

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 19.05.2021 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Ευαγγελία Μιχολίτση, Μέλη, δυνάμει της υπ' αριθ. 52/2021 Πράξης Προέδρου περί αναπληρώσεως του Μέλους Σταυρούλας Κουρή, ως αυτή ορίστηκε εισηγήτρια με τις υπ' αριθ. 867/2021 και υπ' αριθ. 884/2021 Πράξεις Προέδρου του 5ου Κλιμακίου.

Για να εξετάσει : α) την από 09.04.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 743/09.04.2021 της εταιρίας με την επωνυμία «...» με δ.τ. «...», νομίμως εκπροσωπούμενης και β) την από 12.04.2021 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 755/12.04.2021 της ... επιχείρησης ... με δ.τ. «...», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά της ...με την επωνυμία «...» και το δ.τ. «...» και της με αριθ. ...απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου αυτής περί εγκρίσεως του αποτελέσματος αξιολόγησης των Φακέλων Δικαιολογητικών/Τεχνικής Προσφοράς και Οικονομικής Προσφοράς που υποβλήθηκαν στο πλαίσιο του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την υπ' αρ. πρωτ. 9271/16-12-2020 Διακήρυξη.

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

Της παρεμβαίνουσας επί της με ΓΑΚ 743/2021 Προσφυγής ατομικής επιχείρησης του ... με δ.τ. «...».

Της παρεμβαίνουσας επί της με ΓΑΚ 755/2021 Προσφυγής εταιρίας με την επωνυμία «...» με δ.τ. «...»

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την με ΓΑΚ 743/2021 Προδικαστική Προσφυγή, η πρώτη προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης υπ' αριθ. ...απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ...κατά το μέρος που απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της.

2. Επειδή, με την με ΓΑΚ 755/2021 Προδικαστική Προσφυγή, η δεύτερη προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης υπ' αριθ. ...απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της ...κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι προσφορές της «...» και της «...» και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρία «...».

3. Επειδή, η παρεμβαίνουσα «...» επιδιώκει με την Παρέμβασή της να απορριφθεί η με ΓΑΚ 743/2021 Προσφυγή στο σύνολό της και να επικυρωθεί η νομιμότητα των προσβαλλόμενων αποφάσεων και του πρακτικού της επιτροπής κατά το μέρος που με αυτές απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της πρώτης προσφεύγουσας.

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

4. Επειδή, η παρεμβαίνουσα «...» επιδιώκει με την Παρέμβασή της να απορριφθεί η με ΓΑΚ 755/2021 Προσφυγή στο σύνολό της και να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης απόφασης.

5. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 9271/16-12-2020 Διακήρυξη προκηρύχθηκε από τη «...» ανοιχτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός άνω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου του έργου με τίτλο «ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΚΑΙ ΦΥΛΑΞΗΣ ΣΤΟ ... ΣΥΓΚΡΟΤΗΜΑ», εκτιμώμενης συνολικής ανώτατης προϋπολογισθείσας αξίας, χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης, εκατόν σαράντα οκτώ χιλιάδων οκτακοσίων ευρώ (148.800,00 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ 24%: εκατόν είκοσι χιλιάδων ευρώ (120.000,00 €), ΦΠΑ 24%: 28.800,00 €), και με το δικαίωμα προαίρεσης 50% διακοσίων είκοσι τριών χιλιάδων διακοσίων ευρώ (223.200,00 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός με δικαίωμα προαίρεσης χωρίς ΦΠΑ 24%: εκατόν ογδόντα χιλιάδων ευρώ (180.000,00€), ΦΠΑ 24%: 43.200,00 €) και με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, ήτοι κριτήριο μειοδοσίας και ανάδοχος ανακηρύσσεται όποιος από τους μειοδότες προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή για το σύνολο των υπηρεσιών φύλαξης και ασφάλειας, το κείμενο της οποίας καταχωρήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. την 17-12-2020, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου έλαβε συστημικό αριθμό Στον επίδικο διαγωνισμό, ο οποίος διενεργήθηκε την 12.01.2021 από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού, έλαβαν μέρος πέντε (5) διαγωνιζόμενοι, ήτοι η πρώτη προσφεύγουσα «...», η δεύτερη προσφεύγουσα «...», η εταιρία «...», η εταιρία «...» και η εταιρία «...». Μετά την κατάρτιση του καταλόγου προσφερόντων κατά σειρά μειοδοσίας του επίδικου διαγωνισμού, η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη σε έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

των εταιρειών που συμμετείχαν στον επίδικο διαγωνισμό και μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου κατήρτισε το υπ' αριθμ. 2059/17-03-2021 πρακτικό της, σύμφωνα με το οποίο απορρίφθηκαν ως απαράδεκτες οι προσφορές των υποψήφιων οικονομικών φορέων «...» και «...», όσον αφορά στους φακέλους των οικονομικών προσφορών, διότι οι οικονομικές προσφορές αμφοτέρων δεν ήταν σύμφωνες με την εργατική νομοθεσία και ως προς την πρώτη διότι προέβη σε λάθος τρόπο υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς, ενώ έγιναν αποδεκτές ως νόμιμες και παραδεκτές οι προσφορές των υποψηφίων οικονομικών φορέων «...», «...» και «...» στο σύνολό τους, μετά την παροχή διευκρινήσεων από αυτούς για την ιδιαίτερα ασυνήθιστη/χαμηλή προσφορά τους και κατακυρώθηκε το έργο στην εταιρεία με την επωνυμία «...». Μετά ταύτα, με την υπ' αριθμ. ...απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της «...» αποφασίστηκε η έγκριση του από 17 Μαρτίου 2021 με αρ. πρωτ. 2059/17-03-2021 Ενιαίου Πρακτικού, το οποίο αφορά στον Έλεγχο και Αξιολόγηση των Φακέλων Δικαιολογητικών/Τεχνικής και Οικονομικής Προσφοράς, σύμφωνα με το οποίο η Επιτροπή εισηγήθηκε ομόφωνα την απόρριψη ως απαράδεκτων των Προσφορών των υποψήφιων οικονομικών φορέων: α) «...» και β) «...» όσον αφορά στους Φακέλους Δικαιολογητικών και Τεχνικών Προσφορών, για τους λόγους που παρατέθηκαν στο υπ' αριθμ. σχετικό (4) Πρακτικό, την αποδοχή ως νόμιμων και παραδεκτών των Προσφορών των υποψηφίων οικονομικών φορέων: α) «...», β) «...» και γ) «...» όσον αφορά στους Φακέλους Δικαιολογητικών, Τεχνικών Προσφορών και Οικονομικών Προσφορών καθώς και την ανάδειξη ως «προσωρινού αναδόχου» του Διαγωνισμού την εταιρεία «...».

6. Επειδή, για την άσκηση αμφοτέρων των Προσφυγών έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν.

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

4412/2016, το νόμιμο παράβολο, ήτοι για την με ΓΑΚ 743/2021 Προσφυγή ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 900,00 ευρώ, το οποίο, ανεξαρτήτως της εκβάσεως της υπόψη Προσφυγής, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα κατά το υπερβάλλον μέρος του ύψους 200,00 ευρώ, καθότι το νόμιμο ποσό παραβόλου υπολογιζόμενο σε ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης χωρίς ΦΠΑ (120.000 ευρώ) ανέρχεται σε ποσό 600,00 ευρώ, και για την με ΓΑΚ 755/2021 Προσφυγή ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 600,00 ευρώ (χωρίς δικαίωμα προαίρεσης).

7. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ποσού εκατόν σαράντα οκτώ χιλιάδων οκτακοσίων ευρώ (148.800,00 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ 24%: εκατόν είκοσι χιλιάδων ευρώ (120.000,00 €), ΦΠΑ 24%: 28.800,00 €), και με το δικαίωμα προαίρεσης 50% διακοσίων είκοσι τριών χιλιάδων διακοσίων ευρώ (223.200,00 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός με δικαίωμα προαίρεσης χωρίς ΦΠΑ 24%: εκατόν ογδόντα χιλιάδων ευρώ (180.000,00€), ΦΠΑ 24%: 43.200,00 €), ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

8. Επειδή, αμφότερες οι Προσφυγές έχουν κατατεθεί εμπροθέσμως δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 30-03-2021, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής, και αμφότερες οι Προσφυγές ασκήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ η πρώτη στις 09.04.2021 και η δεύτερη στις

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

12.04.2021, ήτοι εντός της δεκαήμερης προθεσμίας του νόμου, η οποία έληγε 12.04.2021, δεδομένου ότι η δέκατη ημέρα ήταν η 09^η.04.2021, ημέρα Σάββατο.

9. Επειδή, η πρώτη προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπόψη Προσφυγής στο γεγονός ότι με την προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκε η προσφορά της, ματαιώνοντας έτσι την προσδοκία της προσφεύγουσας να αναλάβει την εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

10. Επειδή, η δεύτερη προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπόψη Προσφυγής στο γεγονός ότι παρότι έλαβε την Τρίτη θέση κατάταξης, διατηρεί την προσδοκία της να αναλάβει την εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης, βάλλοντας κατά των προσφορών της πρώτης στη σειρά κατάταξης ... και δεύτερης στη σειρά κατάταξης διαγωνιζόμενης «...», οι οποίες, κατά τους ισχυρισμούς της, έπρεπε να απορριφθούν.

11. Επειδή, με τη με ΓΑΚ 743/2021 Προσφυγή, η πρώτη προσφεύγουσα βάλλει κατά της υπ' αριθ. ...απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της «...», προβάλλοντας ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εσφαλμένα απέρριψε ως απαράδεκτη την προσφορά της όσον αφορά στους φακέλους των οικονομικών προσφορών, διότι αφενός η οικονομική προσφορά δεν ήταν σύμφωνη με την εργατική νομοθεσία και αφετέρου διότι προέβη σε λάθος τρόπο υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς, αναφέροντας τα ακόλουθα: η ίδια συμμορφούμενη πλήρως προς τις ισχύουσες διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, και λαμβάνοντας υπόψη τους όρους της διακήρυξης που προβλέπουν τον τρόπο κατάρτισης των οικονομικών προσφορών και τα δεδομένα βάσει των οποίων διαμορφώνονται αυτές, υπέβαλε απολύτως σαφή οικονομική προσφορά για το σύνολο των ζητούμενων

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

υπηρεσιών, η οποία αναλύεται, εξειδικεύεται και τεκμηριώνεται στους σχετικούς πίνακες που έχουν καταρτιστεί σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης, στους οποίους (πίνακες) γίνεται λεπτομερής παράθεση όλων των στοιχείων που έχουν ληφθεί υπόψη κατά την διαμόρφωση της προσφοράς (αποδοχές προσωπικού, εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές, νόμιμες κρατήσεις, διοικητικό κόστος, εργολαβικό όφελος, τιμή ώρας κ.λπ.). Επίσης, σε συμμόρφωση προς τα οριζόμενα στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010, όπως ισχύει, έχει υποβληθεί ανάλυση με όλα τα στοιχεία που ζητούνται με την παρ. 1 του άρθρου αυτού (αριθμός εργαζομένων, συλλογική σύμβαση εργασίας, ύψος προϋπολογισμένου ποσού αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών κ.λπ.), προκειμένου να καθίσταται εφικτός ο έλεγχος της οικονομικής προσφοράς από πλευράς συμμόρφωσης προς τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας. Πιο συγκεκριμένα, με τον πίνακα 4 του παραρτήματος IV της διακήρυξη του παρόντος διαγωνισμού ουδόλως εξειδικεύθηκε ο ειδικότερος τρόπος ανάλυσης και επεξήγησης του ελαχίστου νομίμου εργατικού κόστους εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης, ενώ εκείνο που προκύπτει και από την όλη κατάστρωση των όρων της διακήρυξης, είναι ότι έχουν οριστεί οι προς κάλυψη ανάγκες του ...Συγκροτήματος, τα πρόγραμμα και οι ώρες απασχόλησης του ζητούμενου προσωπικού φύλαξης, χωρίς περαιτέρω να προβλέπεται σχετική ειδική υποχρέωση των υποψηφίων αναδόχων να υπολογίσουν με συγκεκριμένο τρόπο το εργοδοτικό κόστος, βάσει του οποίου υπολογίζεται η τιμή ανά ώρα απασχόλησης αλλά και διαμορφώνεται η συνολική τιμή της οικονομικής προσφοράς. Εξάλλου, οι εργαζόμενοι στο τομέα παροχής υπηρεσιών φύλαξης αμείβονται με μηνιαίο μισθό και όχι με ημερομίσθιο, και επομένως ο υπολογισμός του εργατικού κόστους των υπό ανάθεση υπηρεσιών φύλαξης γίνεται επί τη βάση του κατώτατου νόμιμου μηνιαίου μισθού των

