

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Αυγούστου 2022, συγκροτούμενο από την Ελευθερία Καλαμιώτη, Μέλος Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατόπιν της με αρ. 1367/2022 Πράξης.

Για να εξετάσει την από 04-07-2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 946/05-07-2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ... (οδός ... αρ. ...) και εκπροσωπείται νόμιμα

Κατά του ΔΗΜΟΥ ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής η «παρεμβαίνουσα»), που εδρεύει στο ... και εκπροσωπείται νόμιμα

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες αποφάσεις και συγκεκριμένα 1) η υπ' αριθ. 224/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από 18/04/2022 1^ο Πρακτικό 2) η υπ' αριθ. 276/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από 05/05/2022 2^ο Πρακτικό και το από 06/05/2022 3^ο Πρακτικό διενέργειας διαγωνισμού και 3) η υπ' αριθ. 362/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής, με την οποία εγκρίθηκε το από 09/06/2022 4^ο Πρακτικό και κάθε συναφής πράξη, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης παρεμβαίνουσας και ανακηρύχθηκε αυτή ανάδοχος της σύμβασης.

Η παρεμβαίνουσα αιτείται να γίνει δεκτή η παρέμβασή της υπέρ της διατήρησης των προσβαλλόμενων αποφάσεων καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και ανακηρύχθηκε αυτή ανάδοχος της σύμβασης και να απορριφθεί η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
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 Π.Δ. 39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό ..., την πληρωμή στην ΤΡΑΠΕΖΑ EUROBANK και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 72.072, 00 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, οι προσβαλλόμενες αποφάσεις εκδόθηκαν στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού δημόσιου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. ... Διακήρυξης (ΑΔΑΜ: ...) με αντικείμενο της σύμβασης την παροχή υπηρεσιών για τον καθαρισμό όλων των στεγασμένων και υπαίθριων χώρων κτιρίων όπου στεγάζονται παιδικοί σταθμοί και ΚΔΑΠ της αναθέτουσας αρχής («ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΚΤΙΡΙΩΝ ΠΑΙΔΙΚΩΝ ΣΤΑΘΜΩΝ ΚΑΙ ΚΔΑΠ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ...»), με δαπάνη της προμήθειας στο ποσό των 89.369,28 ευρώ, εκ των οποίων 72.072,00 ευρώ είναι για την υπηρεσία και 17.297,28 ευρώ είναι για Φ.Π.Α. 24%. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στην αριθ... Μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος, που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της προκείμενης Διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α). Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των κτιρίων/εγκαταστάσεων. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος (12 μήνες). Κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ... Υπηρεσίες καθαρισμού κτιρίων. Καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 22-03-2022, ημέρα Τρίτη και ώρα 14:00 μ.μ. και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 28-03-2022, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 π.μ. Στον προκείμενο διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις (3) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

«...». Μετά την αποσφράγιση των φακέλων των ανωτέρω συμμετεχόντων, η Επιτροπή Διαγωνισμού εξέτασε την προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 72 και διαπίστωσε ότι όλοι οι συμμετέχοντες υπέβαλαν εγγύηση συμμετοχής, εκτός του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», ο οποίος δεν προσκόμισε το πρωτότυπο της έντυπης εγγύησης συμμετοχής, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης κατά το άρθρο 2.4.2.5 της διακήρυξης. Στη συνέχεια η Επιτροπή Διαγωνισμού επικοινωνήσε τηλεφωνικά με τους φορείς που φέρονται να έχουν εκδώσει τις εγγυητικές επιστολές, που κατέθεσαν οι υπόλοιποι συμμετέχοντες και διαπίστωσε την εγκυρότητά τους. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού συνέταξε και στις 18-04-2022 υπέγραψε ηλεκτρονικά το 1^ο Πρακτικό διενέργειας διαγωνισμού σύμφωνα με το οποίο η επιτροπή πρότεινε την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» ως απαράδεκτης, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ.1 του Ν.4412/2016, λόγω παράλειψης προσκόμισης του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης κατά το άρθρο 2.4.2.5. της διακήρυξης, με την προσφορά του, ενώ με την αρ. 224/19-04-2022 απόφαση οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το από 18-04-2022 1^ο Πρακτικό του διαγωνισμού και απορρίφθηκε η προσφορά του ανωτέρω οικονομικού φορέα ως απαράδεκτη, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα. Στις 21-04-2022 κοινοποιήθηκαν, μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, σε όλους τους συμμετέχοντες το 1^ο πρακτικό και η αρ. 224/2022 απόφαση οικονομικής επιτροπής. Κατά της ανωτέρω απόφασης δεν ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή. Σε συνέχεια της διαδικασίας η Επιτροπή (συνεδρίαση 05-05-2022) προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των οικονομικών φορέων των οποίων οι προσφορές δεν απορρίφθηκαν, ήτοι της παρεμβαίνουσας και της προσφεύγουσας και διαπίστωσε ότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά και οι τεχνικές προδιαγραφές των προσφορών τους είναι σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διακήρυξη και στην υπ' αριθ. 2/2022 μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος, γι' αυτό και οι προσφορές τους γίνονται αποδεκτές. Συγκεκριμένα με το από 05-05-2022 2^ο πρακτικό της η επιτροπή εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών της

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας. Κατόπιν η επιτροπή στις 06-05-2022 προχώρησε στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών της προσφεύγουσας και της παρεμβαίνουσας, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίθηκαν αποδεκτά. Οι οικονομικές τους προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές, ως σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης. Ακολούθως, η επιτροπή του διαγωνισμού συνέταξε στις 06-05-2022 το 3^ο πρακτικό διενέργειας διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας ως προσωρινής αναδόχου για την υπό ανάθεση υπηρεσία με προσφορά 61.934,40 ευρώ προ Φ.Π.Α.. Με την αρ. 276/10-05-2022 απόφαση οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκαν τα 2^ο και 3^ο πρακτικά διαγωνισμού και αναδείχθηκε ως προσωρινός ανάδοχος η παρεμβαίνουσα διότι κρίθηκε ότι η προσφορά της είναι πλήρης, σύμφωνη με τους όρους της αρ.πρωτ. 8525/04-03-2022 Διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθ. 2/2022 μελέτης της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και ότι προσέφερε την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής απόψεως προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Η απόφαση αυτή ενσωματώθηκε στην προσβαλλόμενη απόφαση κατακύρωσης που ακολούθησε. Η παρεμβαίνουσα κλήθηκε με την υπ' αριθ. πρωτ. ... ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω ΕΣΗΔΗΣ να υποβάλει, εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της πρόσκλησης αυτής τα προβλεπόμενα από το άρθρο 2.2.9.2. της διακήρυξης δικαιολογητικά κατακύρωσης. Εν συνεχεία, η επιτροπή διαγωνισμού με το από 09-06-2022 4^ο Πρακτικό της, αφού προχώρησε σε αποσφράγιση του ηλεκτρονικού και φυσικού φακέλου δικαιολογητικών κατακύρωσης και σε έλεγχο τους και διαπίστωσε την πληρότητά τους, πρότεινε την κατακύρωση του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα, ενώ με την προσβαλλόμενη με αρ. 362/21-06-2022 απόφαση οικονομικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 4ο πρακτικό διαγωνισμού και κατακυρώθηκε η υπό ανάθεση υπηρεσία στην παρεμβαίνουσα.

