σύννομη και εσφαλμένως απορρίφθηκε βάσει όσων ακατάληπτων κατέγραψε η Επιτροπή Διαγωνισμού στο Πρακτικό της.»

12. Επειδή η αναθέτουσα αντικρούει την προσφυγή και αναφέρει σχετικώς ότι «...Η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι, αφενός, υπολόγισε νομίμως με πλήρη σαφήνεια το ημερομίσθιο και το ωρομίσθιο, καθώς και τα αντίστοιχα δώρα Πάσχα, επιδόματα και, αφετέρου, ότι η απόρριψη της προσφοράς της προκύπτει λόγω του διαφορετικού τρόπου υπολογισμού που εφαρμόζει η Αναθέτουσα Αρχή. Επ' αυτών αναφέρουμε τα εξής: Η προσφεύγουσα, εκτός του υποδείγματος της διακήρυξης, επισυνάπτει (ανά δομή) επιπρόσθετο αρχείο στο οποίο παραθέτει αναλυτικά τη μέθοδο υπολογισμού του εργοδοτικού κόστους, στο οποίο αποτυπώνει -επί λέξει- τα ακόλουθα: «Σύμφωνα με την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. καθαρίστρια χωρίς προϋπηρεσία η οποία εργάζεται σε εταιρεία παροχής υπηρεσιών υπόκειται στα παρακάτω: [..]

3. Οι εργαζόμενοι απασχολούνται με σύστημα πενθήμερης εργασίας
4. Όταν εργάζεται έναν χρόνο δικαιούται τα κάτωθι δώρα - επιδόματα - άδειες :
 - Δώρο Χριστουγέννων 25 ημερομίσθια συν προσαύξηση 4,16666%
 - Δώρο Πάσχα 15 ημερομίσθια συν προσαύξηση 4,16666%
 - Επίδομα άδειας 13 ημέρες εργασίας

Αριθμός απόφασης: 547/2019

• *Ετήσια άδεια 20 ημέρες εργασίας για τον πρώτο χρόνο εργασίας (με σύστημα πενθήμερης εργασίας) Ν. 3302/2004 άρθρο 1.» Επιπλέον, η προσφεύγουσα δηλώνει ότι η προσφορά της αφορά εργαζομένους άνω των 25 ετών, χωρίς προϋπηρεσία υπό καθεστώς μερικής απασχόλησης. Σημειώνεται ότι το πλήθος των ωρών απασχόλησης ημερησίως (πχ δύο ώρες στη δομή 4) είναι δεδομένο της διακήρυξης, ενώ ο ίδιος ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αποτυπώσει τον υπολογισμό και το ύψος του ωρομισθίου (πχ 26,18 € x 6 ημέρες : 40 ώρες = 3,93 €). Επιπροσθέτως, όπως άλλωστε σημειώνει και η επιτροπή αξιολόγησης στο οικείο πρακτικό της, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία (Τόμος 72/2016 Δελτίο Εργατικής Νομοθεσίας - Αριθμός Τεύχους 1688): «για τις περιπτώσεις μερικής απασχόλησης (σ.σ. ο οικ. φορέας δηλώνει ότι η προσφορά του αφορά τέτοιους), ο απασχολούμενος καθημερινώς (επί λιγότερες εν σχέσει προς την πλήρη απασχόληση ώρες) θα λάβει δώρο όσα ημερομίσθια (ή τριακοστά του μισθού) λαμβάνει και ο πλήρως απασχολούμενος βάσει όμως των μειωμένων αναλόγως προς τον χρόνο απασχόλησής του αποδοχών». Επομένως, με βάση τα όσα προβλέπουν οι διατάξεις αλλά και ο ίδιος ο προσφεύγων έχει δηλώσει, εύλογα θα έπρεπε: 1) να υπολογίσει το ημερομίσθιο ως: γινόμενο ωρών ημερησίως επί το ωρομίσθιο. 2) να υπολογίσει το αντίστοιχο κόστος ως: γινόμενο του αριθμού ημερομισθίων επί ημερομίσθιο συν τις όποιες προσαυξήσεις. Αντί αυτού, επανακαθόρισε το ωρομίσθιο σε «αναλογούν» κατά περίπτωση και το πολλαπλασίασε επί των συνολικών ωρών απασχόλησης. Προκειμένου να εξεταστεί το ανωτέρω σκεπτικό, η προσφεύγουσα εταιρία ερωτήθηκε σχετικώς από την Αναθέτουσα Αρχή (μήνυμα ΕΣΗΔΗΣ 22/02/2019 15:56:09). Στην απάντησή της (μήνυμα ΕΣΗΔΗΣ 01/03/2019 09:36:15), η προσφεύγουσα ουσιαστικά επαναδιατύπωσε το ίδιο περιεχόμενο της αρχικής ανάλυσης, χωρίς να αναλύσει ουσιαστικά και ποιοτικά την ακολουθούμενη μεθοδολογία. Κατά την άποψή μας, η επιτροπή αξιολόγησης ορθώς γνωμοδότησε υπέρ της απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας εταιρείας «...», με το σκεπτικό που παρατέθηκε αναλυτικά στο 2ο Πρακτικό της και -ακολούθως- ενσωματώθηκε στην προσβαλλόμενη πράξη. Θεωρούμε ότι με τα όσα παρατίθενται στην προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, το σκεπτικό με το οποίο απορρίπτεται η συγκεκριμένη προσφορά εκτίθεται πλήρως, αναλυτικά και χωρίς ασάφειες. Επομένως, είναι αβάσιμοι οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της προσφεύγουσας.*