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

650,00 ευρώ. Ειδικότερα, με τις παρασχεθείσες διευκρινίσεις διευκρίνισε ότι ο υπολογισμός του εργατικού κόστους τελεί σε συσχέτιση με τον τρόπο αμοιβής των εργαζομένων, υπό την έννοια ότι το κόστος των τακτικών αποδοχών του προσωπικού φύλαξης, ως αμειβόμενων με μισθό και όχι με ημερομίσθιο, υπολογίζεται με βάση τον καταβαλλόμενο μισθό [του οποίου, φυσικά, το ύψος δεν συναρτάται με τον αριθμό ημερών εργασίας, ο οποίος, ευνοήτως, διαφοροποιείται ανά μήνα (π.χ. 31 ημέρες τον Ιανουάριο, 25 ημέρες τον Φεβρουάριο, 30 ημέρες τον Απρίλιο κ.ο.κ.)]. Περαιτέρω, όσον αφορά το κόστος των νόμιμων προσαυξήσεων λόγω εργασίας σε νυκτερινό ωράριο ή/ και κατά τις Κυριακές και αργίες, στην περίπτωση αυτή και μόνον χρησιμοποιείται το ωρομίσθιο ως μονάδα υπολογισμού των πρόσθετων αυτών αμοιβών (Κ. Λαναράς, Νομοθεσία Εργατική και Ασφαλιστική, 2014, σελ. 554-555, βλ. σχετικώς και ΑΠ 62/2012, 1989/1995 κ.ά.). Ως εκ τούτου, εφόσον η προσφεύγουσα έχει λάβει υπόψη, ως αφετηρία των υπολογισμών της, τις μηνιαίες τακτικές ακαθάριστες αποδοχές των εργαζομένων (650,00 ευρώ), καθώς και τις νόμιμες προσαυξήσεις για τον υπολογισμό του επιπλέον κόστους απασχόλησής τους σε νυκτερινό ωράριο ή/ και σε Κυριακή ή αργία, είναι προφανές ότι το δηλωθέν ποσό των 5,8734 ευρώ, ως τελικό (εργατικό) κόστος ανά εργατοώρα, τελεί σε πλήρη συμφωνία προς τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας και είναι απολύτως επαρκές για την κάλυψη του κόστους των πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων, καθώς και των αναλογουσών επ' αυτών ασφαλιστικών εισφορών. Σε κάθε περίπτωση, αν κάποιος διαγωνιζόμενος έχει καταρτίσει την οικονομική του προσφορά κατά τρόπο, που ενδεχομένως δεν συμπίπτει με τον τρόπο που αξιολογεί την προσφορά του άλλος ανταγωνιστής του (ή και η αναθέτουσα Αρχή, όπως εν προκειμένω), χωρίς όμως και να αποκλίνει από τις διατάξεις της εργατικής και

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

ασφαλιστικής νομοθεσίας, δεν σημαίνει βεβαίως ότι η προσφορά καθίσταται απορριπτέα, καθόσον η διαφοροποίηση, επ' ωφελεία του προσφέροντος, του τρόπου υπολογισμού του κόστους, ανάγεται στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά τρόπο θεμιτό την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης και να διαμορφώνουν κατάλληλα την οικονομική τους προσφορά, ενόψει μάλιστα και της φύσεως του διαγωνισμού, ως διαδικασίας της οποίας η έκβαση εξαρτάται ή επηρεάζεται ουσιωδώς από το ύψος των οικονομικών προσφορών (πρβλ. ΕΑΣΤΕ 272/2008). Περαιτέρω, ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα ότι η προσφεύγουσα, ορθώς έχει υπολογίσει, την ίδια βασική τιμή ωρομισθίου όπως και η αναθέτουσα αρχή (3,90), ωστόσο, οι ειδικότεροι υπολογισμοί στους οποίους έχει προβεί η τελευταία, παραβλέπουν το ότι οι εργαζόμενοι αμείβονται με μισθό και στηρίζονται στην εσφαλμένη παραδοχή ότι η μεθοδολογία υπολογισμού του ωρομισθίου για την εξεύρεση του κόστους των προσαυξήσεων (νυκτερινών, Κυριακών και αργιών) πρέπει να χρησιμοποιηθεί και για την εξεύρεση του συνολικού κόστους εργατοώρας, ενώ αυτό, δεν είναι ορθό, δοθέντος ότι οι εργαζόμενοι αμείβονται με μισθό και επομένως, παρότι είναι σταθερό το ποσό των αποδοχών τους, ο χρόνος εργασίας για τον οποίο αμείβονται, ποικίλλει ανά μήνα. Επιπρόσθετα, ότι υπό την εκδοχή ότι η Επιτροπή του διαγωνισμού εννοεί ότι οι οικονομικές προσφορές έπρεπε να καταρτιστούν αποκλειστικά κατά τον τρόπο που η ίδια θεωρεί ως ορθό, είναι προφανές ότι τα αναφερόμενα στο ως άνω υπ' αριθ. πρωτ. 2059/17-3-2021 πρακτικό αξιολόγησης των τεχνικών και οικονομικών προσφορών οδηγούν σε ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση/ διευκρίνιση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, καθώς περιγράφεται για πρώτη φορά στο παρόν στάδιο της διαδικασίας ο επιθυμητός για την αναθέτουσα Αρχή τρόπος

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

υπολογισμού του εργατικού κόστους εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης, ενώ, αντιθέτως, δεν έχει τεθεί καμία ειδικότερη σχετική απαίτηση στη διακήρυξη. Πλην όμως, η κατά τα ανωτέρω περιοριστική εξειδίκευση του τρόπου υπολογισμού του εργατικού κόστους, με σκοπό την εξεύρεση της τιμής ανά εργατοώρα, και ο αντιστοίχως εκ των υστέρων θεσπιζόμενος περιορισμός ως προς τον τρόπο σύνταξης της οικονομικής προσφοράς των υποψηφίων, είναι προδήλως παράνομος, ως αντιβαίνων τις αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, οι οποίοι δεν μπορούν να μένουν απροστάτευτοι σε περίπτωση που η αναθέτουσα Αρχή κατά το στάδιο της αξιολόγησης προσδίδει σε όρο της διακήρυξης, περιεχόμενο διαφορετικό από αυτό που θα μπορούσε να κατανοήσει ο καλόπιστος και ευλόγως ενημερωμένος υποψήφιος.

12. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με το υπ' αριθμ. πρωτ 3149/22.04.2021 έγγραφό της τις απόψεις της επί της προσφυγής της πρώτης προσφεύγουσας, όπου αιτείται την απόρριψη αυτής καθ ολοκληρίαν και την κατάπτωση του παραβόλου, αναφέροντας τα ακόλουθα για το μοναδικό λόγο αυτής: έγιναν, από την αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού, υπολογισμοί για την τιμή ημερήσιας ώρας σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία και όπως ζητείτο από την ως άνω Διακήρυξη. Η τιμή της ημερήσιας ώρας υπολογίζεται με βάση την εργατική νομοθεσία. Ο υπολογισμός του ωρομισθίου γίνεται με διαίρεση του ημερομισθίου του υπαλλήλου με 6,667 και όχι 8 ώρες που δουλεύει, καθώς σύμφωνα με τη νομοθεσία του ΙΚΑ και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας, στις εργάσιμες μέρες τις βδομάδας που δουλεύει ένας υπάλληλος είτε με πενθήμερη εργασία, είτε με εξαήμερη, συμπεριλαμβάνεται και το Σάββατο (δηλαδή η έκτη μέρα). Συνεπώς οι 40 ώρες εβδομαδιαίας εργασίας στους υπολογισμούς που κάνουμε, μεταφράζονται σε $40/6$ μέρες= 6,667 ώρες

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

εργασίας ανά ημέρα. Χρησιμοποιώντας ως βάση το κατώτερο ωρομίσθιο (3,90€) το συνολικό μισθολογικό κόστος ανά ώρα απασχόλησης ωρομισθίου υπαλλήλου είναι 6,08€ και οτιδήποτε λιγότερο από αυτό αποτελεί ευθεία παραβίαση της εργατικής νομοθεσίας. Τέλος, ο προσφεύγων οικονομικός φορέας, προβαίνει και σε λάθος τρόπο υπολογισμού της οικονομικής Προσφοράς, διότι η Διακήρυξη απαιτεί αρχικά τον υπολογισμό του ωρομισθίου (Παράρτημα IV) και να γίνουν όλοι οι υπόλοιποι υπολογισμοί βάσει του συνολικού ωρομισθίου που θα προκύψει, δηλαδή, θα πρέπει να υπολογιστεί το ωρομίσθιο και στη συνέχεια να ακολουθήσουν όλοι οι υπόλοιποι υπολογισμοί, ενώ οι υπολογισμοί του οικονομικού φορέα ... ξεκινούν -από την λανθασμένη και σε κάθε περίπτωση προσωπική- εκτίμηση των απαιτούμενων ανθρωπομηνών, γεγονός που δεν ζητείται από τη Διακήρυξη και ακολούθως καταλήγουν στον υπολογισμό του ωρομισθίου, ο οποίος όμως είναι και λανθασμένος, όπως αναλυτικά εκθέτει.

13. Επειδή, επί της Προσφυγής με ΓΑΚ 743/2021 παρεμβαίνει η εταιρεία «...» με την από 22.04.21 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 12.04.2021 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας, η δε παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει προς διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης. Ειδικότερα, η παρεμβαίνουσα, αναφέρει τα ακόλουθα: α) ότι ορθά απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, διότι αφενός δεν καλύπτει κατά τρόπο πρόδηλο το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος κι αφετέρου η Διακήρυξη απαιτεί αρχικά τον υπολογισμό του ωρομισθίου (Παράρτημα IV) και να γίνουν όλοι οι υπόλοιποι υπολογισμοί βάσει του

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

συνολικού ωρομισθίου που θα προκύψει, δηλαδή, θα πρέπει να υπολογιστεί το ωρομίσθιο και στη συνέχεια να ακολουθήσουν όλοι οι υπόλοιποι υπολογισμοί κι επομένως ακολούθησε λανθασμένη μέθοδο υπολογισμού και β) ότι η προσφεύγουσα γνώριζε κατά το χρόνο της υποβολής της προσφοράς της ότι ως βάση υπολογισμού έπρεπε να τεθεί το ωριαίο εργοδοτικό της κόστος.

14. Επειδή, με τη με ΓΑΚ 755/2021 Προσφυγή της, η δεύτερη προσφεύγουσα βάλλει κατά της υπ' αριθ. ...απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της «...», προβάλλοντας ότι: α) η εταιρία «...» έπρεπε ν' αποκλειστεί από το διαγωνισμό διότι προσκόμισε ως εγγυητική επιστολή το υπ' αριθμ 3969/05.01.2021 γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης, στο οποίο δεν αναφέρεται η απαιτούμενη από τον όρο 2.4.5 της Διακήρυξης διάρκεια αυτού, β) η εταιρία «...» έπρεπε να αποκλειστεί από το διαγωνισμό διότι δεν προσκόμισε πιστοποιητικό ISO 9001:2015 και ISO 18001:2007, κατά παράβαση του όρου 2.2.7 της Διακήρυξης, γ) η εταιρία «...» έπρεπε να αποκλειστεί από το διαγωνισμό διότι δεν υπέβαλε πίνακα προσωπικού κατά παράβαση του όρου 2.2.6 της Διακήρυξης, δ) η εταιρία «...» έπρεπε να αποκλειστεί από το διαγωνισμό διότι δεν υπέβαλε τις οικονομικές καταστάσεις των τριών τελευταίων εκκαθαρισμένων διαχειριστικών χρήσεων κατά παράβαση του όρου 2.2.5 της Διακήρυξης, ε) η εταιρία «... » έπρεπε να αποκλειστεί από το διαγωνισμό διότι η ασυνήθιστα χαμηλή οικονομική προσφορά της, η οποία υπολείπεται του νομίμου δεν καταδεικνύει την απαιτούμενη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια που απαιτείται, στ) η οικονομική προσφορά που υπέβαλε η εταιρία «...» εδράζεται σε εσφαλμένους υπολογισμούς καθώς, δεν ανταποκρίνεται σε όσα προβλέπει η διακήρυξη, τα αναφερόμενα ποσά του ΠΙΝΑΚΑ 1, ΠΙΝΑΚΑ 3 και ΠΙΝΑΚΑ 4 υπολείπονται του νομίμου και

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

διαφοροποιούνται ως προς τον τρόπο υπολογισμού κι επομένως έπρεπε ν' απορριφθεί ως μη καλύπτουσα το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος

15. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε με το υπ' αριθμ. πρωτ 3148/22.04.2021 έγγραφό της τις απόψεις της επί της προσφυγής της δεύτερης προσφεύγουσας, όπου αιτείται την απόρριψη αυτής καθ ολοκληρίαν και την κατάπτωση του παραβόλου, προβάλλοντας ένσταση απαραδέκτου ελλείψει εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας κι αναφέροντας τα ακόλουθα για τους λόγους αυτής: α) Επί του πρώτου λόγου προσφυγής σχετικά με τη νομιμότητα της εγγυητικής επιστολής της προσωρινής αναδόχου «...», ότι θα πρέπει να απορριφθεί καθ ολοκληρίαν, καθότι οι εγγυοδοτικές παρακαταθήκες εκ του νόμου παραγράφονται μετά από 15ετία, χρόνος που υπερκαλύπτει τον απαιτούμενο χρόνο εκ της Διακήρυξης, β) Επί του δεύτερου λόγου προσφυγής σχετικά με την υποχρέωση προσκόμισης των προτύπων διασφάλισης ποιότητας και προτύπων περιβαλλοντικής διαχείρισης εκ μέρους της εταιρείας «...», ότι είναι πλήρως αναληθής, νόμω και ουσία αβασίμος και θα πρέπει να απορριφθεί καθ ολοκληρίαν, διότι η εταιρεία «...» στο ΤΕΥΔ που έχει προσκομίσει και στην ενότητα Δ: Συστήματα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης του Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής έχει απαντήσει καταφατικά και ως εκ τούτου υπεύθυνα έχει δηλώσει ότι διαθέτει τα απαιτούμενα πιστοποιητικά, ενώ δεν είχε υποχρέωση να τα προσκομίσει κατά την κατάθεση της προσφοράς της, γ) επί του τρίτου λόγου προσφυγής, ότι θα πρέπει ν' απορριφθεί διότι η εταιρεία «...» στο ΤΕΥΔ που έχει προσκομίσει και στην ενότητα Γ: Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής έχει απαντήσει καταφατικά σε όλα τα απαιτούμενα πεδία και ως εκ τούτου υπεύθυνα έχει δηλώσει ότι α) διαθέτει την απαιτούμενη εμπειρία, β) διαθέτει υπεύθυνο έργο με τις απαιτούμενες ικανότητες και γ) διαθέτει το

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

απαιτούμενο προσωπικό. Μάλιστα, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δήθεν θα έπρεπε η εταιρεία «...» να εμφανίσει και έργα κατά τα έτη 2017 και 2018 είναι πλήρως αβάσιμος, καθότι η Διακήρυξη δεν απαιτεί να εμφανίσει ο υποψήφιος ανάδοχος έργα σε όλη την αναφερόμενη τριετία, αλλά απλά να εμφανίσει 1 έως 3 έργα που έχουν εκτελεστεί κατά την τελευταία 3τία, ήτοι και σε ένα μόνο έτος, δ) Επί του τέταρτου λόγου προσφυγής, ότι είναι πλήρως αναληθής, νόμω και ουσία αβασίμος και θα πρέπει να απορριφθεί καθ ολοκληρίαν, διότι η εταιρεία «...» η εταιρεία «...» στο ΤΕΥΔ που έχει προσκομίσει και στην ενότητα Β: Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του Μέρους IV: Κριτήρια επιλογής έχει απαντήσει καταφατικά σε όλα τα απαιτούμενα πεδία και ως εκ τούτου υπεύθυνα έχει δηλώσει τον μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών της για τον αριθμό ετών που απαιτούνται στη σχετική διακήρυξη ή στην πρόσκληση ή στα έγγραφα της σύμβασης και είναι ο απαιτούμενος κι επομένως δεν είχε υποχρέωση η εταιρεία «...» να προσκομίσει κατά την κατάθεση της προσφοράς της τα αναφερόμενα στον τέταρτο λόγο προσφυγής δικαιολογητικά και συγκεκριμένα τις οικονομικές καταστάσεις των 3 τελευταίων εκκαθαρισμένων διαχειριστικών χρήσεων, τις οποίες έχει υποχρέωση να τις προσκομίσει μόνο κατά το στάδιο της κατάθεσης φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης, ε) επί του πέμπτου λόγου προσφυγής, ότι είναι πλήρως αναληθής, νόμω και ουσία αβασίμος και θα πρέπει να απορριφθεί καθ ολοκληρίαν, διότι η οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου εταιρείας «...» ενσωματώνει χαμηλό σε σχέση με το συμβατικό αντικείμενο του διαγωνισμού αλλά όχι μηδαμινό ποσό διοικητικού κόστους - εργολαβικού κέρδους και στ) επί του έκτου λόγου προσφυγής, σχετικά με τη νομιμότητα της οικονομικής της προσφοράς και του τρόπου υπολογισμού του ελάχιστου ωρομισθίου της δεύτερης μειοδότης εταιρείας «...», ότι είναι πλήρως

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

αναληθής, νόμω και ουσία αβάσιμος και θα πρέπει να απορριφθεί καθ ολοκληρίαν, διότι η οικονομική προσφορά της δεύτερης μειοδότης εταιρείας «...» είναι σύμφωνη με την εργατική νομοθεσία και η προσφεύγουσα εταιρεία προβαίνει σε λάθος υπολογισμού του ελάχιστου εργατικού κόστους και λανθασμένα προβαίνει σε όλους τους υπόλοιπους υπολογισμούς από τη στιγμή που θεωρεί λανθασμένο το ύψος του ωρομισθίου στα 6,11 ευρώ. Η δε προσφεύγουσα σε όσα αναλυτικώς εκθέτει στο από 13.05.2021 Υπόμνημά της αντικρούει ως αβάσιμες τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής τόσο κατά το μέρος που αφορούν την προσφορά της «...» όσο και κατά το μέρος που αφορά την προσφορά της «...».

16. Επειδή, επί της Προσφυγής με ΓΑΚ 755/2021 παρεμβαίνει η εταιρεία «...» με την από 22.04.21 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 12.04.2021 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας, η δε παρεμβαίνουσα έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει προς διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης. Ειδικότερα, η παρεμβαίνουσα, αντικρούει τους προταθέντες λόγους αναφέροντας τ' ακόλουθα: α) ότι ο πρώτος λόγος της προσφεύγουσας είναι καθόλα παράνομος, αβάσιμος και αναληθής και πρέπει να απορριφθεί, διότι η παροχή εγγύησης υπό μορφή σύστασης παρακαταθήκης (εγγυοδοτική παρακαταθήκη) και έκδοσης σχετικού γραμματίου από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων διαφοροποιείται από την εγγύηση των άρθρων 866-7 ΑΚ και διέπεται από τις διατάξεις του ΠΔ της 30/12/3.1.1927 σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 427 435, 410 επ. και 822 ΑΚ (βλ. ΓΝΜ ΝΣΚ 34/1992), ενώ δεν υφίσταται συγκεκριμένη ρητά οριζόμενη διάρκεια της

εγγυοδοσίας που παρέχεται με την παρακαταθήκη αλλά λαμβάνεται υπόψη η δεκαπενταετής παραγραφή της αξίωσης του λήπτη του γραμματίου παρακαταθήκης δυνάμει του άρθρου 17 του Ν. 3647/1928 (βλ. ΑΠ544/2011), η οποία καλύπτει κατά πολύ το δικαίωμα αξίωσης του ποσού εγγυοδοσίας με τον ελάχιστο χρόνο ισχύος της απαιτούμενης ελάχιστης ισχύος της εγγυητικής συμμετοχής, ως συνάγεται από τους σχετικούς όρους της διακήρυξη, β) ότι ο δεύτερος λόγος της προσφεύγουσας είναι καθόλα παράνομος, αβάσιμος και αναληθής και πρέπει να απορριφθεί, διότι η παρεμβαίνουσα ουδόλως και ουδέποτε είχε την υποχρέωση να προσκομίσει κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της τα ως άνω πιστοποιητικά, καθόσον βάσει των όρων της διακήρυξης, αρκούσε η δήλωση στο ΤΕΥΔ περί της κατοχής των ανωτέρω πιστοποιητικών, ενώ η υποχρέωση προσκόμισης των ανωτέρω αναφέρεται στα αποδεικτικά μέσα (όρος 2.2.9.2) και ανάγεται στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως προκύπτει από τον υπό στοιχ.3.2 όρο της επίμαχης διακήρυξης, γ) τρίτος λόγος της προσφεύγουσας είναι καθόλα παράνομος, αβάσιμος και αναληθής και πρέπει να απορριφθεί, διότι ουδόλως και ουδέποτε είχε την υποχρέωση να προσκομίσει κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς της τα προβλεπόμενα στο 2.2.6 όρο της επίμαχης διακήρυξης, καθόσον βάσει των όρων της διακήρυξης αλλά και της κείμενης νομοθεσίας που διέπει του δημόσιους διαγωνισμούς, αρκούσε η δήλωση στο ΤΕΥΔ περί της πλήρωσης των ανωτέρω απαιτήσεων, ενώ η υποχρέωση προσκόμισης των ανωτέρω αναφέρεται στα αποδεικτικά μέσα (όρος 2.2.9.2) και ανάγεται στο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, όπως προκύπτει από τον υπό στοιχ.3.2 όρο της επίμαχης διακήρυξης, δ) ότι ο τέταρτος λόγος της προσφεύγουσας είναι καθόλα παράνομος, αβάσιμος και αναληθής και πρέπει να απορριφθεί, διότι οι υποβληθείσες οικονομικές καταστάσεις για όσο χρόνο δραστηριοποιείται στην

αγορά υπερκαλύπτουν τους προϋποθέσεις που τάσσουν οι σχετικού όροι της επίμαχης διακήρυξης και ε) ότι ο πέμπτος λόγος της προσφεύγουσας πρέπει να απορριφθεί, παραθέτοντας διευκρινήσεις που κατέθεσε στην Αναθέτουσα Αρχή όταν κληθήκε, με το από 5.2.2021 έγγραφο αυτής και καταλήγοντας ότι η οικονομική προσφορά της ενσωματώνει χαμηλό σε σχέση με το συμβατικό αντικείμενο του διαγωνισμού αλλά όχι μηδαμινό ποσό διοικητικού κόστους - εργολαβικού κέρδους.

17. Επειδή, στο άρθρο 18 παρ. 2 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : *«Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α΄. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους»*. Περαιτέρω, στο άρθρο 92 του Ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι : *«... 5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης και ανεξάρτητα από το είδος της διαδικασίας που επιλέγεται από την αναθέτουσα αρχή: α) η αναθέτουσα αρχή, ζητά από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν υποχρεωτικά στα έγγραφα της σύμβασης, στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις πληροφορίες/στοιχεία των σημείων α` έτος στ` της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, στην προσφορά τους να περιλαμβάνουν τις πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010»*.

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

18. Επειδή, στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 με τίτλο : «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» 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».

19. Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθμό οικ. 4241/127/2019 (ΦΕΚ 173/Β/30-1-2019) Υπουργική Απόφαση: «Τον καθορισμό, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 του ν. 4172/2013 (Α' 167), όπως ισχύει, του νόμιμου

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

κατώτατου μισθού και του νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου, για πλήρη απασχόληση, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση, ως εξής: α) Για τους υπαλλήλους ο κατώτατος μισθός ορίζεται στα εξακόσια πενήντα ευρώ (650,00 €), β) Για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται στα είκοσι εννέα ευρώ και τέσσερα λεπτά (29,04 €). Η απόφαση αυτή ισχύει από 1 Φεβρουαρίου 2019».

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ. 3 «Χρονικά Όρια Εργασίας» της ΕΓΣΣΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975: «3. Ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας, ισχύοντα ή συμβατικώς εφαρμοζόμενα, ελάσσονα των 45 ωρών, δεν θίγονται διά της παρούσης Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας. Η εφαρμογή όμως εις τας περιπτώσεις ταύτας, συστήματος εβδομαδιαίας εργασίας πέντε (5) ημερών, διέπεται υπό των διατάξεων της παρούσης» Και περαιτέρω, με το άρθρο 5 παρ. 1 της ΕΓΣΣΕ προβλέπεται ότι : « 1. Προκειμένου των επί μισθώ αμειβομένων μισθωτών, δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των, τα 6/25 του συμπεφωνημένου ή νόμιμου μισθού διαιρούνται δια του αριθμού 40. Δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των επί ημερομισθίω αμειβομένων μισθωτών, το ποσόν των 6 πλήρων (συμπεφωνημένων ή νομίμων) ημερομισθίων, διαιρείται ομοίως δια του αριθμού 40....».

21. Επειδή, σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 «Για τους όρους αμοιβής εργασίας των Εργαζομένων στις Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών όλης της χώρας», που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (ΦΕΚ Β 1643/5.11.2004), καθιερώθηκε το 5νθήμερο –χωρίς μείωση μισθών αποδοχών- για τις αναφερόμενες εκεί κατηγορίες των εργαζομένων.