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.Δ.Η.Σ.) στις 04-03-2022 με ΑΔΑΜ ... και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό Α/Α ...

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016 και υπάγεται στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ και ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 04-07-2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι οι προσβαλλόμενες κοινοποιήθηκαν στην προσφεύγουσα στις 23-06-2022 β) είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ (και ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα θεμελιώνει έννομο συμφέρον για την άσκηση της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής καθόσον έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό με παραδεκτή προσφορά και είναι 2^η στην σειρά μειοδοσίας, επομένως έχει προσδοκία ανάληψης της υπό ανάθεση σύμβασης, κατόπιν αποκλεισμού της παρεμβαίνουσας οριστικής αναδόχου.

7. Επειδή στις 05-07-2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού προς όλους τους ενδιαφερόμενους σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

8. Επειδή, στις 14-07-2022 η παρεμβαίνουσα άσκησε εμπροθέσμως, ήτοι εντός δεκαήμερου από την κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής, παρέμβαση δια της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού, αιτούμενη να γίνει δεκτή η παρέμβασή της υπέρ της διατήρησης των προσβαλλόμενων αποφάσεων καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της και τα δικαιολογητικά κατακύρωσης και ανακηρύχθηκε αυτή ανάδοχος της σύμβασης και να απορριφθεί η κρινόμενη προσφυγή, με πρόδηλο έννομο συμφέρον, δεδομένου ότι έχει ανακηρυχθεί οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

σύμβασης και με την κρινόμενη προδικαστική προσφυγή προβάλλονται λόγοι κατά της αποδοχής της προσφοράς της.

9. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε εμπρόθεσμα στις 14-07-2022 τις απόψεις της επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής δια της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 365 παρ. 1 περ. β' του Ν.4412/2016, τις οποίες κοινοποίησε στους ενδιαφερόμενους.

10. Επειδή με την υπ' αριθμ. 1367/2022 Πράξη του παρόντος Μονομελούς Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

11. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 3 παρ. 1 Ν. 4912/2022 (ΦΕΚ Α' 59/17.03.2022), με έναρξη ισχύος κατ' άρθρο 30 του ίδιου Νόμου από τη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)» του Ν. 4412/2016 (Α' 147) μετονομάστηκε σε «Ενιαία Αρχή Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)», ενώ με τη διάταξη του άρθρου 17 παρ. 2 Ν. 4912/2022 ορίστηκε ότι *«μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/ 2016 και τη συγκρότηση Κλιμακίων σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 353 και την περ. ε' της παρ. 1 του άρθρου 356 του ν. 4412/2016, οι εκκρεμείς ενώπιον της Αρχής διαδικασίες εξέτασης προδικαστικών προσφυγών συνεχίζονται και ολοκληρώνονται από τα Κλιμάκια με τη σύνθεση που έχουν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος»*. Κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του παρόντος Μονομελούς Κλιμακίου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως ισχύουν.

12. Επειδή το άρθρο 18 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: *«1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης [...]»*.

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

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

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

15. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

16. Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C 278/14, SC EnterpriseFocusedSolutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C 278/14, SC EnterpriseFocusedSolutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 27). Περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 SiacConstructionLtd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

17. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C 496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C 243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C 87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, eVigilo, C 538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C 599/10, EU:C:2012:191,

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manona, C 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

18. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 SiacConstructionLtd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

19.Επειδή, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣΤΕ 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

20. Επειδή, η προσφεύγουσα στην κρινόμενη προσφυγή της προβάλλει πέντε λόγους ακύρωσης κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και συγκεκριμένα ότι α) υπολόγισε εσφαλμένα τις μικτές αποδοχές σε ύψος χαμηλότερο του νομίμου β) υπολόγισε εσφαλμένα τις ασφαλιστικές εισφορές σε ύψος χαμηλότερο του νομίμου και συγκεκριμένα ότι υπολόγισε εσφαλμένα τις μειωμένες ασφαλιστικές εισφορές του Ν. 4756/2020 και για το έτος 2023 γ) υπολόγισε μη επαρκές διοικητικό κόστος, και άρα έπρεπε να απορριφθεί, άλλως να κληθεί σε διευκρινίσεις δ) υπέβαλε ελλιπές/ανακριβές ΕΕΕΣ και συγκεκριμένα ότι δεν συμπεριέλαβε και δεν απάντησε στο κρίσιμο ερώτημα του ΕΕΕΣ: *«Ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση να προσκομίσει βεβαίωση πληρωμής εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και φόρων ή να παράσχει πληροφορίες που θα δίνουν τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα να τη λάβει απευθείας μέσω πρόσβασης σε εθνική βάση δεδομένων σε οποιοδήποτε κράτος μέλος αυτή διατίθεται δωρεάν ;»* κατά παράβαση του προτύπου ΕΕΕΣ της Διακήρυξης (Ad hoc ΔΕΦΑΘ 4/2021, ΔΕΦΘες/νίκης 11/2022) και ε) η φορολογική και η