Αριθμός απόφασης: 547/2019

Ως εκ τούτου, προς αποφυγή άσκοπων επαναλήψεων, επικαλούμαστε αυτούσιο το περιεχόμενο με το οποίο απορρίπτεται η προσφορά του οικονομικού φορέα «...» το οποίο συμπερασματικά διατυπώνουμε ακόλουθα: Ο προσφεύγων οικονομικός φορέας, κατά τον υπολογισμό των ημερομισθίων βάσει των οποίων εκτιμώνται τα δώρα-επιδόματα των εργαζομένων μερικής καθημερινής απασχόλησης, χρησιμοποίησε υποδεέστερο (του νομίμου) ωρομίσθιο, το οποίο προέκυψε από τις διαφορές των ημερομισθίων μεταξύ της δήμερης και της 5θήμερης 40ωρης εβδομαδιαίας εργασίας. Κατά συνέπεια, συμπαρασύρεται προς τα κάτω το συνολικό εργοδοτικό κόστος. Κατόπιν των ανωτέρω, θεωρούμε ότι οι αιτιάσεις της προσφεύγοντος οικονομικού φορέα «...Ε.» είναι αβάσιμες και πως ορθά απορρίφθηκε η προσφορά του, καθώς δεν πληροί την απαίτηση περί κάλυψης του ελάχιστου νόμιμου εργοδοτικού κόστους που προβλέπει τόσο η κείμενη νομοθεσία, όσο και η αριθ. ... Διακήρυξη της ... της Περιφέρειας ...».

13. Επειδή η παρεμβαίνουσα αιτείται ομοίως την απόρριψη της προσφυγής και αναφέρει ότι «Σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζομένους να τηρούν, κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί του ελάχιστου κόστους εργασίας. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία, ελλείψει σχετικής ρήτρας στη διακήρυξη, οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελάχιστου, κατά νόμον, εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος του στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών αλλά μετά την σύναψη της σχετικής σύμβασης, δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσης, αλλά δημιουργεί συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού και προσκρούει, για τον λόγο αυτό, και στην αρχή της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. Στην προκειμένη περίπτωση στην υπ' αριθ. 19040/1981 υπουργική απόφαση ορίζονται τα εξής: «Άρθρο 1. Όλοι οι μισθωτοί, που αμείβονται με μισθό ή με ημερομίσθιο, δικαιούνται, από τους πάσης φύσεως εργοδότες τους : α) Επίδομα εορτών Χριστουγέννων ίσο με ένα μηνιαίο μισθό για τους αμειβόμενους με μισθό και με 25 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο και β) Επίδομα εορτών Πάσχα, ίσο με μισό μηνιαίο μισθό, για τους αμειβόμενους με μισθό, και με 15 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με