22. Επειδή, σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το Ν. 133/75,

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

λαμβανομένης υπόψη και της καθιέρωσης της 5ήμερης εβδομαδιαίας εργασίας των 40 ωρών, «για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26.2.1975, (6/25 του μηνιαίου μισθού : 40) εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των ολιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας. Αναφορικά με τους εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιό τους εξευρίσκεται, με βάση την ίδια ΕΓΣΣΕ με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρ. 5, 6 της από 26-2-1975 ΕΓΣΣΕ)» (ΑΠ 1166/2014, για υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών ad hoc ΜονΕφΠειρ 862/2014). Συνεπώς, ορθά υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο Χ 6 (και όχι Χ5) και στην συνέχεια διαιρώντας το γινόμενο με τον αριθμό 40 (αριθμό των ωρών εργασίας την εβδομάδα)» (ΑΠ 1317/2015). Και τούτο μάλιστα επειδή στους μισθωτούς που εφαρμόζεται το σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας «νόμιμο ωράριο θεωρούνται οι εννέα (9) ώρες ημερησίως και οι σαράντα πέντε εβδομαδιαίως. Η έκτη ημέρα της εβδομάδας, μολονότι, σύμφωνα με τις άνω διατάξεις περί πενθήμερης εργασίας, αποτελεί ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης, εν τούτοις, για τον υπολογισμό του εβδομαδιαίου μισθού και του χρόνου υπηρεσίας, θεωρείται πλασματικά χρόνος εργασίας». Έτσι, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής (εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού (υπάλληλοι)» (ΑΠ1215/2004). Συνεπώς, για την

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

εξεύρεση του ωρομισθίου πρέπει να γίνει « ... αναγωγή στην προβλεπόμενη αμοιβή του για εργασία 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως αφού θεωρείται ότι οφείλονται εβδομαδιαίως στον εργαζόμενο, ανεξάρτητα από το σύστημα εβδομαδιαίας απασχόλησης του, έξι ημερομίσθια...» (ΕφΠειρ 545/2012 Δ/ΝΗ 2013,1615). Περαιτέρω, με την ΥΑ 13129/2004 (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004) "Κήρυξη υποχρεωτικής της απόφασης διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας", που αφορά, μεταξύ άλλων τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρο 4). Οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ όπως ισχύει αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5) η δε ισχύς της αρχίζει από 1-1-2004 (άρθρο 8 αυτής)» Επιπλέον τα ως άνω διαλαμβάνονται επίσης και στην ιστοσελίδα του ΚΕΠΕΑ (Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων) της ΓΣΕΕ (www.kepea.gr/aarticle.php?id=294) : «Υπολογισμός Ωρομισθίου Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο) ΠΑΡΑΔΕΙΓΜΑ 1ο : Για να βρούμε το ωρομίσθιο του εργάτη που παίρνει ημερομίσθιο 40 €, πολλαπλασιάζουμε τα 40 € επί 6 για να βρούμε τις εβδομαδιαίες αποδοχές, $40 \times 6 = 240$ € και στη συνέχεια το ποσό αυτό διαιρούμε με τον αριθμό 40,

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

δηλαδή όσες είναι οι ώρες της εβδομαδιαίας εργασίας, οπότε $240 : 40 = 6$ € ωρομίσθιο».

23. Επειδή, στο ΒΔ 748/1966 «Περί κωδικοποίησης, καταργήσεως, τροποποίησης και συμπληρώσεως των διατάξεων της κειμένης νομοθεσίας περί εβδομαδιαίας και Κυριακής αναπαύσεως και ημερών αργίας» ως τροποποιημένο ισχύει, ορίζεται ότι «*Αρθρ. 1. 1. Αι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται υπό τας εν αυτών διακρίσεις καθ' άπασαν την Επικράτειαν. 2. Κατά τας Κυριακάς και τας εν τω άρθρ. 4 του παρόντος οριζόμενας αργίας και υπό τας εν τω παρόντι διακρίσεις απαγορεύεται εις τους εν τω Κράτει οπαδούς παντός θρησκειύματος πάσα βιομηχανική, βιοτεχνική, εμπορική εργασία και πάσα επαγγελματική εν γένει δραστηριότης. 3. Εις τους μισθωτούς, ανεξαρτήτως φύλου, τους παρέχοντας τας υπηρεσίας των προς οιονδήποτε εργοδότην επί σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, παρέχεται καθ' εβδομάδα συνεχής ελεύθερος χρόνος 24 ωρών, αρχόμενος από της 00.000 ώρας της Κυριακής, μέχρι της 24.00 της ίδιας ημέρας (εβδομαδιαία ανάπαυσις). Επί μισθωτών επιχειρήσεων, εκμεταλλεύσεων ή υπηρεσιών λειτουργουσών καθ' όλον το 24ωρον δια συστήματος τριών ομάδων εργασίας ο χρόνος ούτος δύναται να αρχίζη από της 06.00`ώρας της Κυριακής, λήγων την 06.00 ώραν της Δευτέρας. Απαγόρευσις απασχολήσεως Αρθρ. 3. 1. Κατά τον χρόνον της εβδομαδιαίας αναπαύσεως και κατά τας ημέρας αργίας απαγορεύεται η καθ' οιονδήποτε τρόπον απασχόλησις του μισθωτού. 2. Εφ'όσον κατά τας διατάξεις του παρόντος δεν επιτρέπεται η απασχόλησις των μισθωτών κατά Κυριακάς και ημέρας αργίας αι επιχειρήσεις και εκμεταλλεύσεις, δεν δύνανται να λειτουργήσουν παραμένουσαι κλεισταί.... Αρθρ. 4. 1. Καθορίζονται ως ημέραι υποχρεωτικής αργίας οι κάτωθι: α) Η 25η Μαρτίου. β) Η Δευτέρα του Πάσχα. γ) Η εορτή της Κοιμήσεως του Θεοτόκου, και δ) Η εορτή της Γεννήσεως του Χριστού. ε) Η 26η Δεκεμβρίου. 2. Καθορίζονται*

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

ως ημέραι προαιρετικής αργίας, κατά την κρίσιν του εργοδότη οι κάτωθι: ... β) Η 28η Οκτωβρίου..... Άρθρ. 10. 1. Μισθωτοί εκ των υπαγομένων εις τας διατάξεις του παρόντος απασχολούμενοι κατά Κυριακήν, ...άνω των πέντε ωρών, δικαιούνται, ανεξαρτήτως του κύρους της συμφωνίας περί της απασχολήσεως ταύτης και των άλλων ενδεχομένων συνεπειών, αναπληρωματικής εβδομαδιαίας αναπαύσεως διάρκειας 24 συνεχών ωρών κατ'άλλην εργάσιμον ημέραν της αρξαμένης την Κυριακήν εβδομάδος, αρχομένων από της ώρας λήξεως της εργασίας. Εις τας περιπτώσεις της παρ. 3 στοιχ. δ' του αρθ. 9 η αναπληρωτική ανάπαυσις περιορίζεται εις τόσας εργάσιμους ώρας όσαι αι ώραι απασχολήσεως του μισθωτού καθ'ημέραν Κυριακήν. Υπολογίζεται ως πλήρης εργάσιμος πάσα αρξαμένη ώρα εργασίας μετά πάροδον 15λέπτου. 2. Η ημέρα της αναπληρωτικής εβδομαδιαίας αναπαύσεως καθορίζεται υπό του εργοδότη, αναγεγραφομένη εις τους πίνακας ωρών εργασίας και εβδομαδιαίας αναπαύσεως. ...3. Εις τας περιπτώσεις, καθ'ας επιτρέπεται η κατά Κυριακήν εργασία, η κατανομή της 24ωρου συνεχούς αναπληρωματικής εβδομαδιαίας αναπαύσεως δέον να γίνεται κατά τρόπον ώστε ανά περίοδον επτά εβδομάδων η μια τούτων κατά τμήμα τουλάχιστον 8ώρου, να εμπίπτει εις ημέραν Κυριακήν, εκτός εαν τα εφαρμοζόμενα προγράμματα εργασίας εξασφαλίζουν επτά αναπαύσεις καθ'ημεράν Κυριακήν εντός του έτους,...5. Μισθωτός εκ των υπαγομένων εις τας διατάξεις του παρόντος απασχολούμενος κατά Κυριακήν μέχρι πέντε ώρας δύναται ν'αξιώσει ισόχρονον αναπληρωματικήν εβδομαδιαίαν ανάπαυσιν εκ του εργάσιμου άλλης ήμέρας της αρξαμένης την Κυριακήν εβδομάδος...».

24. Επειδή, σύμφωνα με τον ΑΝ 380/1968 άρθρο 1, όπως τροποποιήθηκε με το άρθ. 14 του ν. 4468/2017 «1. Η 1η Μαΐου καθορίζεται ως ημέρα υποχρεωτικής αργίας. Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης μετατίθεται η αργία της 1ης Μαΐου σε άλλη εργάσιμη ημέρα, εφόσον συμπίπτει με Κυριακή, με ημέρα 1της Μεγάλης Εβδομάδας ή με τη Δευτέρα του Πάσχα».

25. Επειδή, σύμφωνα με τον Α.Ν. 539/1945: Περί χορηγήσεως κανονικών αδειών μετ'αποδοχών, άρθρο 3: «1. Κατά την διάρκεια της αδείας ο μισθωτός δικαιούται, των συνηθών αποδοχών, ών θα εδικαιούτο εάν απησχολείτο παρά τη υποκειμένη επιχειρήσει κατά τον αντίστοιχον χρόνον ή των αποδοχών των τυχόν δια την περίπτωση ταύτην καθωρισμένων δια συλλογικής συμβάσεως. 2. Δια τον κατ'αποκοπήν ή κατ'άλλον σύστημα κυμαινομένων αποδοχών αμειβόμενον μισθωτόν, αι αποδοχαί, ών δικαιούται κατά την διάρκεια της αδείας του, εξευρίσκονται πολλαπλασιζομένων των κατά μέσον όρον από της λήξεως της αδείας του προηγούμενου έτους ή προκειμένου περί αδείας χορηγημένης το πρώτον, από της προσλήψεως, μέχρι της ενάρξεως της αδείας, ημερησίων αποδοχών του, επί τον αριθμόν των εργασίμων ημερών αι οποίοι περιλαμβάνονται εις την χορηγηθείσαν αυτών άδειαν 3. Εν τη εννοία των αποδοχών περιλαμβάνονται και αι παντός είδους πρόσθετοι ή συμπληρωματικά τακτικά παροχαί (αντίτιμον τροφής, επιδόματα κλπ.) (πλήν της τυχόν παρεχομένης κατοικίας)».

26. Επειδή, σύμφωνα με την ΥΑ 19040/1981 «Επιδόματα (δώρα) εορτών μισθωτών ιδιωτικού δικαίου», άρθρο 3 : «1. Τα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα υπολογίζονται βάσει των πράγματι καταβαλλομένων μισθών ή ημερομισθίων την 10 Δεκεμβρίου κάθε χρόνου, για το επίδομα Χριστουγέννων και την 15η ημέρα πριν από το Πάσχα για το επίδομα Πάσχα, ή την ημερομηνία λύσεως της εργασιακής σχέσεως. Σαν καταβαλλόμενος μισθός ή ημερομίσθιο νοείται το σύνολο των τακτικών αποδοχών του μισθωτού, από τις οποίες εξαιρείται μόνο το επίδομα "δυσχερούς διαβιώσεως" το οποίο

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

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 Αριθμός απόφασης: Σ 862/2021 22 τον εργοδότη σαν συμβατικό ή νόμιμο αντάλλαγμα της παρεχομένης από τον μισθωτό εργασίας τακτικά κάθε μήνα, ή κατ' επανάληψη περιοδικά, κατά ορισμένα χρονικά διαστήματα του χρόνου. Σαν τακτικές αποδοχές προσδιορίζονται ενδεικτικά εκείνες που έχουν κριθεί από την Νομολογία όπως : (α) Η προσαύξηση της νομίμου και τακτικής εργασίας κατά τις Κυριακές ή αργίες και τις νυκτερινές ώρες, εφόσον δίνεται στον μισθωτό σταθερά και μόνιμα σαν τακτικό αντάλλαγμα για την παροχή εργασίας, κατά τις ανωτέρω ημέρες και ώρες τακτικά κάθε μήνα ή κατά επανάληψη περιοδικά κατά ορισμένα διαστήματα του χρόνου. (β) Η αμοιβή που καταβάλλεται από τον εργοδότη στο μισθωτό για την νόμιμη υπερωριακή εργασία, εφόσον ή εργασία αυτή χωρίς να απαγορεύεται από τον νόμο, παρέχεται τακτικά. (γ) Το επίδομα αδείας και λοιπές τακτικές παροχές. Επίσης η συμπληρωματική αμοιβή η οποία χορηγείται για υπερεργασία, δηλαδή για εργασία μέχρι συμπληρώσεως των 48 ωρών την εβδομάδα και η οποία πραγματοποιείται βάσει των διατάξεων των άρθρων 3, 4, και 6 της από 26.2.75 Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. και της υπ' αριθμ. 6/79 αποφάσεως του Δ.Δ.Δ.Δ. Αθηνών που κατακυρώθηκε με τον Ν. 1082/1980, υπολογίζεται στα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα, αν κατά τα κρίσιμα χρονικά διαστήματα ή ανωτέρω υπερεργασία πραγματοποιείται τακτικά. Σαν τακτική υπερεργασία θεωρείται όχι μόνο η συνεχής αλλά και εκείνη η οποία εμφανίζει ορισμένη συχνότητα επαναλήψεως από την φύση της και σύμφωνα με το πρόγραμμα του [...].