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

ασφαλιστική ενημερότητα που υπέβαλε με τα δικαιολογητικά κατακύρωσης δεν καλύπτουν και τον χρόνο υποβολής της προσφοράς της. Ειδικότερα, η **προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής ισχυρίζεται** ότι «[...] Α. Στο άρθρο 48 του ν. 4670/2020 (Α΄43), με τον τίτλο «Μείωση εισφορών εργοδότη εργαζομένου», ορίζεται ότι: [...] Ακολουθώντας, στο ν. 4756/2020 «Μέτρα ενίσχυσης των εργαζομένων και ευάλωτων κοινωνικών ομάδων, κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και διατάξεις για την ενίσχυση των ανέργων» (Φ.Ε.Κ. Α΄ 235/26.11.2020), και δη στο άρθρο 31 αυτού με τίτλο «Μείωση ασφαλιστικών εισφορών για εργοδότες και εργαζομένους» - όπως το άρθρο ίσχυε κατά τον χρόνο διενέργειας και υποβολής των προσφορών του ένδικου διαγωνισμού, ορίζεται ότι: [...] Επισημαίνεται ότι ο νομοθέτης, με τη διάταξη του άρθρου 81 του Ν. 4826/2021 παρέτεινε την μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη και εργαζομένου (Τροποποίηση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020) αλλά μόνο μέχρι την 31η.12.2022, και ΟΧΙ για το περαιτέρω χρονικό διάστημα! Τούτο διότι η προεκτεθείσα ρύθμιση, κατά την σαφή γραμματική της διατύπωση και τον σκοπό της (ελάφρυνση του μισθολογικού κόστους κατά την δύσκολη οικονομική συγκυρία που είχε διαμορφωθεί εξαιτίας της επιδημίας του κορωνοϊού, βλ. οικεία εισηγητική έκθεση), έχει προσωρινό και όχι μόνιμο χαρακτήρα, ώστε, μετά την πάροδο του ρητώς οριοθετημένου χρονικού πεδίου εφαρμογής της (1-1-2021 έως 31-12-2022), επανέρχεται αυτοδικαίως το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς (ad hoc ΜονΔιοικΕφΑθ 125/2022, 430/2021, ΜονΔιοικΕφΘες 218/2021). Άρα, οι εισφορές υπολογίζονται νομίμως με τα ποσοστά του Ν. 4756/2020 μόνο για το έτος 2022, ενώ για το έτος 2023 υπολογίζονται με τα ποσοστά του Ν. 4670/2020. Καθίσταται συνεπώς σαφές ότι οι ασφαλιστικές εισφορές για το 2022 διαμορφώνονται καταρχήν ως εξής (βλ. ΔΕΝ, Τόμος 77/2021, Τεύχος 1770, σελ. 192): [...] Περαιτέρω, όμως, το άρθρο 97 του νόμου 4387/2016 ορίζει για το ποσοστό της επικουρικής ασφάλισης τα εξής: [...] Άρα, από 1-6-2022 και εφεξής το ποσοστό επικουρικής ασφάλισης μειώνεται κατά 0,50% και διαμορφώνεται από 6,50% (3,25 % στις εργοδοτικές εισφορές + 3,25 % στις εργατικές εισφορές) στο 6% (3% στις εργοδοτικές εισφορές + 3 % στις εργατικές εισφορές). Συνεπώς, οι ανωτέρω αναφερόμενες στον πίνακα εργατικές και εργοδοτικές εισφορές, μειώνονται κατά ποσοστό 0,25%

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

αντίστοιχα και συνολικά κατά ποσοστό 0,50%. Άρα, οι εισφορές για τους εργαζομένους μειωμένης απασχόλησης που δεν απασχολούνται σε βαρέα διαμορφώνονται ως εξής: 1ον) 01.06.2022- 31.12.2022: Ποσοστό 22,77% (23,02-0,25) 2ον) 01.01.2023 και εφεξής: Ποσοστό 24,56% (24,81-0,25) Εν προκειμένω, η διαγωνιστική διαδικασία είχε ημερομηνία διενέργειας την 28-03-2022 (άρθρο 3.1), και άρα οφείλαμε ως συμμετέχοντες να υπολογίσουμε για ένα μέρος της σύμβασης (δηλ. για τους μήνες του 2022) τις μειωμένες εργοδοτικές εισφορές του ν. 4756/2020 [22,77%], και για ένα άλλο μέρος (δηλ. για τους μήνες του 2023) τις εργοδοτικές εισφορές που ίσχυαν πριν τη μείωση του ν. 4756/2020 [24,56%]. Β. Στην υπό κρίση περίπτωση, η εταιρία ... υπολογίζει λανθασμένα τις εισφορές εργοδότη σε ύψος κατώτερο του νομίμου, σε αντίθεση με τη δική μου εταιρία που υπερκαλύπτει το νόμιμο ποσό εισφορών. Το βασικότερο σφάλμα της είναι ότι για όλο το επίμαχο χρονικό διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης υπολόγισε μειωμένες εισφορές και όχι προσαυξημένες για το 2023, παρά το ότι ο Ν. 4756/2020 έχει περιορισμένη χρονική ισχύ μέχρι 31.12.2022. Ειδικότερα: Στη Διακήρυξη οριζόταν ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού η 28-03-2022, ενώ δεν οριζόταν συγκεκριμένη ημερομηνία έναρξης και λήξης. Συνεπώς, σύμφωνα με την κοινή πείρα και λογική, αν δεν υπήρχαν μεγάλες καθυστερήσεις, δεν θα ήταν εφικτό να υπογραφεί σύμβαση νωρίτερα από 1/7/2022, και άρα οι συμμετέχουσες εταιρείες έπρεπε να υπολογίσουμε κατ' ελάχιστον 6 μήνες για το έτος 2022 και 6 μήνες για το έτος 2023. Συνεπώς, μικτές αποδοχές: 45.564, 00€/ 2 εξάμηνα= 22.782€ μικτές αποδοχές σε κάθε 6μηνο. Άρα: - Για το διάστημα από 01/07/2022 έως 31/12/2022: $22.782 \text{ €} \times 22,77\% = 5.187,46 \text{ €}$ - Για το διάστημα από 01/01/2023 έως 30/06/2023: $22.782 \text{ €} \times 24,56\% = 5.595,26 \text{ €}$ Επομένως, οι εισφορές της όφειλαν να είναι κατ' ελάχιστον $5.187,46 \text{ €} + 5.595,26 \text{ €} = 10.782,72 \text{ €}$, ενώ η ίδια δηλώνει 10.319,76 €, συνεπώς υπολείπεται 462,96€. Επομένως, η εταιρία ... πρέπει να αποκλειστεί για τον λόγο ότι οι εισφορές που υπολόγισε υπολείπονται του νομίμου ποσού, όπως αυτό υπολογίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις της ασφαλιστικής νομοθεσίας. Ενδεικτικά, με την αρ. 125/2022 απόφαση Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (ΣΧΕΤ.1) κρίθηκε ότι: [...]. **Επί του δεύτερου λόγου της κρινόμενης προσφυγής, η παρεμβαίνουσα στην ανωτέρω παρέμβασή της ισχυρίζεται,**