Αριθμός απόφασης: 547/2019

ημερομίσθιο. Άρθρο 3. Σαν καταβαλλόμενος μισθός ή ημερομίσθιο νοείται το σύνολο των τακτικών αποδοχών του μισθωτού, από τις οποίες εξαιρείται μόνο το επίδομα "δυσχερούς διαβιώσεως" το οποίο αποκλείεται από το Ν.Δ. 907/ 1971.

2. Τακτικές αποδοχές για την εφαρμογή των διατάξεων της παρούσης θεωρούνται ο μισθός ή το ημερομίσθιο, καθώς και κάθε άλλη παροχή (είτε σε χρήμα, είτε σε είδος, όπως τροφή, κατοικία, κ.λ.π.) εφόσον καταβάλλεται από τον εργοδότη σαν συμβατικό ή νόμιμο αντάλλαγμα της παρεχομένης από τον μισθωτό εργασίας τακτικά κάθε μήνα, ή κατή επανάληψη περιοδικά, κατά ορισμένα χρονικά διαστήματα του χρόνου.». Συγκεκριμένα: Ο απασχολούμενος καθημερινώς (επί λιγότερες εν σχέσει προς την πλήρη απασχόληση ώρες) θα λάβει ως δώρο όσα ημερομίσθια λαμβάνει και ο πλήρως απασχολούμενος, βάσει των μειωμένων, αναλόγως προς τον χρόνο απασχολήσεώς του, αποδοχών. Σημειωτέον η ως άνω υπουργική απόφαση που ορίζει τα των δώρων αποτελεί και την ισχύουσα νομοθεσία την οποία όφειλε να λάβει υπόψη της η προσφεύγουσα κατά τη σύνταξη της προσφοράς της. Με τα δεδομένα αυτά τα αποσπάσματα που έχουν κατατεθεί από την προσφεύγουσα σχετικά με τον υπολογισμό των Δώρων καθώς και του Επιδόματος Αδείας στο καθεστώς της μερικής απασχόλησης, αποτελούν ισχυρισμούς και μόνο καθώς δε συνδέονται με κανέναν Νόμο Εργατικής και Ασφαλιστικής Νομοθεσίας. Συνεπώς η προσφεύγουσα για την διαμόρφωση της προσφοράς της δεν έχει λάβει υπόψη της την ισχύουσα εργατική νομοθεσία. Επιπρόσθετα, ο λανθασμένος αυτός τρόπος υπολογισμού που ακολουθεί η προσφεύγουσα για τα Δώρα και το Επίδομα Αδείας έχει ως άμεση συνέπεια τις χαμηλότερες μικτές αποδοχές αυτών και φυσικά τις λιγότερες εργοδοτικές εισφορές. Τέλος, στην ανάλυση του εργατικού κόστους και συγκεκριμένα στον Πίνακα εξαγωγής των συντελεστών ανά κατηγορία, έχει εσφαλμένα υπολογιστεί το σύνολο ημερών αντικατάστασης αδείας, καθώς στην πλήρη απασχόληση οι αποδοχές του εργαζόμενου αντιστοιχούν σε για 24 ημέρες (20 ημέρες αδείας / έτος * 1,2 (αναλογία Σαββάτου) = 24 ημέρες). Κατά συνέπεια, έχουν λανθασμένα υπολογιστεί η αναλογία των Δώρων, του Επιδόματος Αδείας και της Αποζημίωσης Αδείας καθώς στηρίζονται άμεσα με τις βασικές ημέρες υπολογισμού. Όλα τα παραπάνω, συνθέτουν ένα εσφαλμένο τρόπο εξαγωγής του εργατικού κόστους και καταλήγουν σε χαμηλότερο του νόμιμου πραγματικού κόστους. Κατόπιν τούτου ορθώς και με επαρκή αιτιολογία η προσβαλλόμενη απόφαση της