27. Επειδή, σύμφωνα με τον Ν. 4504/1966 «Εργατική νομοθεσία ασφαλιστικά ταμεία», άρθρο 3: «[...]16. Οι επί σχέσει εργασίας του ιδιωτικού

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιοδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "επιδόματος αδείας" ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του Α.Ν. 539/1954 ή άλλων διατάξεων καθοριζομένων ημερών αδείας αναπαύσεως μετ' αποδοχών, των δικαιούται έκαστος μισθωτός, υπό τον περιορισμόν ότι το επίδομα τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει τας αποδοχάς ενός 15ημέρου, διά τους επί μηνιαίω μισθώ αμειβομένους, των 13 δε εργασίμων ημερών, διά τους επί ημερομισθίω ή κατά μονάδα εργασίας ή επί ποσοστοίς ή κατ' άλλον τρόπον αμειβομένους μισθωτούς. Το ως άνω επίδομα καταβάλλεται ομού μετά των αποδοχών της αδείας αναπαύσεως του μισθωτού. Εις περίπτωσιν καταγγελίας της συμβάσεως εργασίας, άνευ πταίσματος του μισθωτού, πριν ούτος συμπληρώση, παρά τω αυτών εργοδότη δωδεκάμηνον συνεχή απασχόλησιν, αφ' ης προσελήφθη, ή αφ' ης έλαβε το επίδομα του προηγουμένου έτους, δικαιούται μέρους του ως άνω επιδόματος αναλόγου προς τον χρόνον της εργασιακής σχέσεως, ήτις διέρρευσεν, από της προσλήψεως ή από της λήψεως του προηγουμένου επιδόματος, μέχρι της ημέρας λύσεως της συμβάσεως εργασίας [...]».

28. Επειδή, κατά την ισχύουσα νομοθεσία, η εργασία κατά την ημέρα Κυριακή και κατά τις αργίες αμείβεται με προσαύξηση 75% επί του νομίμου ημερομισθίου ή ωρομισθίου ενώ η νυχτερινή εργασία αμείβεται με προσαύξηση 25% επί του νομίμου ημερομισθίου ή ωρομισθίου. Περαιτέρω, ως κατά πάγια νομολογία έχει κριθεί, ως συνήθεις αποδοχές ταυτιζόμενες εννοιολογικά με τις τακτικές αποδοχές με βάση τις οποίες υπολογίζονται οι αποδοχές και το επίδομα αδείας καθώς και τα επιδόματα εορτών Πάσχα και Χριστουγέννων και εξευρίσκονται το ωρομίσθιο και η προσαύξηση για την παρεχόμενη υπερωριακή εργασία, νοούνται ο συμβατικός ή νόμιμος μισθός ή το ημερομίσθιο και φυσικά οποιαδήποτε άλλη πρόσθετη εργοδοτική παροχή σε χρήμα ή σε είδος που

καταβάλλεται κατά τη διάρκεια της σύμβασης εργασίας, με την προϋπόθεση ότι η παροχή αυτή δίδεται σταθερά και μόνιμα ως αντάλλαγμα της παρεχόμενης εργασίας. Έτσι, εφόσον παρέχονται τακτικά και σταθερά, περιλαμβάνονται στις τακτικές αποδοχές μεταξύ άλλων και η αμοιβή για υπερεργασία και για νόμιμη υπερωριακή απασχόληση καθώς και οι προσαυξήσεις για την παροχή εργασίας κατά την νύχτα, ημέρα Κυριακή και τις αργίες και γενικά κάθε προσαύξηση του βασικού μισθού ή του ημερομισθίου (ΟΛΑΠ 5/2011).

29. Επειδή, με τους όρους της υπόψη Διακήρυξης προβλέπονται τα εξής : Στην παράγραφο 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών ορίζεται ότι : *«Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα II και IV της διακήρυξης. Η συνολική προσφέρουσα τιμή δίδεται σε ευρώ και πρέπει να είναι στρογγυλοποιημένη σε δύο δεκαδικά ψηφία. Ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά» την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα IV της παρούσας διακήρυξης) σε μορφή pdf. Στην προσφορά τους οι οικονομικοί φορείς 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. Ως εργολαβικό κέρδος νοείται για την παρούσα διακήρυξη μόνο το καθαρό χρηματικό όφελος από την εκτέλεση της σύμβασης και όχι οποιαδήποτε άλλης μορφής κέρδος όπως πχ φήμη, διεύρυνση πελατολογίου, διαφήμιση κτλ. Επίσης, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά» το ψηφιακά υπογεγραμμένο αρχείο οικονομικής προσφοράς του συστήματος, που παράγεται με τη διαδικασία «εκτυπώσεων» του ΕΣΗΔΗΣ, όπως περιγράφεται*

στην παράγραφο 2.4.2.4. Το ποσό που θα καταχωρηθεί στη σχετική ηλεκτρονική φόρμα του ΕΣΗΔΗΣ θα είναι το ποσό που θα αναγράφεται στο πεδίο «ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ [€]» του Πίνακα του Παραρτήματος IV. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση των ειδών και υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι τιμές που θα δοθούν με την προσφορά είναι σταθερές για όλη τη συμβατική διάρκεια και αποκλείεται οποιαδήποτε αναπροσαρμογή αυτών. Προσφορά που περιλαμβάνει όρο αναπροσαρμογή τιμών απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Οι οικονομικοί φορείς είναι υποχρεωμένοι να συμμορφώνονται προς τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν.3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις (ΦΕΚ 115/15-7-2010, τεύχος Α')», ανάπτυπο του οποίου επισυνάπτεται στην παρούσα ως Παράρτημα II. Επί ποινή αποκλεισμού από το διαγωνισμό υποχρεούται κάθε οικονομικός φορέας να συμπεριλάβει στο φάκελο της Οικονομικής του Προσφοράς, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνονται τα στοιχεία που αναφέρονται στην παράγραφο 1, του άρθρου 68 του ως άνω Νόμου. Τα στοιχεία αυτά θα συμπεριληφθούν και στη σύμβαση του Έργου Φύλαξης. Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, αμέσως μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει 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 που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψήφιων εργολάβων. Το πιστοποιητικό αποστέλλεται στην αναθέτουσα αρχή μέσα σε δεκαπέντε (15)

ημέρες από την υποβολή του αιτήματος. Σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της προθεσμίας, η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να προχωρήσει στη σύναψη της σύμβασης. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στην παρούσα διακήρυξη. Οι συμμετέχοντες στην διαγωνιστική διαδικασία (οικονομικοί φορείς) θα καταθέσουν οικονομική προσφορά για το σύνολο της δημοπρατούμενης υπηρεσίας του διαγωνισμού σύμφωνα με τα ανωτέρω αναφερόμενα. Η μη κατάθεση οικονομικής προσφοράς σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη συνιστά τον αποκλεισμό του συμμετέχοντα από τον διαγωνισμό. Επισημαίνεται ότι το προσφερόμενο τίμημα για την παροχή των υπηρεσιών δεν πρέπει να ξεπερνά την προϋπολογισθείσα δαπάνη της διακήρυξης. Οποιαδήποτε μεταβολή στην ισχύουσα νομοθεσία που διέπει την παρούσα διακήρυξη/σύμβαση αφενός είναι δεσμευτική για τον ανάδοχο ο οποίος και οφείλει να εφαρμόσει τις τυχόν αλλαγές άμεσα αφετέρου δεν δύναται σε καμία περίπτωση η μεταβολή αυτή να προκαλέσει οποιαδήποτε πρόσθετη οικονομική επιβάρυνση για την ...». 2.5 Ειδικός όρος της διακήρυξης Ο Ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να συμμορφώνεται προς τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν.3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις (ΦΕΚ 115/15-7-2010, τεύχος Α'), ανάπτυπο του οποίου επισυνάπτεται στην παρούσα ως Παράρτημα ΙΙ. Επί ποινή αποκλεισμού από το διαγωνισμό υποχρεούται να συμπεριλάβει στο φάκελο της Οικονομικής του Προσφοράς, υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνονται τα στοιχεία που αναφέρονται στην παράγραφο 1, του άρθρου 68 του ως άνω

Νόμου. Τα στοιχεία αυτά θα συμπεριληφθούν και στη σύμβαση του Έργου Φύλαξης.

30. Επειδή, τόσο εκ των οριζομένων στην παράγραφο 2.4.4. της διακήρυξης αναφορικά με το περιεχόμενο της οικονομικής προσφοράς όσο και από το Παράρτημα IV της Διακήρυξης όπου τίθεται το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς δεν απαιτείται η εφαρμογή συγκεκριμένης μεθόδου υπολογισμού για την διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, ούτε προβλέπεται συγκεκριμένος τρόπος υπολογισμού των νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων βάσει των οποίων υπολογίζεται εν τέλει η τιμή ανά ώρα απασχόλησης αλλά και διαμορφώνεται η συνολική τιμή της οικονομικής προσφοράς. Και τούτο διότι ως γίνεται δεκτό από την νομολογία το γεγονός ότι κάποιος διαγωνιζόμενος έχει καταρτίσει την οικονομική του προσφορά κατά τρόπο που ενδεχομένως δεν συμπίπτει με τον τρόπο που αξιολογεί την προσφορά του άλλος ανταγωνιστής του, χωρίς όμως και να αποκλίνει από τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, δεν σημαίνει βεβαίως ότι η προσφορά καθίσταται απορριπτέα, καθόσον η διαφοροποίηση επ'ωφελεία του προσφέροντος, του τρόπου υπολογισμού του κόστους, ανάγεται στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά τρόπο θεμικό την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης και να διαμορφώνουν κατάλληλα την οικονομική τους προσφορά (ΕΑ ΣτΕ 272/2008). Συνεπώς, κατ'αρχήν βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η διαφορετική μεθοδολογική προσέγγιση που χρησιμοποιεί για την διαμόρφωση της οικονομικής της προσφοράς δεν δύναται να οδηγήσει άνευ ετέρου στην απόρριψη αυτής, απορριπτόμενου του περί του αντιθέτου ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας.