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

μεταξύ άλλων, ότι «[...] ΩΣ ΠΡΟΣ ΤΟΝ ΔΕΥΤΕΡΟ ΛΟΓΟ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΠΟΥ ΑΦΟΡΑ στον υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών σε ύψος χαμηλότερο του νομίμου. Οι ασφαλιστικές εισφορές που αναφέρονται στην οικονομική μου προσφορά έχουν υπολογιστεί με τα τρέχοντα δεδομένα των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας που ισχύουν στην χρονική περίοδο υποβολής της προσφοράς μου δεδομένου ότι είναι αδύνατον να προσδιορίσω το ύψος των εισφορών που θα ισχύουν σε μεταγενέστερο από τον χρόνο της υποβολής της προσφοράς μου χρόνο. [...]». **Η αναθέτουσα αρχή επί του δεύτερου λόγου της κρινόμενης προσφυγής στις απόψεις της**, μεταξύ άλλων, αναφέρει ότι «[...] Αναφορικά με την έκφραση απόψεων της υπηρεσίας μας επί της προδικαστικής προσφυγής, επισημαίνουμε τα εξής: Με το από 05/07/2022 ηλεκτρονικό μήνυμα, μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, κοινοποιήθηκε στην επιτροπή διαγωνισμού η με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 946/05-07-2022 Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού Φορέα «...», για να λάβει γνώση και για περαιτέρω δικές της ενέργειες. Σε συνέχεια του ανωτέρω μηνύματος, η επιτροπή διαγωνισμού μας κοινοποίησε μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, το αρ. πρωτ.: ... έγγραφο με τις απόψεις της επί της εν θέματι προσφυγής, τις οποίες και παραθέτουμε ως ακολούθως: «Σε συνέχεια της από 04/07/2022 Προσφυγής της εταιρείας σας γνωρίζουμε τα ακόλουθα: [...] Ως προς τον 2ο λόγο απορρίψεως: Η εταιρεία «....» έχει υπολογίσει το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών βάσει της ισχύουσας νομοθεσίας. Ο προσφεύγων επικαλείται ότι από 01/01/2023 θα ισχύει άλλο, διαφορετικό ως προς το ύψος των εισφορών καθεστώς. Το γεγονός αυτό εμείς ως Επιτροπή δεν μπορούμε να το γνωρίζουμε, ούτε να θεωρήσουμε ως δεδομένο ότι σε μελλοντικό χρόνο θα αναπροσαρμοσθούν οι εν λόγω εισφορές επί τα χείρω σε σχέση με την προσφορά της εταιρείας «....». Φρονώ ότι δεν αποτελεί λόγο απορρίψεως [...] Επιπλέον των ανωτέρω το μόνο που έχουμε να επισημάνουμε είναι ότι η αρ. πρωτ.: ... διακήρυξη και την αρ. 2/2022 μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος, ως αναπόσπαστο Τμήμα αυτής, αποτελούν το κανονιστικό πλαίσιο με βάση το οποίο διενεργήθηκε η εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία. Κατά τα λοιπά η Υπηρεσία μας, ενήργησε στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων της, όπως αυτές καθορίζονται από το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο και το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης.».

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

21. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης, της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής, των σχετικών εγγράφων, των απόψεων της αναθέτουσας αρχής και της ανωτέρω παρέμβασης, προκύπτουν τα εξής σχετικά **με τον εξεταζόμενο δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής**: Σύμφωνα με το άρθρο 48 του ν. 4670/2020 (Α'43), με τον τίτλο «Μείωση εισφορών εργοδότη εργαζομένου», ορίζεται ότι «Από την 1η Ιουνίου 2020 στις περιπτώσεις πλήρους απασχόλησης οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών μειώνονται κατά 0,90 ποσοστιαίες μονάδες ως ακολούθως: 1. Κατά 0,75 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 0,48 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,27 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε 4,25 % και κατανέμεται 2,69 % στον εργοδότη και 1,56 % στον εργαζόμενο. 2. Κατά 0,15 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (ΕΛΕΚΠ) του άρθρου 34 παρ. 4 περίπτωση β' του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο άρθρο 7 παράγραφος 1, περίπτωση β', εδάφιο α' του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ ΕΛΕΚΠ διαμορφώνεται σε 1,20 % και κατανέμεται 0,85 % υπέρ πρώην ΟΕΚ (ν.δ. 2963/1954) και 0,35% υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111).».

Σύμφωνα με το άρθρο 97 του ν.4387/2016 (Α'85), με τον τίτλο «Εισφορές επικουρικής ασφάλισης», όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 45 του Ν. 4670/2020, ορίζεται ότι «1. Από την 1.6.2016 και μέχρι τις 31.5.2019, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς για την επικουρική ασφάλιση στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,5% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,5% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Από 1η.6.2019 και μέχρι τις 31.5.2022, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,25% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,25% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Μετά το πέρας της εξαετίας, το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς επανέρχεται στο ύψος που ίσχυε στις 31.12.2015. 2. Η εισφορά της περίπτωσης β` του άρθρου 59 του ν. 3371/2005 (Α` 178) και η πρόσθετη ειδική εισφορά του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 5 του ν. 4225/2014 (Α` 2), εξακολουθούν να καταβάλλονται. Άλλες ειδικές εισφορές άπαξ καταβαλλόμενες από τους ασφαλισμένους εντασσόμενων στο Ε.Τ.Ε.Α. ταμείων, τομέων κλάδων και λογαριασμών, καθώς και άλλα επιπλέον έσοδα που προκύπτουν πέραν από τις ασφαλιστικές εισφορές ασφαλισμένων και εργοδοτών παύουν να καταβάλλονται από την 1η.1.2018. [...] 7. Εισφορές που καταβλήθηκαν νόμιμα δεν επιστρέφονται.»

Ακολούθως, στο Ν. 4756/2020 «Μέτρα ενίσχυσης των εργαζομένων και ευάλωτων κοινωνικών ομάδων, κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και διατάξεις για την ενίσχυση των ανέργων» (Φ.Ε.Κ. Α` 235/26.11.2020), και δη στο άρθρο 31 αυτού με τίτλο «Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη - εργαζομένου» - όπως το άρθρο ίσχυε κατά τον χρόνο διενέργειας (αποσφράγιση) και υποβολής των προσφορών του προκειμένου διαγωνισμού (22-03-2022 και 28-03-2022), ήτοι μετά τις μεταβολές που επήλθαν με το άρθρο 81 του ν.4826/2021 με έναρξη ισχύος την ημερομηνία δημοσίευσης του στο Φ.Ε.Κ. Α`160/7.9.2021, ορίζεται ότι «1. Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, Ο.Τ.Α. α` και β` βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως: α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο. β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α` 88), η οποία μειώνεται κατά