Αριθμός απόφασης: 547/2019

αναθέτουσας αρχής απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας και όσα περί του αντιθέτου διατείνεται αυτή στην υπό κρίση προσφυγή της είναι απορριπτέα ως αβάσιμα.».

14. Επειδή ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι η προσφεύγουσα κατέθεσε την οικονομική της προσφορά συμπεριλαμβάνοντας σε αυτή τον πίνακα του Παραρτήματος Δ της Διακήρυξης, όπου σε αυτόν υπολόγισε το ημερομίσθιο, βάσει του οποίου εκτιμάται το δώρο – επίδομα των εργαζόμενων μερικής απασχόλησης, με επανακαθορισμένο ωρομίσθιο το οποίο πολλαπλασίασε επί των συνολικών ωρών απασχόλησης. Εν συνεχεία εκλήθη από την αναθέτουσα αρχή μέσω ΕΣΗΔΗΣ με το υπ' αριθμ. πρωτ. ... έγγραφο παροχής διευκρινήσεων, να διευκρινίσει βάσει του Παραρτήματος Δ της Διακήρυξης και της εργατικής νομοθεσίας σχετικά με το ελάχιστο κόστος εργασίας, το γεγονός ότι στην προσφορά του στα πεδία της στήλης του τρόπου υπολογισμού του κόστους για κάθε εργαζόμενο στη δομή, χρησιμοποιήθηκαν συντελεστές επί των ωρών εργασίας (οι οποίοι βάσει της συνημμένης ανάλυσης προσδιορίζουν τις αναλογίες στην εργατοώρα), υπολογίζοντας έτσι με διαφορετική μέθοδο από τα αναγραφόμενα στην αρχή της ίδιας ανάλυσης (δηλαδή: αριθμός ημερομισθίων επί ημερομίσθιο συν τις όποιες προσαυξήσεις), όπως επίσης και ότι από τις ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη εξαιρέθηκαν οι αμοιβές που σχετίζονται με το επίδομα αδειάς και της αδειάς του αντικαταστάτη. Ακολούθως η προσφεύγουσα με το από 01.03.2019 απαντητικό της έγγραφο δήλωσε επί λέξει ότι έχει καταθέσει: «*στους πίνακες-ηλεκτρονικά αρχεία ανάλυση κόστους 2.2,3.2,4.2,5.2,6.2,7.2 πλήρη και λεπτομερή ανάλυση του κόστους των ημερομισθίων , καθώς και των δώρων , επιδομάτων και κόστους αντικατάστασης. Η ανάλυση αυτή δεν αποτυπώνεται στους ζητούμενους πίνακες-ηλεκτρονικά αρχεία 2.1,3.1,4.1,5.1,6.1,7.1 με συντελεστές , αλλά σε κόστος €/ώρα δηλαδή 3,93€/ώρα ωρομίσθιο , 0,197€/ώρα δώρο Πάσχα , 0,328€/ώρα δώρο Χριστουγέννων , 0,164€/ώρα επίδομα αδειάς , 0,369€/ώρα κάλυψη κανονικής αδειάς , 0,024€/ώρα άδεια αντικαταστάτη (όπου η αναλογία αντικατάστασης άδειας είναι $0,369+0,024=0,393€/ώρα$ όσο αναγράφεται στα πινακίδια ανάλυσης) .Ο υπολογισμός αυτός γίνεται υπολογίζοντας όλα τα κόστη για ένα έτος εργασίας και διαιρώντας το με τις 260 ημέρες εργασίας στο έτος , όπως τις ορίζει η διακήρυξη για κάθε ένα κόστος*

