

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 3 Φεβρουαρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 27/12/2022 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1878/29-12-2022 της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «...» που εδρεύει στην ..., οδός

-Κατά της ..., νόμιμα εκπροσωπούμενης, και

-Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., ..., και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της αναθέτουσας αρχής με αριθμό Φ.600.163/42/65159Σ.3136/16/12/2022 με θέμα «Διαγωνισμοί – Συμβάσεις (Σύναψη Σύμβασης Παροχής Υπηρεσιών ...).».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 60.000,00 ευρώ (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).

2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../2022 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής ... εκτιμώμενης αξίας 60.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 8/11/2022 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον

συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 1/12/2022.

3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν δύο (2) οικονομικοί φορείς, ήτοι ο προσφεύγων και η παρεμβαίνουσα. Με την απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό Φ.600.163/40/63819Σ.3017/6-12-2022 αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης η παρεμβαίνουσα ως μειοδότρια. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού σχετικά με την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών κατακύρωσης και αναδείχθηκε η παρεμβαίνουσα οριστική ανάδοχος της σύμβασης. Η απόφαση αυτή κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους μέσω του ΕΣΗΔΗΣ στις 19/12/2022.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (υπηρεσία), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού.

5. Ο προσφεύγων ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στην παρεμβαίνουσα στις 29/12/2022 και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτής στις 9/1/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η παρεμβαίνουσα άσκησε παρέμβαση στις 9/1/2022, νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι με την προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

8. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζει, σχετικά με τα τιθέμενα ζητήματα, τα εξής: «Άρθρο 4^ο ... 2. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν φάκελο προσφοράς (ηλεκτρονικώς) που περιέχει τους εξής υποφακέλους: α. Ένα (1) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά

Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά σύμφωνα με το άρθρο 5 της παρούσης και τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων. β. Ένα (1) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. ...ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 'Β' ΣΤΟ ΕΓΓΡΑΦΟ Φ.600.163/37/60955/Σ.2742 ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ. ... ΑΡΘΡΟ 4^ο Οι συμμετέχοντες υποχρεούνται να περιλαμβάνουν τις κάτωθι ενότητες στην 'ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ' τους: 1. ΕΚΘΕΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΟΜΑΔΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ (οργανόγραμμα του έργου, θέσεις υπευθύνων κ.λ.π.). ... α. Ο διαγωνιζόμενος θα καταθέσει πίνακες, στους οποίους θα εμφανίζονται: (1) Το Προσωπικό καθαρισμού: (α) Τον αριθμό των εργαζομένων [όχι λιγότερο από πέντε (5) άτομα]. (β) Τις ημέρες και ώρες εργασίας. (γ) Την συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. (δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά της 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. 2) Οι Επόπτες (Μέθοδος Επόπτευσης και Ελέγχου). 3) Ο Υπεύθυνος Έργου (Έλεγχος Υλοποίησης του έργου)».

9. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής ο προσφεύγων βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενος ότι το εργατικό κόστος που υπολόγισε υπολείπεται του νόμιμου. Ειδικότερα, ο προσφεύγων, αφού παραθέτει στην προσφυγή τους τις ισχύουσες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας και της ΕΓΣΣΕ, προβαίνει σε υπολογισμό του, κατά τους ισχυρισμούς του, ελάχιστου εργατικού κόστους εκτέλεσης της σύμβασης (χωρίς, σημειωτέον, οι υπολογισμοί της προδικαστικής προσφυγής να συμπίπτουν με αυτούς της οικονομικής προσφοράς του προσφεύγοντος). Στην συνέχεια, ο προσφεύγων, χωρίς να προβάλλει συγκεκριμένες πλημμέλειες της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ισχυρίζεται ότι το υπολογισθέν από αυτή εργατικό κόστος, ήτοι οι αποδοχές κάθε είδους και οι αντίστοιχες ασφαλιστικές εισφορές, υπολείπεται του νόμιμου, όπως ο ίδιος το υπολογίζει στην προσφυγή του, προβάλλοντας ότι από μόνη την διαφοροποίηση των υπολογισμών της σε σχέση με τους δικούς του