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994 (Α` 122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής: βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % υπέρ του Ειδικού Κοινού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994. γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. β` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013, η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β` της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α` 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζόμενου υπέρ Ε.Λ.Ε.Κ.Π. διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % και αφορά ασφάλιστρο υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α` 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α` 111). 2. Από την εισφορά της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (κλάδος ΛΑΕΚ του Ε.Λ.Ε.Κ.Π. όπως αυτή διαμορφώνεται με βάση τις διατάξεις της περ. β), αποδίδεται πόρος στο Ελληνικό Ινστιτούτο Υγιεινής και Ασφάλειας της Εργασίας, στον Εθνικό Οργανισμό Πιστοποίησης Προσόντων και Επαγγελματικού Προσανατολισμού (ΕΟΠΠΕΠ), καθώς και στα ινστιτούτα και τα εκπαιδευτικά κέντρα, τα οποία έχουν ιδρυθεί ή θα ιδρυθούν με τη συμμετοχή της ΓΣΕΕ, του ΣΕΒ, της ΓΣΕ-ΒΕΕ, της ΕΣΕΕ, του ΣΕΤΕ και του ΣΒΒΕ. Για τους ανωτέρω φορείς, εκτός του ΕΟΠΠΕΠ, η απόδοση του πόρου από τον κλάδο ΛΑΕΚ μπορεί να ανέρχεται μέχρι ποσοστού τριάντα πέντε τοις εκατό (35%) επί του συνόλου των ετήσιων εισφορών που εισπράττονται από τον e-ΕΦΚΑ για λογαριασμό του κλάδου ΛΑΕΚ, ανεξαρτήτως του βαθμού απόδοσης αυτών στον ΟΑΕΔ. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται τα προβλεπόμενα στην παρ. 10 του άρθρου 1 του ν. 2434/1996 (Α` 188). 3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2022. (...).».

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

Στην προκείμενη Διακήρυξη στο άρθρο 1.7 - Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης ορίζεται ότι «Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί 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 του ν. 4412/2016. 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 (Άρθρο 18 παρ. 2 του ν. 4412/2016), β) δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, αλλά και κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, γ) λαμβάνουν τα κατάλληλα μέτρα για να διαφυλάξουν την εμπιστευτικότητα των πληροφοριών που έχουν χαρακτηριστεί ως τέτοιες». Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών της ανωτέρω Διακήρυξης ορίζεται ότι «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στο άρθρο 2.3.1 της παρούσας κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης. Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά ανθρωπόωρα. Για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος, οι συμμετέχοντες σε κάθε κατηγορία θα συμπληρώσουν την τιμή προσφοράς με τρία (3) δεκαδικά ψηφία. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης (βλ παρ. 5 περ. α' του άρθρου 95 του ν. 4412/2016). Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή (βλ παρ. 4 του άρθρου 26 του ν. 4412/2016) στο Παράρτημα Α της παρούσας διακήρυξης. Πέραν της ως άνω υποβολής, ο προσφέρων επισυνάπτει ηλεκτρονικά στον εν λόγω (υπο)φάκελο «Οικονομική Προσφορά» επιπλέον του ανωτέρω αρχείου, επίσης ομοίως και επί ποινή αποκλεισμού ψηφιακά υπογεγραμμένο και σε μορφή αρχείου .pdf, το έντυπο οικονομικής προσφοράς (Παράρτημα Β) και τον πίνακα ανάλυσης οικονομικής προσφοράς (Παράρτημα Γ) της μελέτης 2/2022 της Δ/σης Περιβάλλοντος που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης. Στον πίνακα ανάλυσης οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος Γ, οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού, επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν 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. Πρέπει επίσης να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. Τα εν λόγω έντυπα οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να τα προμηθευτούν σε επεξεργάσιμη μορφή .doc, από το Σύστημα. Επισημαίνονται σχετικά με την συμπλήρωση των εν λόγω εντύπων, τα κάτωθι: • Το έντυπο της οικονομικής προσφοράς και ο πίνακας ανάλυσης οικονομικής προσφοράς πρέπει να αναγράφουν τα στοιχεία του διαγωνιζόμενου και να υπογράφονται ψηφιακά από: α) τον ίδιο τον πάροχο (σε περίπτωση φυσικού προσώπου), β) το νόμιμο εκπρόσωπο του νομικού προσώπου και γ) σε περίπτωση κοινοπραξίας, από τον ορισθέντα κοινό εκπρόσωπο. • Αποκλείονται από το

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

διαγωνισμό προσφορές, στις οποίες η Προσφερόμενη Τιμή (Π.Τ.) στην ηλεκτρονική φόρμα του Συστήματος, διαφέρει από αυτή που προκύπτει από την εφαρμογή της ελεύθερης συμπλήρωσης του έντυπου προσφοράς το οποίο επισυνάπτεται στην παρούσα διακήρυξη. • Σε περίπτωση μη αναγραφής εύλογης τιμής σε υποχρεωτικό πεδίο τιμών, όπως ορίζουν οι διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/Α'/18-04-2013), ήτοι στο πεδίο «Διοικητικό Κόστος» ή «Κόστος αναλωσίμων» ή «Εργολαβικό Κέρδος», τότε η Οικονομική Προσφορά του Υποψηφίου απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Εφόσον υφίστανται έγκυρες οικονομικές προσφορές που ταυτίζονται απόλυτα, διενεργείται δημόσια κλήρωση από την Επιτροπή Διαγωνισμού, κατόπιν προσκλήσεως των Διαγωνιζομένων που υπέβαλαν τις ίδιες προσφορές (οι οποίοι δικαιούνται να παρίστανται στη διαδικασία), με τρόπο που να διασφαλίζει τη διαφάνεια της διαδικασίας».

Σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 - Λόγοι απόρριψης προσφορών (Άρθρο 91 του ν. 4412/2016) ορίζεται ότι «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας (Άρθρα 92 έως 97, το άρθρο 100 καθώς και τα άρθρα 102 έως 104 του ν. 4412/16), β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης, γ) για

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας και τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ. γ' της παρούσας (περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. στ) η οποία είναι υπό αίρεση, ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, η) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, εξηγήσεις αναφορικά με την τιμή ή το κόστος που προτείνει σε αυτήν, στην περίπτωση που η προσφορά του φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή σε σχέση με τα αγαθά, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 88 του ν.4412/2016, θ) εφόσον διαπιστωθεί ότι είναι ασυνήθιστα χαμηλή διότι δε συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18 του ν.4412/2016, ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης, ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016, ιβ) εάν από τα δικαιολογητικά του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4. επ., περί κριτηρίων επιλογής, ιγ) εάν κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών του άρθρου 103 του ν.4412/2016, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία».