Αριθμός απόφασης: 547/2019

ξεχωριστά (δώρα , επιδόματα κτλ) .Έτσι γίνεται κατανοητό ότι αυτό που προσπαθήσαμε με την προσφορά μας είναι να σας αποδώσουμε κάθε κόστος ξεχωριστά ανά ώρα εργασίας και κατ' επέκταση πολλαπλασιάζοντας το κάθε κόστος χωριστά με τις ώρες κάθε δομής να αποτυπώνεται ακόλουθα και το κάθε επιμέρους κόστος αλλά και το συνολικό. Όπως για παράδειγμα για τη δομή 1 οι μικτές αποδοχές για 1 άτομο δωρο/ημέρα είναι $3,93\text{€} \cdot 1560\text{ώρες} = 6130,80\text{€}$ ετησίως. Όπως φαίνεται στις αναλύσεις της εταιρείας μας γίνονται οι υπολογισμοί για 1 άτομο αλλά και συνολικά αποτυπώνοντας τα κόστη ξεκάθαρα . Σε κάθε περίπτωση στον ηλεκτρονικό φάκελο της εταιρείας μας , έχουν συμπληρωθεί τα υποδείγματα οικονομικών προσφορών ανά δομή , έχει δοθεί τεκμηρίωση του υπολογισμού του κόστους ανά δομή και το εργατικό κόστος της εταιρείας μας κατά τον χρόνο κατάρτισης της προσφοράς μας δεν υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους . Επίσης στα κατατεθειμένα ηλεκτρονικά αρχεία των οικονομικών προσφορών της εταιρείας μας, φαίνεται πλήρως επιμέρους για κάθε τμήμα ότι οι εισφορές του επιδόματος αδείας έχουν συμπεριληφθεί στον υπολογισμό του εργατικού κόστους . Δεν έχουν υπολογιστεί μόνο οι εργοδοτικές εισφορές για την αποζημίωση μη ληφθείσας άδειας των αντικαταστατών , διότι δεν υπόκεινται σε εργοδοτικές εισφορές». Όμως ο τρόπος υπολογισμού αυτός του ημερομίσθιου, με επανακαθορισμένο ωρομίσθιο το οποίο η προσφεύγουσα πολλαπλασίασε επί των συνολικών ορών απασχόλησης και όχι ως γινόμενο ωρών ημερησίως επί το ωρομίσθιο ώστε να υπολογιστεί ακολούθως το αντίστοιχο κόστος ως γινόμενο του αριθμού ημερομισθίων επί το ημερομίσθιο συν τις προσαυξήσεις, είχε ως αποτέλεσμα να προκύψει μικρότερο ωρομίσθιο από το νόμιμο και ως εκ τούτου το εργατικό κόστος να υπολογισθεί με εσφαλμένο τρόπο και να είναι τελικά χαμηλότερο από το νόμιμο. Επομένως η προσφεύγουσα με το να λάβει ως σταθερό μέγεθος το ποσό των 26.18 ευρώ (το οποίο είναι η αμοιβή για 6 ημέρες απασχόλησης για 40 ώρες την εβδομάδα) προέβη σε αναγωγή ωρομισθίου με όρους πενθήμερης και οκτάωρης απασχόλησης και κατέληξε σε χαμηλότερο ωρομίσθιο και έτσι οι δαπάνες των δώρων – επιδομάτων ήταν χαμηλότερες με το ύψος της προσφοράς να πέφτει κάτω από το όριο του νόμιμου εργοδοτικού κόστους. Επομένως η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας δεν κάλυπτε το απαιτούμενο από την Διακήρυξη και την εργατική νομοθεσία ελάχιστο εργοδοτικό κόστος. Κατόπιν των ανωτέρω ο λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

Αριθμός απόφασης: 547/2019

15. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

16. Επειδή η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

17. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 02 Μαΐου 2019 και εκδόθηκε στις 22 Μαΐου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Λαμπρινή Φώτη