προκύπτει παράβαση των όρων της Διακήρυξης και της εργατικής νομοθεσίας εν γένει. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το εργατικό κόστος για την εκτέλεση της σύμβασης ανέρχεται συνολικά σε 60.205,00 ευρώ, η δε παρεμβαίνουσα το υπολόγισε σε 49.294,63 ευρώ, με αποτέλεσμα η προσφορά της να υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους κατά 10.910,37 ευρώ. Ο λόγος αυτός της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αόριστος και ανεπίδεκτος εκτίμησης και ως εκ τούτου ως απαράδεκτος. Και τούτο, διότι ο προσφεύγων δεν προβάλλει καμία ειδική και ορισμένη πλημμέλεια της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, δεν προσδιορίζει ποια από τα κονδύλια που παρατίθενται στην αναλυτική οικονομική προσφορά της υπολογίστηκαν κατά παράβαση συγκεκριμένων διατάξεων του νόμου και της Διακήρυξης και δεν προβάλλει μη τήρηση εκ μέρους της συγκεκριμένων υποχρεώσεων επιβαλλόμενων από την εργατική νομοθεσία. Κατόπιν των ανωτέρω, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι αόριστος (πρβλ. ΔΕφΑΘ 1961/2022, σκ. 30, ΔΕφΘεσ/νίκης 303/2022, ΕΑΔΗΣΥ 1687/2022, 1561,1562/2022, 945/2022, Σ822/2022, 761,762/2022, 1369/2021 κ.α.) και ως εκ τούτου απορριπτέος ως απαράδεκτος.

10. Με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι το υπολογισθέν από την παρεμβαίνουσα κόστος αναλωσίμων ποσού 25,00 ευρώ μηνιαίως δεν είναι επαρκές για την εκτέλεση της σύμβασης, διότι μόνο για τη χορήγηση των απαιτούμενων και προβλεπόμενων 180 ρολών υγείας ανά μήνα στο ... απαιτούνται άνω των 100,00 ευρώ με βάση τις τρέχουσες τιμές, πράγμα που, κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύοντα, καθιστά την προσφορά της παρεμβαίνουσας μη νόμιμη. Ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι αόριστος και ανεπίδεκτος εκτίμησης, δεδομένου ότι με αυτόν δεν προβάλλονται ειδικοί και συγκεκριμένοι ισχυρισμοί, με τους οποίους να αμφισβητείται βάσει συγκεκριμένων αριθμητικών δεδομένων και υπολογισμών η ακρίβεια και η επάρκεια της προσφερόμενης εκ μέρους της παρεμβαίνουσας τιμής (βλ. ΔΕφΑΘ 108/2019, σκ. 9, ΔΕφΠειρ 22/2017, σκ. 11, πρβλ ΕλΣυν Μείζ 804/2018, 1077/2016, 2456/2021). Αντιθέτως, δεν γίνεται καμία απολύτως αναφορά σε οποιοδήποτε πραγματικό δεδομένο, είτε σε αναφορά με το κόστος εκτέλεσης της συγκεκριμένης σύμβασης είτε, έστω, σε αναφορά με συγκριτικά δεδομένα, ενόψει των οποίων η προσφορά της παρεμβαίνουσας

να φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή. Ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος που στηρίζεται στην αυθαίρετη εκτίμηση του προσφεύγοντος ότι το κόστος ρολών υγείας για μία από τις εγκαταστάσεις της αναθέτουσας αρχής ανέρχεται σε 100,00 ευρώ μηνιαίως, χωρίς αυτός να επικαλείται να επικαλείται και να προσκομίζει στοιχεία για τις τρέχουσες τιμές πώλησης, δεν μπορεί να θεωρηθεί ειδικός και συγκεκριμένος. Για τους λόγους αυτούς, και ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

11. Ενόψει των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί, η παρέμβαση να γίνει δεκτή και να οριστεί η κατάπτωση του καταβληθέντος από τον προσφεύγοντα παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Φεβρουαρίου 2023 και εκδόθηκε στις 20 Φεβρουαρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