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

Σύμφωνα με το άρθρο 3.1 - Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών ορίζεται ότι «3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών - Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο της Αναθέτουσας Αρχής, ήτοι η επιτροπή διενέργειας/επιτροπή αξιολόγησης, εφεξής Επιτροπή Διαγωνισμού, προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια: □ Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», την Δευτέρα 28-03-2022 και ώρα 10:00 π.μ. Στο στάδιο αυτό τα στοιχεία των προσφορών που αποσφραγίζονται είναι προσβάσιμα μόνο στα μέλη της Επιτροπής Διαγωνισμού και την Αναθέτουσα Αρχή».

Επίσης, στο άρθρο 4.3 - Όροι εκτέλεσης της σύμβασης της προκείμενης Διακήρυξης ορίζεται ότι «Κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων από τον ανάδοχο και τους υπεργολάβους του ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση της σύμβασης και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους. Ο ανάδοχος δεσμεύεται ότι: α) σε όλα τα στάδια που προηγήθηκαν της σύμβασης δεν ενήργησε αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά και ότι θα εξακολουθήσει να μην ενεργεί κατ' αυτόν τον τρόπο κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, β) ότι θα δηλώσει αμελλητί στην αναθέτουσα αρχή, από τη στιγμή που λάβει γνώση, οποιαδήποτε κατάσταση (ακόμη και ενδεχόμενη) σύγκρουσης συμφερόντων (προσωπικών, οικογενειακών, οικονομικών, πολιτικών ή άλλων κοινών συμφερόντων, συμπεριλαμβανομένων και αντικρουόμενων επαγγελματικών συμφερόντων) μεταξύ των νομίμων ή εξουσιοδοτημένων εκπροσώπων του καθώς και υπαλλήλων ή συνεργατών τους οποίους απασχολεί στην εκτέλεση της σύμβασης (π.χ. με σύμβαση

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

υπεργολαβίας) και μελών του προσωπικού της αναθέτουσας αρχής που εμπλέκονται καθ' οιονδήποτε τρόπο στη διαδικασία εκτέλεσης της σύμβασης ή/και μπορούν να επηρεάσουν την έκβαση και τις αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής περί την εκτέλεσή της, οποτεδήποτε και εάν η κατάσταση αυτή προκύψει κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης (Πρβλ άρθρο 24 του ν. 4412/2016). Οι υποχρεώσεις και οι απαγορεύσεις της ρήτρας αυτής ισχύουν, αν ο ανάδοχος είναι ένωση, για όλα τα μέλη της ένωσης, καθώς και για τους υπεργολάβους που χρησιμοποιεί. Στο συμφωνητικό περιλαμβάνεται σχετική δεσμευτική δήλωση τόσο του αναδόχου όσο και των υπεργολάβων του».

Τέλος, στο άρθρο 1.3 - Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης ορίζεται ότι «(...) Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος (12 μήνες) (...)», ενώ στο άρθρο 6.2 – Διάρκεια σύμβασης της Διακήρυξης ορίζεται ότι «6.2.1. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δώδεκα (12) μήνες από την υπογραφή της. 6.2.2. Η συνολική διάρκεια της σύμβασης μπορεί να παρατείνεται μετά από αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής μέχρι το 50% αυτής, ύστερα από σχετικό αίτημα του αναδόχου που υποβάλλεται πριν από τη λήξη της διάρκειάς της, σε αντικειμενικά δικαιολογημένες περιπτώσεις που δεν οφείλονται σε υπαιτιότητα του αναδόχου²⁷. Αν λήξει η συνολική διάρκεια της σύμβασης, χωρίς να υποβληθεί εγκαίρως αίτημα παράτασης ή, αν λήξει η παραταθείσα, κατά τα ανωτέρω, διάρκεια, χωρίς να υποβληθούν στην αναθέτουσα αρχή τα παραδοτέα της σύμβασης, ο ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος (πρβλ. άρθρο 203 (παρ.1γ, 2 και 4) του ν. 4412/2016). Αν οι υπηρεσίες παρασχεθούν από υπαιτιότητα του αναδόχου μετά τη λήξη της διάρκειας της σύμβασης, και μέχρι λήξης του χρόνου της παράτασης που χορηγήθηκε επιβάλλονται εις βάρος του ποινικές ρήτρες, σύμφωνα με το άρθρο 218 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 5.2.2 της παρούσας».

Καταρχάς, επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε Διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν δεν περιέχει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζομένους την υποχρέωση τήρησης των κειμένων διατάξεων κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους. Μεταξύ των διατάξεων αυτών, «προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία - ελλείψει σχετικής ρήτηρας στη Διακήρυξη - οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελαχίστου κατά νόμον εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος του στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών, αλλά μετά τη σύναψη της σχετικής συμβάσεως, δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσεως, αλλά δημιουργεί και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού, προσκρούοντας για τον λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας [...]» (βλ.ΕΑ 58/2009, 791, 840/1172/2008 κλπ).

Σύμφωνα, άλλωστε, με την πάγια πλέον επί του θέματος νομολογία (πρβλ. σχετικώς ad hoc: ΔΕφΑθ 430/2021, ΔΕφΑθ 118/2022 με την οποία επικυρώθηκε η με αρ. 694,695,696/2021 απόφαση της Α.Ε.Π.Π., ΔΕφΑθ 2117/2021 με την οποία επικυρώθηκε η με αρ. 1468,1469/2-9-2021 απόφαση της Α.Ε.Π.Π., ΔΕφΘεσ Ν218/2021, ΜονΔιοικΕφΑθ 125/2022 ΑΕΠΠ 1468/2021, Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 804/2022), οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να τηρούν υποχρεωτικά τα ως άνω ποσοστά των ασφαλιστικών εισφορών διότι άλλως οι προσφορές τους είναι απορριπτέες βάσει της αρχής της νομιμότητας που επιβάλλει την απαραίγκλιτη τήρηση της εργατικής και κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας (ακόμα κι όταν δεν προβλέπεται ρητώς στην διακήρυξη) διότι μόνον έτσι διασφαλίζεται και η ισότητα κατά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών. Επίσης, όπως έχει κριθεί (ΔΕφΑθ 118/2022, 2117/2021, ΑΕΠΠ 322/2022), από τη σαφή γραμματική διατύπωση της προεκτεθείσας ρύθμισης του άρθρου 31 του ν. 4756/2020, και ιδίως της παραγράφου 3 αυτού, τον σκοπό της, όπως αυτός διαγράφεται στην οικεία εισηγητική έκθεση (ελάφρυνση του μισθολογικού κόστους κατά την δύσκολη οικονομική συγκυρία που είχε διαμορφωθεί εξαιτίας της επιδημίας του κορωνοϊού) και τη συστηματική της θέση στο πλέγμα των οικείων κοινωνικοασφαλιστικών ρυθμίσεων, συνάγεται ότι αυτή ενέχει εξαιρετικό, προσωρινό χαρακτήρα, ώστε, μετά την πάροδο του ρητώς οριοθετημένου χρονικού πεδίου εφαρμογής της, επανέρχεται αυτοδικαίως το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς, εκτός εάν, εν τω μεταξύ, ο νομοθέτης, επανεκτιμώντας την