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

31. Επειδή, όπως προκύπτει από την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας και τις παρεχόμενες σχετικές διευκρινίσεις, για την διαμόρφωση της οικονομικής της προσφοράς έλαβε ως βάση τον ελάχιστο νόμιμο μισθό υπαλλήλου ποσού 650,00 € μικτά μηνιαίως και ως εκ τούτου ορθώς υπολόγισε το ωρομίσθιο απασχόλησης του προσωπικού φύλαξης ως ακολούθως: $650 \text{ €} / 25 \text{ ημέρες ασφάλισης} = 26 \text{ €} \times 6 / 40 = 3,90\text{€}$. Για τον υπολογισμό δε του μηνιαίου κόστους εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης, ελλείπει αναφοράς προκαθορισμένης ημερομηνίας έναρξης και λήξης αυτής σύμφωνα με τη διακήρυξη, ορθώς υπολόγισε τα εξής : Μικτές αποδοχές: $650,00 \text{ €} \text{ μηνιαίος μισθός} \times 7 \text{ άτομα} \times 12 \text{ μήνες} = 54.600,00 \text{ €}$. Σύμφωνα, με την κείμενη νομοθεσία για καθημερινή νυχτερινή εργασία υπάρχει επιπλέον προσαύξηση 25%, οπότε το επιπλέον κόστος των νυχτερινών βαρδιών υπολογίζεται ως εξής: $2.920 \text{ ώρες} \times 3,9 \text{ €} \times 0,25\% = 2.847,00 \text{ €}$ Επιπρόσθετα, σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία για εργασία Κυριακών - Αργιών υπολογίζεται επιπλέον προσαύξηση 75%, με αποτέλεσμα το επιπλέον κόστος απασχόλησης σε ημέρα Κυριακή ή Αργίες να υπολογίζεται ως ακολούθως: $2480 \text{ ώρες} \times 3,9\text{€} \times 0,75\% = 7.254,00 \text{ €}$. Συνεπώς, οι συνολικές μικτές νόμιμες αποδοχές των απασχολούμενων φυλάκων ανέρχονται σε: $54.600\text{€} + 2847\text{€} + 7254\text{€} = 64.701\text{€} / 12 \text{ μήνες} / 7 \text{ άτομα} = 770,25\text{€} \text{ μηνιαίως κατ' άτομο}$. Ακολούθως, επί του ανωτέρω ποσού των 770,25 € μηνιαίως, ορθώς υπολόγισε και τα οφειλόμενα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα καθώς και τα επιδόματα αδείας κλπ. ως ακολούθως: i. Δώρα Χριστουγέννων – Πάσχα $770,25\text{€} \times 1,5 \text{ μισθός} \times 7 \text{ άτομα} \times 1,04166 = 8.424,56\text{€}$, ii. Επίδομα Αδείας $770,25\text{€} \times 0,5 \text{ μισθός} \times 7 \text{ άτομα} = 2.695,88\text{€}$, iii. Κάλυψη αδείας $1/12 \times (24/25) \times (64.701\text{€} + 8424,56\text{€} + 2695,88\text{€}) / 12 = 6.065,69\text{€}$, iv. Άδεια Αντικαταστάτη Κάλυψη αδείας $/ 12 = 6.065,69\text{€} / 12 = 505,47\text{€}$. Κατόπιν των ανωτέρω, το

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης υπολογίστηκε ως ακολούθως: $64.701 + 8.424,56 + 2.695,88 + 6.065,69\text{€} + 505,47\text{€} = 82.392,59\text{€}$ ετησίως. Επί του ανωτέρω ποσού εν συνεχεία υπολόγισε τις ετήσιες οφειλόμενες εργοδοτικές εισφορές ως κάτωθι: $82.392,59\text{€} \times 22,54\% = 18.571,29\text{€}$ ετησίως. Ως εκ τούτου, υπολόγισε το συνολικό ετήσιο νόμιμο εργατικό κόστος εκτέλεσης της παρούσας σύμβασης ως εξής : $82.392,59\text{€} + 18.571,29\text{€} = 100.963,89\text{€}$.

32. Επειδή, παρόλα αυτά, οι από 12.02.2021 διευκρινίσεις, τις οποίες έδωσε η προσφεύγουσα δεν έγιναν δεκτές ως προς τον προσδιορισμό της τιμής ημερήσιας ώρας, διότι, κατά την κρίση της αναθέτουσας αρχής, ο υπολογισμός του ποσού των 5,87 ευρώ/ώρα δεν επαρκεί για την κάλυψη των μισθών, των δώρων και επιδομάτων που προβλέπονται στην εργατική νομοθεσία. Και τούτο διότι, κατά την αναθέτουσα αρχή, υπάλληλος με ελάχιστες νόμιμες αποδοχές 650,00 ευρώ (μικτά), με 40 ώρες εβδομαδιαίας εργασίας και ωρομίσθιο 3,90 ευρώ (ως νομίμως τούτο υπολογίζεται) θα πρέπει κατ'ελάχιστον να έχει μισθολογικό κόστος ανά ώρα απασχόλησης 6,08 ευρώ. Τούτο απεικονίζεται κατά την αναθέτουσα αρχή στον κάτωθι Πίνακα, όπου οι υπολογισμοί της εκκινούν από το ωρομίσθιο 3,90 ως εξής :

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΠΟΣΟ
A	ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ	3,9000
B	ΚΑΝΟΝΙΚΗ ΑΔΕΙΑ-ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ (A/12,5)	0,3120
Γ	ΑΔΕΙΑ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΗ (B/12,5)	0,0250
Δ	ΣΥΝΟΛΟ (A+B+Γ)	4,2370
E	ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤ. (Δ*1,04166/12)	0,3678
ΣΤ	ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ (Δ/2*1,04166)/12)	0,1839
Z	ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ (Δ/2/12)	0,1765
Η	ΣΥΝΟΛΟ (Δ+E+ΣΤ+Z)	4,9652
Θ	ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ (Η*22,54%)	1,1192
Ι	ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ (Η+Θ)	6,0843

Ομοίως, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι το κόστος της ημερήσιας ώρας για την απασχόληση μισθωτών που αμείβονται βάσει της ΥΑ 4241/127/30.01.2019 με κατώτατο μισθό ύψους 650,00 ευρώ ανέρχεται κατά κατώτατο όριο σε 6,1057 ευρώ, το οποίο υπολογίζει με βάσει τον κάτωθι Πίνακα, όπου οι υπολογισμοί εκκινούν από τον κατώτατο μισθό 650,00 ως εξής :

ΒΑΣΙΚΟΣ ΜΙΣΘΟΣ	650.00	Υπουργική απόφαση 4241/127/30/01/2019 (ΦΕΚ Β' 173)
ΚΑΛΥΨΗ ΚΑΝΟΝΙΚΗΣ ΑΔΕΙΑΣ ΜΗΝΙΑΙΩΣ	54.1667	(1)/12
ΑΔΕΙΑ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΜΗΝΙΑΙΩΣ	4.5139	(2)/12 δικαιούται άδεια ίση με το 1/12 του μισθού του
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	708.6806	(1)+(2)+(3)
ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ	30.7585	(4)/2*1,04166/12
ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ	61.5170	(4)*1,04166/12
ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ	29.5284	(4)/2/12
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΜΕΙΚΤΟ	830.4844	(4)+(5)+(6)+(7)
ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ (ΠΟΣΟΣΤΟ)	187.1912	(8)*22,54% (and 01/01/2021)
ΣΥΝΟΛΟ ΜΗΝΙΑΙΟΥ ΜΙΣΘΟΥ	1,017.6756	(8)+(9)
ΚΟΣΤΟΣ ΩΡΑΣ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗΣ	6.1057	(10)/25/6,667

Εν προκειμένω, ανεξαρτήτως εάν το κόστος της ώρας απασχόλησης, συμπεριλαμβανομένων σε αυτό των εργοδοτικών εισφορών (ως και στους δύο

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

ως άνω Πίνακες υπολογίζονται) ανέρχεται σε 6,08 ευρώ/ώρα, κατά την άποψη της αναθέτουσας, ή σε 6,1057 ευρώ/ώρα, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, τούτο προφανώς και συνιστά το ελάχιστο κόστος της απασχόλησης ανά ώρα, καθόσον σε αυτόν δεν έχουν συνυπολογιστεί τα κόστη που αφορούν στην απασχόληση σε νυχτερινές ώρες, Κυριακές και αργίες, τα οποία προφανώς και προσauξάνουν το ως άνω ελάχιστο κόστος απασχόλησης/ώρα. Δοθέντος δε ότι εκ των όρων της Διακήρυξης προκύπτει ότι οι απασχολούμενοι στην υπόψη σύμβαση θα παρέχουν την εργασία τους σε νυχτερινές ώρες, Κυριακές και αργίες, ευλόγως συνάγεται ότι το κόστος ανά ώρα απασχόλησης θα υπερβαίνει το ποσό των 6,08 ευρώ/ώρα, ως τούτο υπολογίζεται από την αναθέτουσα αρχή (άνευ συνυπολογισμού των επίμαχων προσauξήσεων) ή το ποσό των 6,1057 ευρώ/ώρα, ως τούτο υπολογίζεται από την παρεμβαίνουσα (άνευ συνυπολογισμού των επίμαχων προσauξήσεων), και υπό το δεδομένο τούτο, ευλόγως κατ'αρχήν η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι το ποσό των 5,8734 ευρώ ανά ώρα που δηλώνει η προσφεύγουσα με την προσφορά της, καθόσον, ούτως ή άλλως υπολείπεται του ελάχιστου κόστους ανά ώρα, έχει υπολογιστεί εσφαλμένως. Παρόλα αυτά, για την ορθότητα της κρίσεως τούτης θα πρέπει να διευκρινιστεί περαιτέρω εάν στο ποσό των 5,8734 ευρώ/ώρα που δηλώνει η προσφεύγουσα συμπεριλαμβάνονται οι εργοδοτικές εισφορές ύψους 22,54%, ως τούτες συμπεριλαμβάνονται, είτε στο ποσό των 6,08 ευρώ/ώρα που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή, είτε στο ποσό των 6,1057 ευρώ/ώρα που επικαλείται η παρεμβαίνουσα, -ως τούτο άλλωστε προκύπτει από τους αντίστοιχους ως άνω πίνακες- προκειμένου τα ποσά αυτά να είναι συγκρίσιμα μεταξύ τους. Ειδικότερα, λαμβανομένων υπόψη των υπολογισμών που παραθέτει στην οικονομική της προσφορά η προσφεύγουσα, ως εκτίθενται στην προηγούμενη σκέψη, διαπιστώνονται τα εξής : Λαμβάνοντας ως βάση

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

υπολογισμού το ετήσιο νόμιμο εργατικό κόστος εκτέλεσης της σύμβασης, το οποίο υπολογίζει σε 82.392,59 (ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος) + 18.571,29 (ελάχιστες οφειλόμενες εργοδοτικές εισφορές) = 100.963,89 ευρώ, κατ'αρχήν πρέπει να ανευρεθεί το μηνιαίο κόστος που αντιστοιχεί σε έναν εργαζόμενο, ήτοι $100.963,89 / 7$ (εργαζόμενοι) $/ 12$ μήνες = 1.201,95 ευρώ και έπειτα πρέπει να ανευρεθεί το κόστος ανά ώρα απασχόλησης ως εξής : $1.201,95$ ευρώ $/ 25$ ημέρες ασφάλισης = $48,07 \times 6 = 288,42 / 40 = 7,21$ ευρώ. Εάν δε από το ποσό των 7,21 ευρώ/ώρα αφαιρεθούν οι συμπεριληφθείσες εργοδοτικές εισφορές σε ποσοστό 22,54 %, (ως αυτές έχουν συμπεριληφθεί αρχικώς στο ποσό των 100.963,89), θα προκύψει ποσό 5,88 ευρώ/ώρα (ήτοι $7,21/1,2254 = 5,88$ ευρώ/ώρα). Ενόψει των ανωτέρω, προτού απορριφθεί η προσφορά της προσφεύγουσας όφειλε η αναθέτουσα αρχή να διαπιστώσει εάν στο δηλωθέν κόστος ανά ώρα συμπεριλαμβάνονται ή όχι οι εργοδοτικές εισφορές ύψους 22,54%, ώστε ευλόγως να συγκρίνει αυτό με το αντίστοιχο ελάχιστο νόμιμο κόστος/ώρα του πίνακα. Εάν δε ήθελε γίνει δεκτό ότι στο ποσό των 5,8734 ευρώ που δηλώνει η προσφεύγουσα ως κόστος απασχόλησης/ώρα δεν συμπεριλαμβάνονται οι νόμιμες εργοδοτικές εισφορές, τούτο πρέπει να συγκριθεί με το ποσό των 830,4844 ευρώ από τον πίνακα της παρεμβαίνουσας, το οποίο αντιστοιχεί σε ωρομίσθιο $830,4844/25/6,667 = 4,98$ ευρώ, ήτοι στο ελάχιστο κατά την παρεμβαίνουσα κόστος απασχόλησης/ώρα, άλλως να συγκριθεί με το ποσό των 4,96, το οποίο συνιστά κατά τους υπολογισμούς της αναθέτουσας αρχής το ελάχιστο κόστος απασχόλησης/ώρα, και πάντως όχι να συγκριθεί με το ελάχιστο κόστος απασχόλησης/ώρα συμπεριλαμβανομένων των εργοδοτικών εισφορών, ως τούτο αποτυπώνεται στους δύο ως άνω πίνακες. Τούτων δοθέντων, οι ισχυρισμοί της πρώτης προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί.