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

οικονομική κατάσταση, προβεί σε νέα ρύθμιση. Εξάλλου, κρίσιμος χρόνος, από την άποψη του ισχύοντος νομοθετικού καθεστώτος, για τη διαμόρφωση της προσφοράς συμμετέχοντος σε διαγωνισμό, είναι ο χρόνος της διενέργειας του διαγωνισμού (ΕΑ ΣΤΕ 74/2021, 17/2011, 89/2010, 1194/2009). Ως προελέχθη, 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 οικονομικούς φορείς να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης (ΕΑ ΣΤΕ 1100/2010, 791,840,1172/2008). Συνεπώς, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν, επί ποινή αποκλεισμού, να διαμορφώσουν την οικονομική τους προσφορά συμπεριλαμβάνοντας, μεταξύ άλλων, και το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, στους ίδιους δε απόκειται να αναζητήσουν στην κείμενη ασφαλιστική νομοθεσία το ποσοστό της ασφαλιστικής εισφοράς που αντιστοιχεί στους απασχολούμενους που θα χρησιμοποιήσουν για την παροχή των ένδικων υπηρεσιών, προκειμένου να το συνυπολογίσουν στη προσφερόμενη από αυτούς τιμή. Περαιτέρω, οικονομική προσφορά, που δεν καλύπτει το ελάχιστο κατά νόμο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, αποκλείεται από τον διαγωνισμό (ΣΤΕ ΕΑ 288/2020, 198/2013).

Εν προκειμένω, η Διακήρυξη του προκείμενου διαγωνισμού, παραπέμπει ρητώς στην εφαρμογή, κατά την σύναψη και κατά την εκτέλεση της σύμβασης, του ισχύοντος εργατικού και κοινωνικοασφαλιστικού νομοθετικού καθεστώτος (βλ. άρθρα 1.7 και 4.3 της άνω Διακήρυξης). Κατά την κρίσιμη δε, από πλευράς ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (22-03-2022) και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών (28-03-2022) είχε τεθεί σε ισχύ η ρύθμιση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020, καθώς και η διάταξη του άρθρου 81 του Ν. 4826/2021 (ΦΕΚ Α` 160/07.09.2021), η οποία παρέτεινε την μείωση ασφαλιστικών εισφορών για εργοδότες και εργαζομένους έως την 31-12-2022. Έχουσα δε η εν λόγω ρύθμιση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020, σαφώς

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

προσδιορισμένη χρονική ισχύ (έως τις 31-12-2022), μετά την πάροδο της οποίας επανέρχεται αυτοδικαίως το προηγούμενο ασφαλιστικό καθεστώς, οι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν στον ένδικο διαγωνισμό όφειλαν καταρχήν να γνωρίζουν και να εφαρμόσουν σωστά την παραπάνω διάταξη σε συνδυασμό με τις προϊσχύουσες και τις λοιπές κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και να διαμορφώσουν αναλόγως τις οικονομικές τους προσφορές, υπολογίζοντας τις αναλογούσες ασφαλιστικές εισφορές με βάση τα υψηλότερα ποσοστά που προβλέπονται από τις διατάξεις των άρθρων 48 του ν. 4670/2020 και 97 του ν. 4387/2016, που ίσχυαν πριν τη θέση σε ισχύ του άρθρου 31 του ν. 4756/2020, η εφαρμογή του οποίου δεν καταλάμβανε το σύνολο της διάρκειας της προκείμενης σύμβασης, που έχει ρητώς οριστεί να εκτελεστεί και μετά το πέρας του έτους 2022, ήτοι σύμφωνα με τα άρθρα 1.3 και 6.2.1 της ανωτέρω Διακήρυξης για ένα έτος και ως εκ τούτου η διάρκεια της σύμβασης μετά βεβαιότητας θα εκτεινόταν και μετά το πέρας του έτους 2022 και εντός του έτους 2023 δεδομένου ότι καταληκτική ημερομηνία προσφορών ορίστηκε η 22-03-2022). Εάν δε καταλειπόταν οποιαδήποτε αμφιβολία ως προς τον τρόπο που η αναθέτουσα αρχή αντιλαμβάνεται την έννοια της διατάξεως αυτής, ο μέσος επιμελής διαγωνιζόμενος θα μπορούσε να διατυπώσει σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα, κατά την ευχέρεια που του δίδει ο οικείος όρος της διακήρυξης (όρος 2.1.3). Ωστόσο, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα δεν διαμόρφωσε την οικονομική της προσφορά σύμφωνα με τα ανωτέρω, ήτοι όσα ίσχυαν νομοθετικά κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών τους (22-03-2022) και κατά τον χρόνο διενέργειας του διαγωνισμού (28-03-2022), που είναι ο κρίσιμος χρόνος για την ανεύρεση του νομοθετικού καθεστώτος των ασφαλιστικών εισφορών (ΕΑ ΣΤΕ 74/2021, 17/2011, 89/2010, 1194/2009) και ενώ ήταν βέβαιο ότι το έργο θα εκταθεί πέραν του έτους 2022, προβλεπόταν ότι το εξαιρετικό μειωμένο ποσοστό ασφαλιστικών εισφορών είχε ισχύ μέχρι 31-12-2022 και ότι από 1-1-2023 επανερχόταν το προηγούμενο ποσοστό ασφαλιστικών εισφορών (βλ. Δ. Εφ. Αθ. 118/2022). Η ρητή και αναντίρρητη διατύπωση περί του περιορισμένου χρόνου ισχύος της ευνοϊκής ρύθμισης μέχρι την 31-12-2022 δεν μπορεί να ερμηνευθεί ως νομοθετικό κενό για το μετά του χρόνου αυτού ύψος των ασφαλιστικών εισφορών, αλλά ως