33. Επειδή, αναφορικά με την με ΓΑΚ 755 Προσφυγή, και κατά το μέρος που η δεύτερη προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της προσωρινής αναδόχου «...» υποστηρίζοντας με τον πέμπτο λόγο προσφυγής της ότι η προσφορά της πρέπει να απορριφθεί λόγω του πρόδηλα ασυνήθιστα χαμηλού κόστους αναλωσίμων στα 2,57 ευρώ ετησίως, του διοικητικού κόστους 30,01 ευρώ ετησίως και εργολαβικού κέρδους 0,01 ευρώ ετησίως, κατόπιν εξέτασης των στοιχείων του φακέλου, συνάγονται τα εξής : Σε συνέχεια του ερωτήματος της αναθέτουσας αρχής, η εταιρεία ... με το από 18.02.2021 έγγραφό της διευκρίνισε την προσφορά της ως εξής : «.....Από την γραμματική διατύπωση του ανωτέρω νόμου καθώς και από τους όρους της διακήρυξης, προκύπτει ότι οι συμμετέχοντες σε δημόσιο διαγωνισμό και δη στον υπό κρίση διαγωνισμό, οφείλουν να υπολογίζουν με την υποβολή της οικονομικής τους προσφοράς εύλογο διοικητικό κόστος και κόστος αναλωσίμων υλικών, ώστε να εξασφαλιστεί ένα εύλογο ποσό λειτουργικού κόστους, το οποίο θα καταλείπει και κάποιο περιθώριο κέρδους και να μην τίθεται σε κίνδυνο η καλή εκτέλεση της σύμβασης και η εκπλήρωση των σχετικών υποχρεώσεων. Τόσο λοιπόν η διακήρυξη όσο και η εργατική νομοθεσία απαιτούν για την υποβολή οικονομικής προσφοράς και τον υπολογισμό εύλογου διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων των συμμετεχουσών εταιριών, χωρίς όμως να προσδιορίζουν σε κανένα σημείο το ύψος του ετήσιου διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων ώστε να αξιολογηθεί αυτό ως καλύπτων ή μη κάποιο προβλεπόμενο ύψος διοικητικού κόστους και αναλωσίμων. Άλλωστε οποιαδήποτε άλλη ερμηνεία των ρητών απαιτήσεων της διακήρυξης και της νομοθεσίας έρχεται σε ευθεία αντίθεση με το νόμο και την αρχή της τυπικότητας που δίδει στους δημόσιους διαγωνισμούς και η οποία επιβάλλει τη στενή ερμηνεία των όρων της διακήρυξης (πρβλ.ΕΑ ΣτΕ 1260/2008, 817/2008, 1229/2007 και 26/2007). Εν προκειμένω υποβάλλαμε τον

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

πίνακα οικονομικής μας προσφοράς για τον εν λόγω διαγωνισμό, συμπεριλαμβάνοντας, όπως απαιτείτο τόσο από την διακήρυξη όσο και από την εργατική νομοθεσία, διοικητικό κόστος και κόστος αναλωσίμων. Το ποσό που αποτελεί τη δαπάνη μας για το διοικητικό κόστος εκτέλεσης του υπό κρίση έργου ανέρχεται στο ποσό των 30,01 ευρώ και το ποσό που αποτελεί τη δαπάνη μας για τα αναλώσιμα ανέρχεται στο ποσό των 2,57 ευρώ. Αμφότερα τα ανωτέρω ποσά είναι απολύτως εύλογα για την εκτέλεση των υπό ανάθεση υπηρεσιών και ΔΕΝ ΕΙΝΑΙ ΜΗΔΕΝΙΚΑ, σε πλήρη συμμόρφωση με τους όρους της διακήρυξης και την εργατική νομοθεσία που διέπει αυτήν. Η εταιρία μας είναι άρτια οργανωμένη και έχει επανδρωθεί με το απαιτούμενο διοικητικό προσωπικό αλλά και με έμπειρο και κατάλληλα καταρτισμένο προσωπικό υλοποίησης, επαρκές για τις ανάγκες των έργων που αναλαμβάνουμε. Διαθέτουμε ικανότατα στελέχη και αυτοτελή τμήματα που καλύπτουν αφενός τις εξειδικευμένες ανάγκες της εσωτερικής λειτουργίας της εταιρείας (διοικητικός διευθυντής, διευθυντής ασφαλείας, υπεύθυνος προσωπικού, νομικό τμήμα, εμπορικό τμήμα, λογιστήριο κλπ.) και αφετέρου τις ανάγκες για την ορθή και αποτελεσματική εκτέλεση των υπηρεσιών φύλαξης και υλοποίηση των έργων. Λόγω δε της ύπαρξης ιδιαίτερα πεπειραμένου και εξειδικευμένου προσωπικού, του οποίου οι δαπάνες μισθοδοσίας και λειτουργίας ήδη καλύπτονται από την εκτέλεση πλείστων έργων, που ήδη έχουμε αναλάβει, η εταιρία μας για το υπό κρίση έργο, δεν απαιτείται να προσλάβει επιπλέον προσωπικό, ούτε να καλύψει νέες δαπάνες εργασίας και διοικητικής λειτουργίας επιπλέον των ήδη διοικητικών υπευθύνων και των ήδη καλυμμένων και εξοφλημένων διοικητικών δαπανών από τις παράλληλες αποπληρωμένες παρασχεθείσες υπηρεσίες της εταιρίας μας σε έτερους δημόσιους και ιδιωτικούς φορείς. Επιπλέον, πέρα από το ανθρώπινο δυναμικό η εταιρία μας διαθέτει ένα πλήρη τεχνικό εξοπλισμό, που την καθιστά

ικανή να ανταποκριθεί αποτελεσματικά ακόμη και στα πιο απαιτητικά έργα. Διαθέτουμε πλεόνασμα υλικού εξοπλισμού και τεχνικών μέσων προς άμεση διάθεση στους χώρους εκτέλεσης των υπηρεσιών, είτε αυτά αφορούν σε ηλεκτρονικό εξοπλισμό είτε αφορούν σε άλλα αναγκαία μέσα. Συγκεκριμένα, η εταιρία μας διαθέτει πληθώρα αναλωσίμων υλικών και εξοπλισμού φύλαξης, ήτοι ασυρμάτους, κινητά τηλέφωνα, στολές προσωπικού ασφαλείας, φακούς, αλεξίσφαιρα γιλέκα, υποδήματα ασφαλείας, κιτ πρώτων βοηθειών κλπ. για το σύνολο του προσωπικού που θα απασχολήσουμε. Το κόστος των ανωτέρω αναλωσίμων έχει ήδη αποσβεσθεί πλήρως από την εταιρία μας, δεδομένου ότι η εταιρία μας έχει εκτελέσει και εκτελεί πλήθος συμβάσεων. Όπως έχει κριθεί ήδη ο εκάστοτε διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας δύναται να επικαλεστεί για η δικαιολόγηση της οικονομικής του προσφοράς, τη διάθεση αποθεμάτων αναλωσίμων ή υπολοίπων από γενικές και μεγάλου όγκου παραγγελίες αναλωσίμων, των οποίων το κόστος έχει ήδη αποσβεσθεί στο πλαίσιο άλλων δραστηριοτήτων ή έχει ενσωματωθεί στην κοστολόγηση άλλων συμβάσεων ή έχει, σε κάθε περίπτωση αποπληρωθεί ήδη προ της επίδικης προσφοράς του (ΕΛΣυν VI Τμ.240/2007). Εξάλλου το εύλογο ή μη του αναφερόμενου στην οικονομική προσφορά του διαγωνιζόμενου διοικητικού κόστους κρίνεται αρχικά, κατά περίπτωση, κατ'εκτίμηση αφενός μεν των λειτουργικών αναγκών εκτέλεσης κάθε συγκεκριμένης σύμβασης, αφετέρου δε των τυχόν ευνοϊκών συνθηκών, οι οποίες είναι δυνατόν να συντρέχουν στο πρόσωπο του διαγωνιζόμενου (βλ.ΑΕΠΠ 556-557/2020). Επομένως η εταιρία μας έχει δηλώσει απολύτως εύλογο ποσό διοικητικού κόστους και κόστους αναλωσίμων για την εκτέλεση του επίμαχου έργου φύλαξης. Δέον να αναφερθεί ότι η έννοια του «εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους», αποτελεί μια αόριστε νομική έννοια με προσδιοριστικό ρόλο στην οικονομική προσφορά, το 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 ανάγεται στον τρόπο άσκηση 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 προσφοράς του (βλ.ΔΕφΛαρ 19/2011). Κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και των Διοικητικών Δικαστηρίων το ποσοστό του διοικητικού κόστους των παρεχόμενων υπηρεσιών φύλαξης των προσφερόντων πρέπει να είναι ΟΧΙ ΜΗΑΜΙΝΟ - ΜΗΑΕΝΙΚΟ. Επομένως τα δηλωθέντα από την εταιρία μας διοικητικό κόστος και κόστος αναλωσίμων είναι απολύτως εύλογα και σε καμία περίπτωση δεν μπορούν να χαρακτηριστούν ως ασυνήθιστα χαμηλά ή μηδαμινά/ μηδενικά. ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟ ΚΕΡΑΟΣ Όσον αφορά το εργολαβικό κέρδος της εταιρίας μας σας αναφέρουμε ότι είναι απόλυτα ικανοποιητικό σε σχέση με το μέγεθος του συγκεκριμένου έργου. Σύμφωνα με το άρθρο 68 παρ.1 του Ν.3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν.4144/2013, δεν απαιτείται να συμπεριλαμβάνεται στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων εύλογο εργολαβικό κέρδος, αλλά απλώς κέρδος (σε αντίθεση με το διοικητικό κόστος, που απαιτείται να είναι εύλογο). Ακόμη όμως και στην περίπτωση κατά την οποία το εργολαβικό κέρδος δεν αρκεί να είναι θετικό αλλά και εύλογο, εφόσον τα προσδιοριστικά στοιχεία που επιδρούν στην διαμόρφωση του ύψους του δεν ορίζονται στο νόμο, ο καθορισμός του ανάγεται στην ευχέρεια του εκάστοτε συμμετέχοντα οικονομικού φορέα να οργανώνει κατά τρόπο θετικό την άσκηση της επιχειρηματικής του δραστηριότητας και ερείδεται στην δυναμικότητα της επιχείρησής του , το βάρος του επιχειρηματικού κινδύνου και το επιχειρηματικό προσδόκιμο του κατά τον κρίσιμο, κατά περίπτωση, χρόνο.

Επομένως, εφόσον η εταιρία μας έχει συμπεριλάβει στην οικονομική της προσφορά θετικό εργολαβικό κέρδος, τούτο αυτοτελώς και μόνον εκτιμώμενο και με μόνη αναφορά στο ύψος της υπό εκτέλεση σύμβασης δεν αρκεί για να τεκμηριώσει τον χαρακτηρισμό αυτού ως δήθεν μη ευλόγου και κατά συνεκδοχή της οικονομικής μας προσφοράς ως δήθεν ασυνήθιστα χαμηλής. Εξάλλου στην οικονομική μας προσφορά, η οποία ουδόλως παρεκκλίνει ουσιωδώς από την προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης, προβλέπεται εργολαβικό κέρδος, το δε δήτεκα του ύψους αυτού ανάγεται στον επιχειρηματικό κίνδυνο που αναλαμβάνει ο εκάστοτε οικονομικός φορέας, που συμμετέχει σε δημόσιο διαγωνισμό, γεγονός που έχει κριθεί αρμοδίως κατά πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και των Διοικητικών Δικαστηρίων της χώρας (Ελ.Συν. VI Τκ.2653/2012, 1724/2012, 2090/2011, 3134/2009, ΕΑ ΣΤΕ 792/2008, 974/2007). Ως εκ τούτου το εργολαβικό κέρδος που αποκομίζει η εταιρίας μας από τη συμμετοχή της στον επίμαχο διαγωνισμό, καθίσταται σαφέστατα εύλογο».