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

εξαιρετική διάταξη στις ήδη υπάρχουσες και ρυθμίζουσες το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών μισθωτών. Οι ισχυρισμοί της δε της παρεμβαίνουσας περί του ότι είναι αδύνατον να προσδιορίσει το ύψος των εισφορών που θα ισχύουν σε μεταγενέστερο από τον χρόνο της υποβολής της προσφοράς της χρόνο προβάλλονται αλυσιτελώς στην παρούσα περίπτωση, διότι κατά τους όρους της διακήρυξης, στον υπόψη διαγωνισμό ουδεμία ασκεί επιρροή η οποιαδήποτε μελλοντική, δηλαδή μετά την υποβολή των προσφορών, νομοθετική ρύθμιση σχετιζόμενη με τις ασφαλιστικές εισφορές των εργαζομένων και επομένως οι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν στον ένδικο διαγωνισμό όφειλαν καταρχήν να γνωρίζουν και να εφαρμόσουν σωστά τις σχετικές κοινωνικοασφαλιστικές διατάξεις και να διαμορφώσουν αναλόγως τις οικονομικές τους προσφορές, υπολογίζοντας τις αναλογούσες ασφαλιστικές εισφορές. Η παρεμβαίνουσα με μόνη τη συμμετοχή της έχει αποδεχθεί ανεπιφύλακτα τους όρους της Διακήρυξης (βλ. και την από 22-03-2022 Υπεύθυνη Δήλωσή της περί πλήρους αποδοχής και συμμόρφωσης με τους όρους της προκείμενης Διακήρυξης), η οποία ρητώς παραπέμπει στην κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, όπως λεπτομερώς εκτέθηκε ανωτέρω. Ούτε βέβαια όφειλε η αναθέτουσα αρχή κατά τη θέσπιση του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού να συμπεριλάβει οποιαδήποτε ρύθμιση ως προς το ζήτημα του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών, αφού αρκεί η αναφορά στην προκείμενη Διακήρυξη για την υποχρέωση των οικονομικών φορέων περί υποβολής προσφοράς σύμφωνα με την κείμενη εργατική και κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία (βλ. άρθρα 1.7 και 4.3 της άνω Διακήρυξης), στην οποία όφειλε η παρεμβαίνουσα να ανατρέξει. Επομένως, υπολογίζοντας η παρεμβαίνουσα τις ασφαλιστικές εισφορές με βάση τα μειωμένα αυτά ποσοστά και για το πέραν της 31-12-2022 χρονικό διάστημα [(γεγονός το οποίο συνομολογεί και στην ανωτέρω παρέμβασή της δηλώνοντας ότι οι ασφαλιστικές εισφορές που αναφέρονται στην οικονομική της προσφορά έχουν υπολογιστεί με τα τρέχοντα δεδομένα των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας που ισχύουν στην χρονική περίοδο υποβολής της προσφοράς της δεδομένου ότι, όπως η ίδια η παρεμβαίνουσα δηλώνει, είναι αδύνατον να προσδιορίσει το ύψος των εισφορών που θα ισχύουν σε μεταγενέστερο από τον χρόνο της υποβολής της προσφοράς της

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

χρόνο, ήτοι προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα υπολόγισε τις ασφαλιστικές εισφορές κατ' εφαρμογή της προσωρινού χαρακτήρα και μη ισχύουσας αναφορικά με την συνολική διάρκεια εκτέλεσης της ένδικης σύμβασης ρύθμισης του άρθρου 31 του ν. 4745/2020), με ισχύ έως 31-12-2022], υπέβαλε προσφορά κατά παράβαση της ισχύουσας νομοθεσίας και είναι ως εκ τούτου απορριπτέα. Εξάλλου, ως προελέχθη, κρίσιμος χρόνος, από την άποψη του ισχύοντος νομοθετικού καθεστώτος, για τη διαμόρφωση της προσφοράς συμμετέχοντος σε διαγωνισμό, είναι ο χρόνος της διενέργειας του διαγωνισμού/αποσφράγισης των προσφορών (στην προκείμενη περίπτωση η 28-03-2022) και ως εκ τούτου όφειλε η παρεμβαίνουσα να έχει υπολογίσει τις ασφαλιστικές εισφορές με τη μείωση που προβλέπει ο νόμος μόνο έως 31-12-2022, ενώ για τους μήνες που εκτείνονται εντός του έτους 2023 θα έπρεπε να τις είχε υπολογίσει με βάση τα αυξημένα ποσοστά που ίσχυαν πριν από τη δημοσίευση της ανωτέρω ρύθμισης. Με τον τρόπο, όμως, αυτόν και μη διατυπωθείσας αμφιβολίας ή επιφύλαξης εκ μέρους της παρεμβαίνουσας ως προς το ισχύον κοινωνικοασφαλιστικό καθεστώς, δεν τήρησε τους ισχύοντες κοινωνικοασφαλιστικούς κανόνες, υπολογίζοντας ασφαλιστικές εισφορές κατώτερες των νομίμων, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης και του Νόμου. Η πλημμέλεια δε αυτή, που δεν επιδέχεται συμπλήρωσης ή διόρθωσης, συνιστά σύμφωνα με τους όρους της προκείμενης Διακήρυξης, λόγο απόρριψης της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, έχουσα η αναθέτουσα αρχή δέσμια αρμοδιότητα να απορρίψει την προσφορά της, με αποτέλεσμα οι προσβαλλόμενες αποφάσεις να είναι ακυρωτές, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα, για τον λόγο αυτό, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας και της αναθέτουσας αρχής, γενομένων δεκτών των σχετικών ισχυρισμών της προσφεύγουσας, που εμπεριέχονται στον δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής της. Επομένως, σύμφωνα με τα προρρηθέντα, ο δεύτερος λόγος της κρινόμενης προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

22. Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω γενομένα δεκτά στην σκέψη 21 της παρούσας σχετικά με το ότι η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί δεδομένου ότι γίνονται δεκτοί ως βάσιμοι οι σχετικοί ισχυρισμοί της προσφεύγουσας που εμπεριέχονται στον δεύτερο λόγο της

Αριθμός Απόφασης: 1270/2022

κρινόμενης προσφυγής της αναφορικά με τον εκ μέρους της παρεμβαίνουσας εσφαλμένο υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών και ως εκ τούτου παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την ακύρωση των προσβαλλόμενων αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, για τους λόγους αυτούς, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της κρινόμενης προσφυγής κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53, 969/2019 σκ. 49, 1360/2020, σκ.48).

23. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες αποφάσεις της αναθέτουσας αρχής, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Αυγούστου 2022 και εκδόθηκε στις 30 Αυγούστου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

ΤΟ ΜΕΛΟΣ

ΕΛΕΥΘΕΡΙΑ ΚΑΛΑΜΙΩΤΗ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ
ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**