34. Επειδή, κατά το άρθρο 68 παρ. 1 του Ν. 3863/2010, στο πλαίσιο των διατάξεων του οποίου, όπως ισχύουν, υπόκειται η επίμαχη διακήρυξη, ορίζεται ότι : «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, ... η οποία 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 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

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης 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». Οι απαιτήσεις αυτές αποτυπώνονται εξίσου στο άρθρο 2.4.4. της Διακήρυξης. Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι στις διακηρύξεις των δημοσίων διαγωνισμών για παροχή υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης ζητείται από τους προσφέροντες, επί ποινή αποκλεισμού, η αναφορά των στοιχείων α' έως στ' της παρ. 1 του άρθρου 6, η οποία αποσκοπεί στον έλεγχο από την αναθέτουσα αρχή 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 Τμ. VI 2092/2011). Συνακολούθως, οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαριότητας και φύλαξης στην προσφορά τους, κατά την ρητώς εκπεφρασμένη με τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 βούληση του νομοθέτη, πρέπει να υπολογίζουν εύλογο -και κατά συνεκδοχή ελέγξιμο από τις

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

αναθέτουσες αρχές, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής και τις παρεχόμενες από τις προσφέρουσες εταιρείες εξηγήσεις- ποσοστό διοικητικού κόστους και εργολαβικού κέρδους (πρβλ. ΣτΕ 198/2013, ΔΕφ Θεσσαλ. 344/2012, ΕλΣυν VI Τμ. 150/2014), το δε κόστος αμοιβής των εργαζομένων επιβάλλεται να μην υπολείπεται του οριζομένου στην οικεία συλλογική σύμβαση εργασίας ή στην εθνική γενική συλλογική σύμβαση εργασίας, η δε προσφορά θα πρέπει επιπλέον να ενσωματώνει και ένα εύλογο ποσοστό αναλωσίμων, εργολαβικού κέρδους καθώς και τις νόμιμες κρατήσεις (ΔΕφΘες/νίκης 339/2013). Σε αντίθεση, ωστόσο, προς το κόστος αμοιβής του προσωπικού, που είναι δυνατόν και πρέπει να προσδιορίζεται επακριβώς με βάση αντικειμενικά δεδομένα, το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή να εκτιμηθούν ως εύλογα, προκειμένου η προσφορά να θεωρηθεί αποδεκτή. Η κρίση αυτή της αναθέτουσας αρχής ελέγχεται ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας, σύμφωνα και με τα δεδομένα της κοινής πείρας (ΕλΣυν VI Τμ. 1664/2012, 1725/2012, 143, 150, 159/2014). Εν προκειμένω, η εταιρεία συμπεριέλαβε στην οικονομική της προσφορά κόστος αναλωσίμων στα 2,57 ευρώ ετησίως, διοικητικό κόστος 30,01 ευρώ ετησίως και εργολαβικό κέρδος 0,01 ευρώ. Ειδικώς δε ως προς το εργολαβικό κέρδος, πράγματι στους διαγωνισμούς παροχής υπηρεσιών φύλαξης και καθαριότητας παρατηρείται ότι η συντριπτική πλειοψηφία των συμμετεχόντων να «συμπιέζει» το κόστος αυτό, αποβλέποντας στο να είναι η προσφορά τους ανταγωνιστική προκειμένου να αναλάβουν το έργο του διαγωνισμού, εξασφαλίζοντας τη βιωσιμότητά και την ευρωστία των επιχειρήσεών τους ή την απόκτηση σχετικής τεχνικής επάρκειας και εμπειρίας προς συμμετοχή σε έτερους διαγωνισμούς, αλλά και την απόκτηση άλλων αντισταθμιστικών οφελών, όπως π.χ. φήμης προς ενίσχυση

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

του πελατολογίου τους, ενίσχυση κύκλου εργασιών και επιχειρηματικής εικόνας. Υπό την έννοια αυτή, ακόμη και το εργολαβικό κέρδος ύψους 0,01 ευρώ θεωρείται εύλογο. Όμως, τα ποσά που αφορούν στο διοικητικό κόστος και το κόστος αναλωσίμων, ιδιαιτέρως όταν υπολογίζονται σε ετήσια βάση, ως εν προκειμένω, πρέπει να τίθεται σε εύλογα όρια, αβασίμως δε η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι οποιοδήποτε ποσό, εάν δεν είναι μηδενικό ή μηδαμινό, είναι εύλογο. Εν προκειμένω, λαμβάνοντας υπόψη ότι τα ως άνω κόστη υπολογίζονται σε ετήσια βάση ευλόγως διαπιστώνεται ότι πρόκειται πράγματι για μηδαμινά ποσά. Εξάλλου, οι διευκρινίσεις της παρεμβαίνουσας ότι τα ποσά αυτά, ύψους 2,57 ευρώ για αναλώσιμα και 30,01 ευρώ για διοικητικό κόστος ετησίως, δικαιολογούνται λόγω του ότι δεν απαιτείται να προσλάβει επιπλέον προσωπικό, ούτε να καλύψει νέες δαπάνες εργασίας, καθότι διαθέτει μια πλήρως επανδρωμένη επιχείρηση, ότι διαθέτει πλήρη τεχνικό εξοπλισμό, πλεόνασμα υλικών και τεχνικών μέσων, πληθώρα αναλωσίμων υλικών λόγω της συμμετοχής της σε άλλους παρόμοιους δημόσιους διαγωνισμούς, το κόστος των οποίων έχει αποσβέσει, ναι μεν διατυπώνονται ευλογοφανώς, παρόλα αυτά παραμένουν αόριστοι και αναπόδεικτοι, ως τούτο υπογραμμίζει η προσφεύγουσα, διότι η παρεμβαίνουσα ουδεμία αναφορά κάνει σε συγκεκριμένα έγγραφα και στοιχεία προς απόδειξη των ισχυρισμών της, ούτε άλλωστε αποδεικνύει ποια συγκεκριμένα κονδύλια έχει συνυπολογίσει στα κόστη αυτά ώστε να τεκμηριώνεται βασίμως η προσφερόμενη χαμηλή τιμή της προσφοράς της. Ως εκ τούτου, η προσφορά της εταιρείας «...» θα έπρεπε να απορριφθεί, γενομένου δεκτού του πέμπτου λόγου προσφυγής. Δοθέντος δε ότι εκ του λόγου τούτου θεμελιώνεται αυτοτελώς η απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «...» παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

προσφυγής σε βάρος της (πρβλ. ΣτΕ ΕΑ 274/2018, 344/2017, ΔΕφΠειρ. Ν95/2020 ΔΕφΑθ. 279/2019, ΔΕφΘεσ/νικης 83/2019).

35. Επειδή, κατά το μέρος που η δεύτερη προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της «...», η οποία έλαβε την δεύτερη θέση στη σειρά κατάταξης, υποστηρίζοντας η δεύτερη προσφεύγουσα ότι η προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης της πρέπει να απορριφθεί διότι υπολόγισε εσφαλμένως το κόστος απασχόλησης ανά ώρα στο ποσό των 6,08 ευρώ, το οποίο υπολείπεται του κατώτερο ελάχιστου εκ του νόμου προβλεπόμενου εργοδοτικού κόστους, κατόπιν εξέτασης των στοιχείων του φακέλου, διατυπώνονται τα εξής : Η «...» υπολόγισε στην οικονομική της προσφορά και συγκεκριμένα στον Πίνακα Α που εμπεριέχεται στο Μέρος του Πίνακα 4 τα εξής : Ήτοι η «...» υπολόγισε το ελάχιστο κόστος/ώρα σε 6,08 ευρώ, στο οποίο ποσό, ως αποτυπώνεται στον ως άνω Πίνακα, έχουν συμπεριληφθεί και οι εργοδοτικές εισφορές ποσοστού 22,54%. Τους υπολογισμούς αυτούς υποστηρίζει και η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της. Όμως, ως ορθώς ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, το ελάχιστο κόστος απασχόλησης/ώρα ανέρχεται στο ποσό των 6,1057 ευρώ, συμπεριλαμβανομένων των εργοδοτικών εισφορών ποσοστού 22,54%, ως τούτο αποτυπώνεται στον Πίνακα που επικαλείται ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

Πίνακας Α.

	ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΩΡΑΣ ΣΕ ΜΗΝΙΑΙΑ ΒΑΣΗ	ΜΙΚΤΟΣ ΜΗΝΙΑΙΟΣ ΚΑΤΩΤΑΤΟΣ ΜΙΣΘΟΣ
A	ΜΗΝΙΑΙΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ (3,90 € χ166,67 ώρες εργ. Μην.)	650 €
B	ΚΑΝΟΝΙΚΗ ΑΔΕΙΑ – ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗ (A/12,5)	52 €
Γ	ΑΔΕΙΑ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΗ (B/12,5)	4,16 €
Δ	ΣΥΝΟΛΟ (A +B + Γ)	706,16 €
E	ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤ. (Δ *1,04166/12)	61,30 €
ΣΤ	ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ (Δ/2* 1,04166)/12)	30,65 €
Z	ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ (Δ /2/12)	29,42 €
Η	ΣΥΝΟΛΟ (Δ + E +ΣΤ + Z)	827,53 €
Θ	ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ 22,54%	186,53 €
I	ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ (Θ +I)	1.014,06 €
K	ΤΕΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΗΜΕΡΗΣΙΑ ΩΡΑ (I/166,67 ΩΡΕΣ)	6,08 €

Και τούτο διότι, οι υπολογισμοί που παρατίθενται στον ως άνω Πίνακα της «...», αν και όμοιοι κατά τα λοιπά με τους υπολογισμούς που τίθενται στον Πίνακα της παρεμβαίνουσας, διαφοροποιούνται ως προς τα κονδύλια υπολογισμού της κανονικής αδείας και της αδείας αντικαταστάτη, οι δε υπολογισμοί της παρεμβαίνουσας, όπου ο βασικός μισθός διαιρείται με 12 και όχι με 12,5 είναι οι ορθοί και ως εκ τούτου ορθό και το αποτέλεσμα του κόστους/ώρα που η παρεμβαίνουσα υπολογίζει σε 6,1057 ευρώ. Ειδικότερα, αναφορικά με την

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

αντικατάσταση αδείας, σύμφωνα με την κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία κάθε νεοπροσλαμβανόμενος εργαζόμενος σε πενθήμερη βάση δικαιούται 20 ημέρες κανονική άδεια ετησίως (παρ. 1β του Α.Ν. 539/1945 όπως αντικαταστάθηκε με το Ν. 3302/2004). Όμως οι εργαζόμενοι σε πενθήμερη βάση εργάζονται πέντε ημέρες εβδομαδιαίως αλλά ασφαρίζονται για έξι. Έτσι λοιπόν οι 20 ημέρες κανονικής αδείας αντιστοιχούν σε 20 ημέρες χ 6 ασφαλιστικές ημέρες / 5 ημέρες εβδομαδιαίως = 24 ασφαλιστικές ημέρες. Το δεύτερο έτος ο εργαζόμενος σε πενθήμερη βάση δικαιούται 21 ημέρες κανονική άδεια (παρ. 1β του Α.Ν. 539/1945 όπως αντικαταστάθηκε με το Ν. 3302/2004). Συνεπώς ακολουθώντας την παραπάνω συλλογιστική πορεία οι 21 ημέρες κανονικής αδείας αντιστοιχούν σε 21 ημέρες χ 6 ασφαλιστικές ημέρες / 5 ημέρες εβδομαδιαίως = 25,2 ασφαλιστικές ημέρες. Ένας εργαζόμενος σε πενθήμερη βάση με ημερομίσθιο εργάζεται 22 πραγματικές ημέρες που αντιστοιχούν σε 26 ασφαλιστικές. Όταν ο εργαζόμενος αυτός λάβει την Κανονική του Άδεια, ένας άλλος εργαζόμενος ο αντικαταστάτης του θα καλύψει τις ημέρες αυτές. Ο Αντικαταστάτης δικαιούται όλες τις τακτικές κα έκτακτες αποδοχές (Μικτές Αποδοχές, Προσαυξήσεις Νυχτερινών και Κυριακών & Αργιών, Δώρο Χριστουγέννων κα Πάσχα, Επίδομα Αδείας κλπ.) στην αναλογία των ημερών που θα εργαστεί. Δηλαδή εν προκειμένω, ο αντικαταστάτης θα λάβουν τα ωρομίσθια που αντιστοιχούν στις μικτές αποδοχές, δώρα κα επιδόματα ενός μήνα. Συνεπώς το εργατικό κόστος του αντικαταστάτη ανέρχεται σε 1/12 όλων των παραπάνω (Μικτές Αποδοχές, Προσαυξήσεις Νυχτερινών κα Κυριακών & Αργιών, Δώρο Χριστουγέννων κα Πάσχα, Επίδομα Αδείας κλπ.) χ της αναλογίας του χρονικού διαστήματος που θα απασχοληθεί....». Συνεπώς, δοθέντος ότι η «...» βασίζει τους υπολογισμούς της οικονομικής προσφοράς της στο κόστος απασχόλησης των 6,08 ευρώ/ώρα, το οποίο υπολογίστηκε

εσφαλμένως, συμπαρασύρεται και κατά τα λοιπά η προσφορά της σε εσφαλμένους υπολογισμούς, γενομένου δεκτού του οικείου λόγου προσφυγής της δεύτερης προσφεύγουσας.

36. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η με ΓΑΚ 743 Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η ασκηθείσα επί αυτής Παρέμβαση και η με ΓΑΚ 755 Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η ασκηθείσα επί αυτής Παρέμβαση.

37. Επειδή, ως εκ τούτου, το παράβολο που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 900,00, πρέπει να της επιστραφεί και το παράβολο που κατέθεσε η δεύτερη προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 600,00 πρέπει να της επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την με ΓΑΚ 743 Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση της εταιρείας «...»

Δέχεται την με ΓΑΚ 755 Προσφυγή.

Απορρίπτει την Παρέμβαση της εταιρείας «...»

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. ...απόφαση του Δ.Σ. της ...με την επωνυμία «...» και το δ.τ. «...», κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στην πρώτη προσφεύγουσα του παραβόλου που κατέθεσε ποσού 900,00 ευρώ και την επιστροφή στην δεύτερη προσφεύγουσα του παραβόλου που κατέθεσε ποσού 600,00 ευρώ.

Αριθμός απόφασης: 1033,1034/2021

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 19 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 8 Ιουνίου 2021.

Ο Πρόεδρος
Μιχαήλ Οικονόμου

Ο Γραμματέας
Ηλίας Στρεπέλιας
Α/Α ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΑΛΑΝΤΖΗ