

Η

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

8ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 3 Δεκεμβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης Κίτσος Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος - Εισηγητής, Ιωάννα Θεμελή, μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.10.2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 1307/29.10.2019 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και διακριτικό τίτλο «.....», η οποία εδρεύει στα Τρίκαλα, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....», η οποία εδρεύει στην....., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η με αριθμό 205 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της 11-10-2019 (Αρ. πρωτ. 2912/11.10.2019, με την οποία απορρίφθηκε η προσφορά της και ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα ως προσωρινή ανάδοχος.

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

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ύψους €856,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό).

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ./2018 (αριθμ. πρωτ./29.3.2018) Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε Ηλεκτρονικός Διεθνής, Ανοικτός, Δημόσιος Διαγωνισμός για την Προμήθεια Υπηρεσιών καθαριότητας των εγκαταστάσεων της (.....) για δύο (2) έτη με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά με βάση μόνο την προσφερόμενη τιμή, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης και για τα δύο έτη της σύμβασης 800.000,00 ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.) με αριθμό ΕΣΗΔΗΣ Στο άρθρο 3 της διακήρυξης ορίζεται ότι, η προκηρυχθείσα σύμβαση υποδιαιρείται σε δύο Τμήματα, ήτοι το Τμήμα που αφορά στις εγκαταστάσεις της και το Τμήμα που αφορά στις εγκαταστάσεις της στη, ότι οι προσφορές υποβάλλονται για κάθε Τμήμα χωριστά και ότι είναι δυνατόν να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα το σύνολο των τμημάτων της σύμβασης.

3. Επειδή, στον ως άνω διαγωνισμό συμμετείχαν και υπέβαλαν προσφορά οι εταιρείες: Η Επιτροπή προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των ως άνω εταιρειών και με το υπ' αριθμ./10.07.2018 Πρακτικό γνωμοδότησε υπέρ της αποδοχής των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών όλων των συμμετεχόντων. Το ως άνω Πρακτικό έγινε αποδεκτό με την υπ' αριθμ. πρωτ./27.7.2018 Απόφαση του Γενικού Διευθυντή Διοικητικών και Οικονομικών Υπηρεσιών της αναθέτουσας αρχής. Ακολούθως η Επιτροπή προέβη στο άνοιγμα και την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των ως άνω συμμετεχόντων και με το υπ' αριθμ./18.1.2019 Πρακτικό γνωμοδότησε μεταξύ άλλων υπέρ της αποδοχής της οικονομικής προσφοράς της Εταιρείας για το Τμήμα της και για το Τμήμα της Το ως άνω Πρακτικό αποδέχθηκε η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αριθμ. πρωτ./31.1.2019 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της (αριθμ. Πρακτικού 183). Με την Υπουργική Απόφαση υπ' αριθμ./.../30.01.2019 καταργήθηκε το υποκατώτατο ημερομίσθιο (για νέους κάτω των 25 ετών) και αναπροσαρμόστηκε το κατώτατο ημερομίσθιο στο ποσό των 29,04 € με ημερομηνία εφαρμογής την 1η Φεβρουαρίου 2019. Ως συνέπεια το Ελάχιστο Αποδεκτό Μισθολογικό Κόστος (ΕΑΜΚ) για το Τμήμα της συμπεριλαμβανομένων των είκοσι (20) οκτάωρων ομοχειριών και των εισφορών υπέρ του Ε.Λ.Π.Κ. ανέρχονταν στο πόσο των 723.195,14 € και υπερέβαινε τον συνολικό προϋπολογισμό της διακήρυξης για το ως άνω Τμήμα,

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

ο οποίος ανέρχονταν στο ποσό των 632.000,00 €, ενώ για το Τμήμα της το νέο ΕΑΜΚ συμπεριλαμβανομένων των είκοσι (20) οκτάωρων ομοχειριών και των εισφορών υπέρ του Ε.Λ.Π.Κ. ανέρχονταν στο ποσό των 149.795,66 € και είναι εντός του συνολικού προϋπολογισμού της διακήρυξης για το Τμήμα αυτό ο οποίος ορίστηκε στο ποσό των 168.000,00 €. Η Επιτροπή με το υπ' αριθμ. .../04.03.2019 Πρακτικό γνωμοδότησε υπέρ της ματαίωσης του σταδίου της οικονομικής αξιολόγησης του διαγωνισμού με αριθμό διακήρυξης .../2018 για το Τμήμα της και την επανάληψη του σταδίου αυτού με τροποποίηση των όρων της διακήρυξης, δηλαδή, αύξηση της προϋπολογισθείσας δαπάνης η οποία θα πρέπει να καλύπτει το Ελάχιστο Αποδεκτό Μισθολογικό Κόστος, και την υποβολή νέων οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων στον ως άνω διαγωνισμό, οι προσφορές των οποίων έγιναν αποδεκτές ως προς τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής και τις Τεχνικές Προσφορές και την συνέχιση του Διαγωνισμού για το τμήμα της με την πρόσκληση της εταιρείας στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, αυτό της κατάθεσης των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης. Το ως άνω Πρακτικό αποδέχθηκε η με την υπ' αριθμ. πρωτ./07.03.2019 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της (αριθμ. Πρακτικού) με την οποία εγκρίθηκε η ματαίωση του σταδίου της οικονομικής αξιολόγησης του διαγωνισμού με αριθμό διακήρυξης 02/2018 (α/α στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ) για το τμήμα της και αποφασίσθηκε η επανάληψη της διαδικασίας με την υποβολή νέων οικονομικών προσφορών για το συγκεκριμένο τμήμα, με τροποποίηση των οικονομικών όρων της διακήρυξης αυξάνοντας την προϋπολογισθείσα δαπάνη στο ποσό των 826.000,00 πλέον ΦΠΑ. Με την από 14.03.2019 επιστολή, η εταιρεία αρνήθηκε να αποδεχθεί την σύναψη σύμβασης για το Τμήμα της με την υπάρχουσα οικονομική προσφορά, καθότι θεώρησε ότι η επαύξηση του εργατικού κόστους, λόγω της Υπουργικής Απόφασης με αριθμό οικ./.../2019 (ΦΕΚ Β 173/30.01.19), καθιστούσε την σύμβαση ζημιογόνα κατά το ποσό των 15.899,82 € για το σύνολο του έργου (7.949,76 € ετησίως). Με το υπ' αριθμ. .../27.03.2019 Πρακτικό η Επιτροπή εισηγήθηκε την ματαίωση του σταδίου των Δικαιολογητικών κατακύρωσης του διαγωνισμού με αριθμό διακήρυξης .../2018 για το Τμήμα της και την επανάληψη του σταδίου των οικονομικών προσφορών με τροποποίηση των όρων της διακήρυξης, δηλαδή, αύξηση της προϋπολογισθείσας δαπάνης η οποία θα πρέπει να καλύπτει το Ελάχιστο

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

Αποδεκτό Μισθολογικό Κόστος, όπως αυτό προσδιορίστηκε στο υπ' αριθμ.4 Πρακτικό, καθώς και τα λοιπά λειτουργικά Κόστη, με την υποβολή νέων οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων στον ως άνω διαγωνισμό, οι προσφορές των οποίων έγιναν αποδεκτές ως προς τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής και τις Τεχνικές Προσφορές. Το ως άνω Πρακτικό αποδέχθηκε η με την υπ' αριθμ. πρωτ./10.5.2019 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της (αριθμ. Πρακτικού ...) με την οποία εγκρίθηκε η ματαίωση του σταδίου της οικονομικής αξιολόγησης του διαγωνισμού με αριθμό διακήρυξης .../2018 (α/α στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ) για το τμήμα της και αποφασίσθηκε η επανάληψη της διαδικασίας με την υποβολή νέων οικονομικών προσφορών για το συγκεκριμένο τμήμα, με τροποποίηση των οικονομικών όρων της διακήρυξης αυξάνοντας την προϋπολογισθείσα δαπάνη στο ποσό των 171.116,97 πλέον ΦΠΑ. Με την υπ' αριθμ./28.06.2019 πρόσκληση η αναθέτουσα αρχή κάλεσε τις συμμετέχουσες εταιρείες του διαγωνισμού, οι προσφορές των οποίων έγιναν αποδεκτές ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές προσφορές, να υποβάλλουν νέες οικονομικές προσφορές με αναθεωρημένο προϋπολογισμό, με α/α στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ, και συγκριμένα α) για τις εγκαταστάσεις της εντός Αττικής (.....) με προϋπολογισμό δαπάνης ύψους 826.000,00 € πλέον ΦΠΑ για δύο (2) έτη β) για τις εγκαταστάσεις της στη(.....) με προϋπολογισμό δαπάνης ύψους 171.116,97 € πλέον ΦΠΑ. για δύο (2) έτη. Στην προαναφερόμενη πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής (υπ' αριθμ./28.06.2019) συμμετείχαν και υπέβαλαν προσφορά οι παρακάτω: Η Επιτροπή προέβη στο άνοιγμα και την αξιολόγηση των νέων οικονομικών προσφορών των ως άνω συμμετεχόντων και με το υπ' αριθμ. .../1.10.2019 Πρακτικό γνωμοδότησε μεταξύ άλλων υπέρ της αποδοχής της οικονομικής προσφοράς της Εταιρείας για το Τμήμα της και για το Τμήμα της και την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας. Το ως άνω Πρακτικό αποδέχθηκε η με την υπ' αριθμ. πρωτ./11.10.2019 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της (αριθμ. Πρακτικού ...).

4. Επειδή, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή, έχει ασκηθεί: α) εμπρόθεσμα, δοθέντος ότι η προσφεύγουσα, έλαβε γνώση της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής στις 17.10.2019 και κατέθεσε την υπό κρίση προσφυγή στις 25.10.2019, β) με τη χρήση του

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) είναι νομίμως υπογεγραμμένη.

5. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή, κοινοποίησε στις 30.10.2019 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις με αριθμό πρωτοκόλλου/08.11.2019 έγγραφες απόψεις της σχετικά με αυτή, ζητώντας την απόρριψή της, ενώ η προσφεύγουσα κατέθεσε το από 25.11.2019 συμπληρωματικό της υπόμνημα αντικρούοντας τις εν λόγω απόψεις, απαραδέκτως όμως ως προς το τμήμα αυτού που αφορά την αντίκρουση της παρέμβασης της εταιρείας «.....» καθόσον τέτοιο δικαίωμα δεν δίδεται ούτε από το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 ν.4412/2016 ούτε από οποιαδήποτε άλλη συναφή διάταξη νόμου ή προεδρικού διατάγματος.

6. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρεία με την επωνυμία «.....», αφού η εν λόγω προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην Παρεμβαίνουσα μέσω του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 30.10.2019, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης, και η εν λόγω Παρέμβαση ασκήθηκε την 07.11.2019, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος.

7. Επειδή, το άρθρο 3, Παράρτημα Α΄ της Διακήρυξης ορίζει ότι «*ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ- ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ - ΠΗΓΗ ΧΡΗΜΑΤΟΔΟΤΗΣΗΣ. Αντικείμενο του διαγωνισμού είναι η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των εγκαταστάσεων της εντός (....., και) και των εγκαταστάσεων της στηγια δύο (2) έτη*

ΕΝΟΤΗΤΑ Β.: ΚΤΙΡΙΑ

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

.	1 .771,00 m2.
.	406,40 m2
.	469,50 m2
.	560,00 m2

B1: ΩΡΑΡΙΑ ΕΡΓΑΣΙΑΣ

Δευτέρα - Παρασκευή	Σαββατοκύριακα & Αργίες
06:00-10:00 (4 άτομα)	06:00-10:00 (2 άτομα)
15:00-19:00 (1 άτομο)	15:00-19:00 (1 άτομο)

.Δευτέρα - Παρασκευή	Σαββατοκύριακα & Αργίες
06:00-12:00 (1 άτομο)	

. Δευτέρα - Παρασκευή	Σαββατοκύριακα & Αργίες
06:00-12:00 (1 άτομο)	06:00-10:00 (1 άτομο)

Τα παραπάνω ωράρια και βάρδιες είναι ενδεικτικά. Τα τελικά ωράρια και οι βάρδιες θα συμφωνηθούν με την αρμόδια υπηρεσία της ανάλογα με τις ανάγκες της. Θα υπάρχει δυνατότητα μετακίνησης ομοχειριών μεταξύ κτηρίων, αλλά και λόγω αλλαγής περιστασιακών αναγκών στο περίγραμμα της .. Σε κάθε περίπτωση, η όποια τροποποίηση, δεν θα επιφέρει καμία αλλαγή στον τρόπο υπολογισμού του εργατικού κόστους. 3.2. ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΕΡΓΑΣΙΩΝ. Παρακάτω παρουσιάζεται πρόγραμμα εργασιών καθαριότητας, που χρειάζονται τα κτίρια της .., οι υπηρεσιακές μονάδες των οποίων θα είναι αποδέκτες των υπηρεσιών καθαριότητας.

ΕΙΔΙΚΟΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΙ: Σε περίπτωση εκτάκτων αναγκών (π.χ. εισροή νερού λόγω έντονων βροχοπτώσεων κ.λ.π.), ο υποψήφιος ανάδοχος αναλαμβάνει την υποχρέωση αποστολής συνεργείου για τον καθαρισμό του χώρου με δικά του μέσα. Η αντιμετώπιση εκτάκτων περιπτώσεων ισχύει για κλήσεις σε ώρες εντός και εκτός του ωραρίου εργασίας, δηλαδή ώρες 06:00 - 05:59, κατόπιν συνεννόησης με τον Ανάδοχο και αναλόγως των αναγκών που μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

προκύψουν. . : Ο ανάδοχος υποχρεούται να εκτελεί καθημερινά τις εργασίες καθαριότητας όλων των παραπάνω αναγραφόμενων κτιρίων ακολουθώντας συγκεκριμένα ωράρια εργασίας και προγράμματα καθαρισμού. Επίσης υποχρεούται: Η .διατηρεί το δικαίωμα να αποσπά βάρδιες από μία εγκατάσταση της και να τις χρησιμοποιεί, για την κάλυψη αναγκών της σε άλλες εγκαταστάσεις, αφού ενημερώσει εγγράφως τον Ανάδοχο δύο (2) ημέρες πριν. Σε περίπτωση έκτακτων αναγκών καθαριότητας της .εντός της ., η ανάδοχος εταιρία υποχρεούται να παρέχει είκοσι (20) οχτάωρες ομοχειρίες (βάρδιες) ανά έτος συνεργασίας, χωρίς να υπάρχει επιπλέον χρέωση για την αναθέτουσα αρχή. Σε περίπτωση που η .χρειαστεί πλέον των προαναφερόμενων ομοχειριών, για έκτακτες ανάγκες καθαριότητας, η ανάδοχος υποχρεούται να της παρέχει την υπηρεσία με κόστος ανά ώρα ομοχειρίας ίδιο με την προσφορά της για τον διαγωνισμό.» Περαιτέρω το άρθρο 14 της Διακήρυξης ορίζει ότι «Η προσφερόμενη τιμή πρέπει να έχει υπολογιστεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στην Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε), που αφορά τους εργαζόμενους στις ιδιωτικές επιχειρήσεις Παροχής υπηρεσιών καθαριότητας και τους κανόνες της εργατικής νομοθεσίας και δεν πρέπει να υπολείπεται των κατωτάτων ορίων της εθνικής συλλογικής σύμβασης εργασίας, άλλως θα απορρίπτονται ως απαράδεκτες.» Το άρθρο 17 της Διακήρυξης ορίζει ότι «Η . με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς...

ι) Προσφορά της οποίας οι τιμές είναι χαμηλότερες από τα προβλεπόμενα όρια στις σχετικές Εθνικές Γενικές Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.) και τυχόν εκδοθείσες διαιτητικές αποφάσεις ...».

8. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητεί το πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

9. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται επί λέξει ότι «[...]Η εταιρεία μας κατέθεσε στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς το απαιτούμενο από τη διακήρυξη (σελ. 23) υπόδειγμα του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Β' «ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΗΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» ηλεκτρονικό αρχείο «002 ΠΙΝΑΚΑΣ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΗΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ_signed», καθώς και τα απαιτούμενα από την διακήρυξη σελ. 23 στοιχεία του άρθρου 68 «Το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών του συνόλου των εργαζόμενων για τις υπό προμήθεια υπηρεσία. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών του συνόλου των εργαζομένων με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά» ηλεκτρονικό αρχείο «004 ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΑΡΘΡΟΥ 68_signed». Από τα αρχεία που κατέθεσε η εταιρεία μας στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς της προκύπτει: 1ον Από το ηλεκτρονικό αρχείο «004 ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΑΡΘΡΟΥ 68_signed» προκύπτει ότι το εργατικό κόστος που έχει προϋπολογίσει η εταιρεία μας συμπεριλαμβανομένου και των 20 οκτάωρων βαρδιών ετήσια ανέρχεται σε 76.838,26 €, δηλαδή έχει προϋπολογιστεί στην οικονομική προσφορά μας ποσό μεγαλύτερο από το ποσό που προϋπολόγισε και έκρινε η ίδια η επιτροπή ως ελάχιστο ετήσιο νόμιμο εργατικό κόστος, συμπεριλαμβανομένου του κόστους των 20 οκτάωρων βαρδιών (πρακτικό 6 σελίδα 7) και το οποίο ανέρχεται σε 74.897,83 €. Επισημαίνεται ότι βάσει του άρθρου 14 της Διακήρυξης του εν θέματι διαγωνισμού: «Η οικονομική προσφορά δίδεται σε ΕΥΡΩ (€) και δεν μπορεί, επί ποινή απόρριψης, να υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της Διακήρυξης.» Εφόσον δεν υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της Διακήρυξης, μια οικονομική προσφορά είναι a priori αποδεκτή στο διαγωνισμό, πολλώ δε μάλλον όταν υπερβαίνει το ελάχιστο εργατικό κόστος, όπως αυτό προϋπολογίζεται από την ίδια την αναθέτουσα Αρχή. 2ον Για τις 20 οκτάωρες ομοχειρίες για έκτακτες ανάγκες στην διακήρυξη σελ. 61 αναφέρει «Επίσης υποχρεούνται : Σε περίπτωση έκτακτων αναγκών καθαριότητας της εντός της ή, η ανάδοχος εταιρεία να παρέχει είκοσι (20) οκτάωρες ομοχειρίες βάρδιες ανά έτος

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

συνεργασίας χωρίς να υπάρχει επιπλέον χρέωση για την αναθέτουσα αρχή». Η παραπάνω αναφορά είναι η μοναδική της διακήρυξης για τις 20 οκτάωρες ομοχειρίες βάρδιες, χωρίς να δίνονται περισσότερα στοιχεία για τις ώρες και ημέρες που θα παρέχονται καθώς και για τις όποιες ειδικές συνθήκες στις οποίες θα παρασχεθούν οι εν λόγω εργασίες καθαριότητας. Αντίθετα, στο κεφάλαιο «ΣΗΜΕΙΩΣΕΙΣ » παρ. 2 του Πρακτικού υπ. αριθμ. 6 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης (σελ. 16-17), η Επιτροπή έκρινε ότι το «Κόστος ώρας» για τις 20 οκτάωρες ομοχειρίες ανά έτος δεν μπορεί να είναι χαμηλότερο από αυτό που προκύπτει από το μισθολογικό κόστος «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ», αιτιολογώντας το δίνοντας διευκρινίσεις για πρώτη φορά κατά την εξέλιξη και λίγο πριν από το πέρας του διαγωνισμού σχετικά με το τι είδους ανάγκες θα καλύπτονται με τις 20 οκτάωρες βάρδιες, τις πιθανές ημέρες και ώρες που θα παρέχονται και τέλος με υποθέσεις για τους λόγους που πιθανόν οι συγκεκριμένες βάρδιες θα έχουν αυξημένο κόστος. Υπογραμμίζεται ότι μόνο στο Πρακτικό 6 δίνονται τέτοιες διευκρινίσεις για τις 20 οκτάωρες βάρδιες . Στο Πρακτικό, συνεπώς, με το οποίο αξιολογήθηκαν οι αρχικές οικονομικές προσφορές δεν ελήφθησαν υπόψη οι συγκεκριμένες διευκρινίσεις στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών. Ούτε φυσικά ήταν στη διάθεση των προσφερόντων οι εν λόγω διευκρινίσεις, πριν από την κατάρτιση των συμπληρωματικών οικονομικών προσφορών, προκειμένου να ληφθούν υπόψη από αυτούς. Η εκ των υστέρων, κατά την κοινοποίηση της απόφασης απόρριψης της προσφοράς μας, γνώση αυτών των ζωτικής σημασίας διευκρινίσεων για την κατάρτιση των οικονομικών προσφορών, παραβιάζει τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς. Έχει κριθεί σχετικά ότι η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια. και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη 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 έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45•ΔΕΕ,

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, *Universale-Bau*, σκέψη 9 ΓΔΕΕ, Απόφαση της 29.04.2005, Υπόθεση C-496/1999, *CAS Succhi di Frutta SpA*, σκέψη 111 κλπ).[...] Στο Πρακτικό υπ. αριθμ. 6 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης συγκεκριμένα αναφέρεται (σελ. 16-17 « ΣΗΜΕΙΩΣΕΙΣ » παρ. 2) : «(2) Η υποχρέωση του αναδόχου να παρέχει όποτε του ζητηθεί είκοσι οκτώ ώρες ομοχειρίες ανά έτος και ανά τμήμα αφορά κάλυψη εκδηλώσεων, συναυλιών, τηλεμαραθωνίων, debates, διαρρυθμίσεις χώρων και πολλών άλλων projects με δυνατότητα σύντομης ειδοποίησης (1-2 εβδομάδων), αλλά και άμεσης ανταπόκρισης όπως 1-2 ημερών ή και αυθημερόν. Επομένως, το κόστος αυτής της ομοχειρίας συμπεριλαμβάνει τουλάχιστον τα ακόλουθα χαρακτηριστικά: 1.Κάλυψη των παραπάνω συμβάντων με το υπάρχων προσωπικό ή/και με αντικαταστάτες πέρα από τις προγραμματισμένες 2. Απασχόληση κατά κόρον σε μη εργάσιμες ημέρες και ώρες όπως Κυριακές, Αργίες, νυχτερινές ώρες, κλπ, αλλά και καθημερινές. 3. Εκτάκτου: αυτές οι ομοχειρίες ενέχουν αυξημένο κόστος σε σύγκριση με τις καθημερινές. Για παράδειγμα, η αδυναμία εύρεσης προσωπικού θα επιφέρει υπεργασία, υπερωρίες, προσωπικό το οποίο πληρώνεται με μισθό μεγαλύτερο του ελαχίστου, κόστος επίβλεψης κ.λπ.. Το μεγαλύτερο μέρος των παραπάνω χαρακτηριστικών συμπεριλαμβάνεται στον κωδικό του Μισθολογικού κόστους «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ» του πίνακα ΕΑΜΚ-Α για το Τμήμα της Αττικής και του πίνακα ΕΑΜΚ-Θ για το Τμήμα της Από την άλλη, τα σημαντικότερα κόστη που δεν περιλαμβάνει ο κωδικός «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ 'ΕΝΑ ΕΤΟΣ» είναι οι υπερωρίες/ υπερεργασίες, τα νυχτερινά, το κόστος μη εύρεσης προσωπικού με το ελάχιστο ημερομίσθιο, το κόστος διαχείρισης αυτών των εκτάκτων αναγκών (π.χ. Διοικητικό κόστος, κόστος μισθοδοσίας, κλπ). Με βάση τα παραπάνω η Επιτροπή θεωρεί ότι το «Κόστος ώρας» για τις 20 Οκτώωρες Ομοχειρίες ανά έτος δεν μπορεί να είναι χαμηλότερο από αυτό που προκύπτει από το μισθολογικό κόστος «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ», και συγκεκριμένα: «Κόστος ώρας» > «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ» τμήματος/Σύνολο ωρών τμήματος. Ο παραπάνω τύπος εξειδικεύεται ως εξής για το Τμήμα της και της " Τμήμα «Κόστος ώρας» > 359.930,58 €/48.192,00 ώρες έργου > 1.194,99 € Τμήμα «Κόστος ώρας» > 73.601,16 € * 9.808,00 ώρες έργου > 1.200,67 € ». Επισημαίνεται, επίσης, ότι τόσο στην αρχική οικονομική προσφορά της εταιρείας μας, η οποία κρίθηκε αποδεκτή με το πρακτικό 3, όσο και στη δεύτερη οικονομική προσφορά που μας ζητήθηκε και

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

κατέθεσε η εταιρεία μας , για την εύρεση του εργατικού κόστους ακολουθήθηκε ακριβώς η ίδια μεθοδολογία. Η διαφορά τους έγκειται αποκλειστικά και μόνο στην αλλαγή των ημερομισθίων λόγω της αύξησης καθώς και στην αλλαγή του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη από 25,06 % σε 24,81% . Παρατίθεται ο υπολογισμός για τις 20 οκτάωρες βάρδιες, =με τα να ημερομίσθια και το νέο ποσοστό ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη :

		Εργατικό κόστος για 20 οκτάωρες βάρδιες	ετήσιο κόστος
Μικτές αποδοχές		$29,04 \times 1,2 \times 20 \text{ ημέρες} =$	696,96
Δ.Χ.		Δ.Χ.: $29,04 \times 2,737 \text{ ημερομίσθια (26 ημέρες εργασιακή σχέση)} \times 1,041666 \text{ (προσαύξηση δώρου)} = 82,79 / 12 \times 8 =$	55,19
Δ.Π.		Δ.Π.: $29,04 \times 3,25 \text{ ημερομίσθια (26 ημέρες εργασιακή σχέση)} \times 1,041666 \text{ (προσαύξηση δώρου)} = 98,31 / 12 \times 4 =$	32,77
ΣΥΝΟΛΑ			784,92
Εισφορές	Μικτα + ΔΧ + ΔΠ	$784,92 \times 24,81\% =$	194,74
ΣΥΝΟΛΑ			194,74
Κόστος επιδόματος αδείας		ΕΠ.ΑΔ. $20 \text{ ημέρες} \times 0,08 = 1,6 \text{ ημερομίσθια} \times 29,04 \times 1,2 =$	55,76
Εισφορές επιδόματος αδείας		$55,76 \times 24,81\% =$	13,83
ΣΥΝΟΛΑ			69,59
Μεικτές αποδοχές	Αντικατάσταση εργαζομένων σε κανονική άδεια	$20 \text{ ημέρες} \times 0,08 = 1,6 \text{ ημερομίσθια} \times 29,04 \times 1,2 =$	55,76
Κόστος δώρων Χριστουγέννων		Δ.Χ. ANT/TH: $29,04 \times 0,211 \text{ (2 ημέρες εργασιακή σχέση)} \times 1,041666 \text{ (προσαύξηση δώρου)} = 6,38 / 12 \times 8 =$	4,25
Κόστος δώρου Πάσχα		Δ.Π. ANT/TH: $29,04 \times 0,25 \text{ (2 ημέρες εργασιακή σχέση)} \times 1,041666 \text{ (προσαύξηση δώρου)} = 7,56 / 12 \times 4 =$	2,52

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

Κόστος επιδόματος		ΕΠ.ΑΔ. ΑΝΤ/ΤΗ: $1,6 \times 0,08 = 0,128 \times 29,04 \times 1,2=$	4,46
Αδεία αντικαταστατή		ΑΔ. ΑΝΤ/ΤΗ: $1,6 \times 0,08 = 0,128 \times 29,04 \times 1,2=$	4,46
Εισφορές αντικαταστατή		$71,45 \times 24,81\% =$	17,73
ΣΥΝΟΛΟ			89,18
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ			1.139,20

Όπως προκύπτει από την παραπάνω ανάλυση του εργατικού κόστους για τις 20 οκτάωρες βάρδιες είναι καθόλα σύμφωνο με την εργατική νομοθεσία και την απαίτηση της διακήρυξης. Όπως προκύπτει από την παραπάνω ανάλυση του εργατικού κόστους για τις 20 οκτάωρες βάρδιες είναι καθόλα σύμφωνο με την εργατική νομοθεσία και την απαίτηση της διακήρυξης. Σύμφωνα με την αρχή της χρηστής διοίκησης, η Διοίκηση οφείλει να συναλλάσσεται με τους διοικούμενους με πνεύμα καλοπιστίας και σύμφωνα με το κοινό αίσθημα δικαίου. Επίσης, οι αρχές της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικουμένου και της ασφάλειας δικαίου, που εντάσσονται στις θεμελιώδεις αρχές του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αποβλέπουν να διασφαλίσουν το διοικούμενο από την απρόβλεπτη μεταβολή καταστάσεων και εννόμων σχέσεων, που διέπει το κοινοτικό δίκαιο. Επισημαίνεται ότι η αρχή της ασφάλειας δικαίου αποτελεί παράλληλα συνταγματική αρχή (ΣτΕ 2674/1990, 3046/1992, 147/2001, 147, 1508/2002, 602/2003, 764/2006, ΑΠ 31/2002, ΕλλΔικ, 2003, 113), ισχύει τόσο απέναντι στα όργανα της Διοίκησης, όσο και απέναντι στον κοινό Νομοθέτη και αποβλέπει στη δημιουργία σταθερών διοικητικών καταστάσεων. Κατά παράβαση των αρχών της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικουμένου απορρίφθηκε συνεπώς η προσφορά της εταιρείας μας, με νεότερη απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, η οποία αποκλίνει ανατιολόγητα από την αμέσως προηγούμενη απόφαση περί αποδοχής της οικονομικής προσφοράς μας, ο υπολογισμός της οποίας έγινε χρησιμοποιώντας την ίδια ακριβώς μεθοδολογία. Από την απλή ανάγνωση του Πρακτικού υπ. αριθμ. της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης, προκύπτει ότι επιπρόσθετα η απόρριψη της προσφοράς εχώρησε παντελώς ανατιολόγητα. Η Επιτροπή αναφέρει απλώς ότι: «Η προσφορά της εταιρείας είναι μη σύμφωνη ως προς τους όρους της διακήρυξης.» (σελ. 10 του Πρακτικού), παραλείποντας όχι μόνο να αιτιολογήσει

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

με σαφήνεια και πληρότητα την απόρριψη της προσφοράς μας, αλλά και να αναφέρει εκείνους τους συγκεκριμένους όρους της διακήρυξης, με τους οποίους δήθεν δε συμμορφώνεται η προσφορά μας.».

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή αντικρούει τον ως άνω λόγο της προσφυγής και αναφέρει ότι «*Η Επιτροπή έχοντας αναλύσει τις Τεχνικές και Οικονομικές προδιαγραφές της διακήρυξης, κατά την αρχική διαγωνιστική διαδικασία (α/α στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ) με το υπ' αριθμ./18.1.2019 Πρακτικό της το οποίο έγινε αποδεκτό με την υπ' αριθμ./31.1.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της, γνωμοδότησε τα εξής σχετικά: Α. Το εργατικό κόστος του έργου για το Τμήμα της αποτελείται από: α) Το Ελάχιστο Αποδεκτό Μισθολογικό Κόστος (ΕΑΜΚ) που προκύπτει από την εκτέλεση των υπηρεσιών καθαριότητας με βάση το ωράριο εργασίας και τους υπόλοιπους τεχνικούς και οικονομικούς όρους της διακήρυξης, και το οποίο αποτελείται από τους εξής κωδικούς του Παραρτήματος Β' της διακήρυξης (σελ.65): i) «Μικτές αποδοχές προσωπικού» ii) «Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη» iii) «Κόστος επιδόματος αδείας (συμπεριλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ - εργοδότη)» iv) «Κόστος αποζημίωσης/ αντικατάστασης αδείας» b) Το Μισθολογικό Κόστος που προκύπτει από την υποχρέωση του αναδόχου να παρέχει ετησίως 20 οκτάωρες ομοχειρίες για έκτακτες ανάγκες. Β. Τα κόστη διαχείρισης του έργου περιγράφονται από τους εξής κωδικούς του Παραρτήματος Β' της διακήρυξης (σελ.65-66): i) «Κόστος διοικητικής υποστήριξης, εκπαίδευσης, ένδυσης, Εγγυητικών επιστολών, απρόβλεπτα και λοιπά γενικά έξοδα» ii) «Εργολαβικό κέρδος» iii) «Κόστος νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων » iv) «Κόστος χρησιμοποιούμενου Εξοπλισμού βάσει ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α 'ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ» v) «Κόστος αγοράς απαιτούμενων υλικών αναλωσίμων βάσει ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Α' διακήρυξης» Γ. Κάθε οικονομική προσφορά για το Τμήμα τηςμε κωδικό μη σύννομο με τα ακόλουθα κριτήρια Γ.α) - Γ.ε) απορρίπτεται ως μη σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης: α) Έχει μισθολογικό κόστος χαμηλότερο του ελάχιστου που προβλέπεται από την ΕΓΣΣΕ (ΕΑΜΚ), δηλαδή κάθε επιμέρους κωδικός του μισθολογικού κόστους θα πρέπει να είναι υψηλότερος του αντίστοιχου κωδικού του ΕΑΜΚ. β) Θα πρέπει να έχει προϋπολογίσει σωστά τις εργοδοτικές εισφορές γ) Θα πρέπει να έχει προϋπολογίσει σωστά όλες τις υπόλοιπες εισφορές, όπως δημοσίου, υπέρ τρίτων, κατασκηνώσεων κ.α. δ) Θα πρέπει να έχει*

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

προϋπολογίσει ποσά ανάλογα του συνολικού ύψους της οικονομικής της προσφοράς και για το τμήμα του έργου που υποβάλλεται, για τους κωδικούς «Κόστος διοικητικής υποστήριξης...», «Εργολαβικό κέρδος», «Κόστος νομίμων υπέρ Δημοσίου...», «Κόστος χρησιμοποιούμενου Εξοπλισμού...», «Κόστος αγοράς απαιτούμενων υλικών αναλωσίμων...», ε) Θα πρέπει να έχει προϋπολογίσει στον κωδικό «κόστος ανά ανθρωπόωρα για αντιμετώπιση τυχόν εκτάκτων αναγκών...» και για κάθε τμήμα ξεχωριστά επιπλέον 20 οκτάωρες ομοχειρίες για έκτακτες ανάγκες όπως αυτές προβλέπονται από το Παράρτημα Α' και διευκρινίστηκε με την επιστολή 5141/02.05.2018 της

Δ. Προχώρησε στον υπολογισμό του Ελάχιστου Αποδεκτού Μισθολογικού Κόστους (ΕΑΜΚ) για κάθε Τμήμα ξεχωριστά και για το σύνολο της διάρκειας του έργου, με βάση τα παραπάνω κριτήρια, τις ιδιαιτερότητες του έργου, τους Τεχνικούς και Οικονομικούς όρους της διακήρυξης, όπως αυτοί θα αναλυθούν στις υποπαράγραφους 2.2.1 και 2.2.2. Συγκεκριμένα, για το Τμήμα της Θεσσαλονίκης προχώρησε στον υπολογισμό του Ελάχιστου Αποδεκτού Μισθολογικού Κόστους, ΕΑΜΚ-Θ, σύμφωνα με το οποίο οποιαδήποτε οικονομική προσφορά με μισθολογικό κόστος χαμηλότερο θεωρείται μη αποδεκτή. Το παραπάνω ΕΑΜΚ-Θ κατά την αρχική διαγωνιστική διαδικασία (α/α στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ), ανείρχετο στο ύψος των 57.862,07 € ετησίως (115.724,14 € για δύο έτη). Όλοι οι υπολογισμοί αναλυτικά παρατίθενται στο υπ' αριθμ./18.1.2019 Πρακτικό. Με την εφαρμογή της υπ' αριθμ./...../30.01.2019 Υπουργικής Απόφασης, η οποία κατήργησε το υποκατώτατο ημερομίσθιο για νέους κάτω των 25 ετών και αναπροσάρμοσε το κατώτατο ημερομίσθιο για όλους του εργατοτεχνίτες ηλικίας 18 και άνω στο ύψος των 29,04 € με ημερομηνία εφαρμογής την 1η Φεβρουάριου 2019, η Επιτροπή προχώρησε στον επαναυπολογισμό του ΕΑΜΚ, ακολουθώντας επακριβώς την ανάλυση που περιγράφεται στο υπ' αριθμ. .../18.1.2019 Πρακτικό με την εξής μόνο διαφοροποίηση: • Ημερομίσθιο εξαήμερης απασχόλησης: 29,04 €. Ο νέος Πίνακας του ελάχιστου μισθολογικού κόστους για το Τμήμα της όπως αυτός διαμορφώθηκε μετά την ανωτέρω υπουργική απόφαση, έχει ως ακολούθως:

B. Τμήμα

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

Στοιχεία	Αριθμός ατόμων	Συνολικό ετήσιο κόστος (χωρίς εισφορές ΙΚΑ)	Εισφορές ΙΚΑ Εργοδότη	Συνολικό ετήσιο κόστος (με εισφορές ΙΚΑ)	
Μικτές αποδοχές	4,80	52.529,56 €	13.163,91	65.693,46 €	
Κόστος επιδόματος αδείας		1.930,87 €	483,88 €	2.414,75 €	
Κόστος αποζημίωσης/ αντικατάστασης αδείας: 1ο έτος (πάνω γραμμή)/ 2ο έτος (μεσαία γραμμή)/ Μέσος όρος (κάτω γραμμή)		4.303,93 €	1.028,94 €	5.332,86 €	
		4.561,93 €	1.091,11 €	5.653,04 €	
Συνολικές ετήσιες αποδοχές: 1ο έτος (πάνω γραμμή)/ 2ο έτος (μεσαία γραμμή)/ Μέσος όρος (κάτω γραμμή)		4.432,93 €	1.060,02 €	5.492,95 €	
		58.764,35 €	14.676,72	73.441,07 €	
		59.022,35 €	14.738,89	73.761,24 €	
		58.893,35 €	14.707,81 €	73.601,16 €	
ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ					73.601,16 €
20 Οκτώωρες Ομοχειρίες					1.200,67 €
Ε.Λ.Π.Κ.				96,00 €	
ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ				74.897,83 €	
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΤΑ ΔΥΟ ΕΤΗ				149.795,66 €	

Για το Τμήμα της το νέο ΕΑΜΚ συμπεριλαμβανομένων των είκοσι (20) οκτώωρων ομοχεφιών και των εισφορών υπέρ του Ε.Λ.Π.Κ. ανέρχεται στο πόσο των 149.795,66 € και είναι εντός του συνολικού προϋπολογισμού της διακήρυξης για το Τμήμα αυτό ο οποίος ανέρχεται στο ποσό των 168.000,00 € (84.000,00 € ετησίως). ...». Το υπ' αριθμ. .../4.03.2019 Πρακτικό κοινοποιήθηκε σε όλες τις συμμετέχουσες εταιρείες μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στις 20.03.2019 και ώρα 13:58:11 μαζί με την υπ' αριθμ./7.03.2019 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της (αριθμ. Πρακτικού) η οποία αποδέχθηκε το Πρακτικό της Επιτροπής. Με το υπ' αριθμ. .../27.03.2019 Πρακτικό, η Επιτροπή εισηγήθηκε, την ματαίωση του σταδίου των Δικαιολογητικών κατακύρωσης του διαγωνισμού με αριθμό διακήρυξης 02/2018 και α/α 56162 στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ για το Τμήμα της μετά την άρνηση της εταιρείας να αποδεχθεί την σύναψη σύμβασης, και την επανάληψη του σταδίου των οικονομικών προσφορών με τροποποίηση των όρων της διακήρυξης, δηλαδή, αύξηση της προϋπολογισθείσας δαπάνης η οποία θα

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

πρέπει να καλύπτει το Ελάχιστο Αποδεκτό Μισθολογικό Κόστος όπως αυτό προσδιορίστηκε στο υπ' αριθμ. .../4.3.2019 Πρακτικό της Επιτροπής, καθώς και τα λοιπά λειτουργικά Κόστη, με την υποβολή νέων οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων στον ως άνω διαγωνισμό, οι προσφορές των οποίων έγιναν αποδεκτές ως προς τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής και τις Τεχνικές Προσφορές. Το υπ' αριθμ. .../27.3.2019 Πρακτικό κοινοποιήθηκε σε όλες τις συμμετέχουσες εταιρείες μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στις 17/05/2019 και ώρες 13:42:37 μαζί με την υπ' αριθμ. πρωτ./10.05.2019 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της (αριθμ. Πρακτικού 191). Να επισημανθεί ότι, για τα Πρακτικά υπ' αριθμ. .../18.1.2019, .../04.3.2019 και .../27.3.2019 και τις αντίστοιχες Αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου της και για όσα σε αυτά αναφέρονται καμία εκ τω δύο εταιρειών, και, δεν ζήτησε οποιαδήποτε διευκρίνιση, ούτε κατέθεσε οποιοσδήποτε μορφής παρατήρηση, υπόμνημα, εναντίωση καθ' όλη την αρχική διαγωνιστική διαδικασία (α/α ΕΣΗΔΗΣ), ούτε και στην επαναληπτική διαγωνιστική διαδικασία (α/α) που αφορά μόνο την υποβολή νέων οικονομικών προσφορών. 1.2.1

Υπολογισμός Ελάχιστου Μισθολογικού Κόστους [...] Από την παραπάνω ανάλυση προκύπτουν οι ακόλουθες πολύ σημαντικές ιδιαιτερότητες του έργου:

1. Διάρκεια έργου: Διετής συνεχόμενη και «αδιάλειπτη» παροχή υπηρεσιών.
2. Είδος υπηρεσιών: Υπηρεσίες καθαριότητας με πρωινές και απογευματινές βάρδιες ανομοιομορφες, 7 ημέρες την εβδομάδα, 365 ημέρες το χρόνο, ανεξαρτήτως Εορτάσιμων ημερών (Κυριακών και Αργιών).
- 3.

Ημερήσιο ωράριο εργασίας: Σημαντική ανομοιομορφία ημερήσιων ωρών εργασίας μεταξύ Καθημερινών, και Σαββάτων/Εορτάσιμων. 4.

Εορτάσιμες ημέρες: Σύμφωνα με το εορτολόγιο της με βάση του οποίου θα εκτελεστεί το έργο. Β. Οι οικονομικές απαιτήσεις του έργου και η σχετική Νομοθεσία συνοψίζονται στα ακόλουθα: α. Η διακήρυξη προβλέπει ότι, το Μισθολογικό κόστος δεν μπορεί να είναι χαμηλότερο από το κόστος που προκύπτει από τα κατώτατα όρια της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. και τους όρους και ώρες απασχόλησης όπως αυτοί εξειδικεύονται στο Παράρτημα Α' της διακήρυξης.

β. Σχετικά με τα κόστη διαχείρισης προβλέπει ότι τα προϋπολογιζόμενα ποσά των οικονομικών προσφορών θα πρέπει να είναι ανάλογα του μεγέθους του έργου και επομένως ανάλογα της αντίστοιχης συνολικής οικονομικής προσφοράς. Συγκεκριμένα, το άρθρο 14 και το Παράρτημα Β' της διακήρυξης, με

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

την αναφορά τους στο άρθρο 68 του Ν.3863/2010 όπως αυτό ισχύει σήμερα άρθρο 2 Ν.4144/2013: «... Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης (εργολάβοι) πρέπει, 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 ...». Από τα παραπάνω άρθρα και τις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος Α', προκύπτει ένα Ελάχιστο Αποδεκτό Μισθολογικό Κόστος (ΕΑΜΚ), για το 1^ο και για το 2^ο έτος του έργου.

1.2.1.2 Υπολογισμός Ελάχιστου Μισθολογικού Κόστους [...]

1.2.2 Υπολογισμός 20 Οκτάωρων ομοχειριών για έκτακτες ανάγκες

Από τις τεχνικές προδιαγραφές είναι αδιαμφισβήτητο ότι, το έργο απαιτεί από τον ανάδοχο, παρουσία του προσωπικού του 365 ημέρες το χρόνο, σε πρωινές και απογευματινές βάρδιες, Καθημερινές, Σάββατα, Κυριακές και Αργίες, αλλά και πέρα του συμφωνημένου ωραρίου εργασίας όπως ρητά αναφέρεται στις περιπτώσεις των ειδικών καθαρισμών. Επομένως από τις τεχνικές προδιαγραφές του έργου για το Τμήμα της προκύπτει ότι σε περίπτωση εκτάκτων αναγκών, για τις 20 οκτάωρες ομοχειρίες για έκτακτες ανάγκες, ηέχει το δικαίωμα να απαιτήσει οι εν λόγω ομοχειρίες να εκτελεστούν σε ημέρες και ώρες μη εργάσιμες. Επομένως αυτές οι ομοχειρίες, συμπεριλαμβάνουν πολύ σημαντικές προσαυξήσεις που δεν μπορούν να αγνοηθούν. Αυτές οι προσαυξήσεις αφορούν: Ομοχειρίες σε μη Καθημερινές ημέρες: Προσαύξηση Κυριακών, Επίσημων Αργιών Ομοχειρίες σε μη εργάσιμες ώρες: Προσαύξηση Νυκτερινών. Χαρακτηρισμός Εκτάκτου: αυτές οι ομοχειρίες ενέχουν αυξημένο κόστος σε σύγκριση με τις καθημερινές. Για παράδειγμα, η αδυναμία εύρεσης προσωπικού λόγω του πολύ σύντομου περιθωρίου ενημέρωσης θα επιφέρει: Υπερεργασία ή υπερωρία του κανονικού προσωπικού

- Χρησιμοποίηση προσωπικού που δεν πληρώνεται με το κατώτατο ημερομίσθιο. Στα παραπάνω ενδεχομένως θα πρέπει να προσμετρηθούν και άλλα κόστη, όπως: •Ομοχειρίες για τις οποίες θα χρησιμοποιηθεί νέο προσωπικό και το οποίο θα πρέπει να δηλωθεί στην ΑΠΔ Αυγούστου: επομένως προσαύξηση 20,00 € από την εισφορά υπέρ του Ε.Λ.Π.Κ. για κάθε τέτοιο υπάλληλο. • Κόστος συντονισμού της όλης διαδικασίας. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι το κόστος αυτών των ομοχειριών είναι ευθέως ανάλογο του

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

Μισθολογικού κόστους του έργου, αφού οι παραπάνω προδιαγραφές συμπεριλαμβάνονται στον κωδικό του Μισθολογικού κόστους «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ» του πίνακα ΕΑΜΚ-Θ για το Τμήμα της Συγκεκριμένα, στη περίπτωση του τμήματος της Θεσσαλονίκης, με το υπ' αριθμ. 4/4.3.2019 Πρακτικό της Επιτροπής προσδιορίστηκε το μισθολογικό κόστος των 20 οκτάωρων ομοχειριών για έκτακτες ανάγκες στο ύψος των 1.200,67 €, κόστος το οποίο προκύπτει από την διαίρεση του κωδικού «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ», με το σύνολο των ωρών του έργου

[Πρακτικό 6/1.10.2019 σελ.16): «... 8. 20 Οκτάωρες Ομοχειρίες ανά έτος: 1.200,67 €

ii. Κόστος ώρας<2) $\times 160 = 7,5042 \text{ €} \times 160 \text{ ώρες}$

9. Ε.Λ.Π.Κ.: 96,00 €

i. Αριθμός μισθωτών ΑΠΔ Αυγούστου $\times 20,00 \text{ €}$ εισφορά ανά μισθωτό = 4,80 άτομα (κατ' ελάχιστον) $\times 20,00 \text{ €}$

7. ΣΗΜΕΙΩΣΕΙΣ. Η υποχρέωση του αναδόχου να παρέχει όποτε του ζητηθεί είκοσι οκτάωρες ομοχειρίες ανά έτος και ανά τμήμα αφορά κάλυψη εκδηλώσεων, συναυλιών, τηλεμαραθωνίων, debates, διαρρυθμίσεις χώρων και πολλών άλλων projects με δυνατότητα σύντομης ειδοποίησης (1-2 εβδομάδων), αλλά και άμεσης ανταπόκρισης όπως 1-2 ημερών ή και αυθημερόν. Επομένως, το κόστος αυτής της ομοχειρίας συμπεριλαμβάνει τουλάχιστον τα ακόλουθα χαρακτηριστικά:

1. Κάλυψη των παραπάνω συμβάντων με το υπάρχων προσωπικό ή/και με αντικαταστάτες πέρα από τις προγραμματισμένες

2. Απασχόληση κατά κόρον σε μη εργάσιμες ημέρες και ώρες όπως Κυριακές, Αργίες, νυχτερινές ώρες, κλπ, αλλά και καθημερινές

3. Εκτάκτου: αυτές οι ομοχειρίες ενέχουν αυξημένο κόστος σε σύγκριση με τις καθημερινές. Για παράδειγμα, η αδυναμία εύρεσης προσωπικού θα επιφέρει υπεργασία, υπερωρίες, προσωπικό το οποίο πληρώνεται με μισθό μεγαλύτερο του ελάχιστου, κόστος επίβλεψης κ.λπ. Το μεγαλύτερο μέρος των παραπάνω χαρακτηριστικών συμπεριλαμβάνεται στον κωδικό του Μισθολογικού κόστους «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ» του πίνακα ΕΑΜΚ-Α για το Τμήμα της και του πίνακα ΕΑΜΚ-Θ για το Τμήμα της Από την άλλη, τα σημαντικότερα κόστη που δεν περιλαμβάνει ο κωδικός «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ» είναι οι υπερωρίες/υπερεργασίες, τα νυχτερινά, το κόστος μη εύρεσης προσωπικού με

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

το ελάχιστο ημερομίσθιο, το κόστος διαχείρισης αυτών των εκτάκτων αναγκών (π.χ. Διοικητικό κόστος, κόστος μισθοδοσίας, κλπ). Με βάση τα παραπάνω η Επιτροπή θεωρεί ότι το «Κόστος ώρας» για τις 20 Οκτάωρες Ομοχειρίες ανά έτος δεν μπορεί να είναι χαμηλότερο από αυτό που προκύπτει από το μισθολογικό κόστος «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ», και συγκεκριμένα: «Κόστος ώρας» > «ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΈΝΑ ΕΤΟΣ» τμήματος/Σύνολο ωρών τμήματος. Ο παραπάνω τύπος εξειδικεύεται ως εξής για το Τμήμα της και της Θεσσαλονίκης.... Τμήμα «Κόστος ώρας» > 73.601,16 € + 9.808,00 ώρες έργου > 1.200,67 €. Η εταιρεία στον υπολογισμό των 20 Οκτάωρων ομοχειριών για έκτακτες ανάγκες δεν έχει λάβει υπόψη της, τις τεχνικές και οικονομικές προδιαγραφές του έργου όπως αυτές αναλύθηκαν στα 2.2.1 και ιδιαίτερα στα 2.2.2. Συγκεκριμένα, από τα ανωτέρω στοιχεία δεν έχει προϋπολογίσει καμία προσαύξηση για ομοχειρίες Κυριακών/Αργιών, ούτε έχει προβλέψει κάποιο ποσό για τις υπόλοιπες προσαυξήσεις. Και αυτό είναι ξεκάθαρο από τον τρόπο υπολογισμού που παραθέτει στην προσφυγή της [βλέπε σελ. 13-14).

11. Επειδή, η παρεμβαίνουσα αντικρούει επίσης τον ως άνω λόγο της προσφυγής και ισχυρίζεται επί λέξει ότι «1) Στο υπ. αριθ. 4/04-03-2019 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης υπό τον τίτλο 2.2 Νέα Δεδομένα, αφού αναφέρονται η υπ. αριθ. 4241/127/30-01-2019 υπουργική απόφαση και το υπ. αριθ. 1050/19-02-2019 έγγραφο της Ε.Α.Α.ΔΗ.Συ., η επιτροπή προχώρησε σε επαναυπολογισμό του ελάχιστου αποδεκτού μισθολογικού κόστους (ΕΑΜΚ) για τα τμήματα Αττικής και Θεσσαλονίκης και παρατίθενται αναλυτικοί πίνακες του ελάχιστου κόστους. Μεταξύ των στοιχείων του πίνακα για το τμήμα Θεσσαλονίκης είναι και αυτό για «20 οκτάωρες ομοχειρίες ανά έτος 1.200,67 ευρώ». Για το ανωτέρω στοιχείο η προσφεύγουσα, υπέβαλε στην οικονομική προσφορά, υπό τον κωδικό «κόστος ανά ανθρωπόωρα για αντιμετώπιση τυχόν έκτακτων αναγκών», το ποσό των 1.139,20 ευρώ το οποίο υπολείπεται του ελάχιστου αποδεκτού, όπως τούτο προσδιορίσθηκε στο ανωτέρω πρακτικό (αρ. 4), κατά 61,47 ευρώ για ένα έτος. Με τα δεδομένα αυτά, είναι προφανές ότι το ποσό της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας υπολείπεται του νομίμου ελάχιστου τοιούτου, που ορίσθηκε ως το ελάχιστο αποδεκτό μισθολογικό κόστος και το οποίο (ελάχιστο) είναι αυτό που ορίζεται από την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. Συνεπώς, το ποσό που προσφέρετε υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου που απαιτείται να

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

καταβληθεί σύμφωνα με την ισχύουσα Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. Επιπρόσθετα, με το περιεχόμενο αυτό είναι εμφανές ότι η σύνταξη της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας αφίσταται του υποδείγματος, που καθορίστηκε με το ανωτέρω πρακτικό και δεν καλύπτει τους ορισμούς της διακήρυξης. Συνεπώς, ορθώς η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη πράξη της, δέχθηκε ότι η προσφορά της προσφεύγουσας δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, η οποία ρητά απαιτεί οι διαγωνιζόμενοι να συμμορφώνονται απόλυτα με τους τιθέμενους όρους της και να μην αποκλίνουν από αυτούς. Με τα δεδομένα αυτά η προσβαλλόμενη απόφαση φέρει νόμιμη και επαρκή αιτιολογία ερειδόμενη επί του όρου που τέθηκε με το υπ. αρ. 4 πρακτικό ότι δηλαδή, οι οικονομικές προσφορές των διαγωνιζόμενων δεν μπορεί να έχουν μισθολογικό κόστος κατώτερο του ελάχιστου τοιούτου που προβλέπεται από την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. - Ε.Α.Μ.Κ. υπό την έννοια ότι κάθε επί μέρους κωδικός του μισθολογικού κόστους θα πρέπει να είναι υψηλότερος του αντίστοιχου κωδικού του Ε.Α.Μ.Κ. Συνεπώς, ο πρώτος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος, γιατί αντιβαίνει όρο που ορίστηκε με το ανωτέρω πρακτικό.

12. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι από την Διακήρυξη προβλέπεται σαφώς ότι σε περίπτωση έκτακτων αναγκών δίνεται η δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να ζητήσει την πραγματοποίηση 20 οκτάωρων ομοχειριών, οι οποίες δύνανται να εκτελεστούν και σε ημέρες και ώρες μη εργάσιμες. Η Επιτροπή Διαγωνισμού της αναθέτουσας αρχής με το πρακτικό υπ' αριθμ. .../04.03.2019 προσδιόρισε το μισθολογικό κόστος για τις 20 αυτές οκτάωρες ομοχειρίες στο ποσό των 1.200,67 ευρώ για ένα έτος μεταξύ και των υπολοίπων ελάχιστων μισθολογικών κόστων, όπως αναλυτικά εκτίθενται στον πίνακα Β. Τμήμα, ο οποίος βρίσκεται στο ως άνω πρακτικό και το οποίο κοινοποιήθηκε στην προσφεύγουσα μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 20.03.2019 μαζί με την υπ' αριθμ./07.03.2019 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής (με αριθμό Πρακτικού) που αποδέχθηκε το εν λόγω πρακτικό, απορριπτομένου ως αβασίμου του ισχυρισμού της ότι έλαβε γνώση του συγκεκριμένου πρακτικού για πρώτη φορά με την παρούσα προσβαλλόμενη απόφαση. Η προσφεύγουσα αποδέχτηκε την υπ' αριθμ./07.03.2019 Απόφαση που ενέκρινε το υπ' αριθμ. .../04.03.2019 πρακτικό και ως εκ τούτου όφειλε στη νέα οικονομική προσφορά της, που υπέβαλε στις 27.08.2019, να

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

καλύψει το ελάχιστο μισθολογικό κόστος των 20 οκτάωρων ομοχειριών, το οποίο ανερχόταν στο ποσό των 1.200,67 ευρώ. Αντ' αυτού όμως υπολόγισε χαμηλότερο ποσό, δηλαδή 1.139,20 ευρώ, με αποτέλεσμα η προσφορά της να υπολείπεται του ελάχιστου αποδεκτού μισθολογικού κόστους. Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η προσβαλλόμενη απόφαση είναι επαρκώς αιτιολογημένη και ως εκ τούτου ο πρώτος λόγος της προσφυγής, όπως επίσης και ο ισχυρισμός που προβάλλει η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της, πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμοι.

13. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας επειδή, όπως ισχυρίζεται δεν υπολόγισε την παρακράτηση φόρου 8%. Επίσης στρέφεται κατά των προσφορών των υπολοίπων εταιρειών και συγκεκριμένα κατά των «.....» , «.....» , «.....».

14. Επειδή, η παρεμβαίνουσα αντικρούει τον ως άνω λόγο της προσφυγής και ισχυρίζεται ότι *«Κατά την πάγια νομολογία, εφόσον η προσφορά της προσφεύγουσας κρίθηκε απορριπτή, η τελευταία στερείται εννόμου συμφέροντος να προβάλλει αιτιάσεις σχετικώς με την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της ημετέρας εταιρίας. Και ναι μεν γίνεται δεκτό ότι ο διαγωνιζόμενος, ο οποίος νομίμως αποκλείεται από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού διατηρεί, κατ' εξαίρεση και προς διασφάλιση του ενιαίου μέτρου κρίσεως, έννομο συμφέρον προβολής ισχυρισμού αναφερομένου αποκλειστικώς στην αποδοχή της συμμετοχής άλλου διαγωνιζόμενου πάρα τη άυνδρομή λόγου αποκλεισμού ίδιου με εκείνου που απετέλεσε την αιτιολογία του δικού του αποκλεισμού (ΣΤΕ Επ. Αν. 144/2018, 349/2017, 100/2013 κ.λ.π). Στην προκειμένη περίπτωση η πλημμέλεια που επικαλείται η προσφεύγουσα ως προς την οικονομική προσφορά της ημετέρας εταιρίας - μη υπολογισμός παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8% - δεν ταυτίζεται με τον λόγο που απετέλεσε τη βάση απορρίψεως της δικής της προσφοράς. Συνεπώς, κατά τα ανωτέρω εκτεθέντα, ο ισχυρισμός αυτός προβάλλεται απαραδέκτως και πρέπει εξ αυτού του λόγου να απορριφθεί (Δ.Εφ.Αθ. 360/2018).»*

15. Επειδή, σύμφωνα με τα παγίως κριθέντα στη νομολογία του ΣΤΕ, ήδη υπό την ισχύ των, προγενέστερων του Ν. 4412/2016 (ΒΙΒΛΙΟ IV), Νόμων 2522/1997 και 3886/2010: διαγωνιζόμενος, του οποίου η προσφορά νομίμως αποκλείεται, καθίσταται τρίτος ως προς την εξέλιξη της αντίστοιχης διαδικασίας,

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

ώστε να στερείται καταρχήν εννόμου συμφέροντος προς αμφισβήτηση της νομιμότητας της αποδοχής της προσφοράς άλλου διαγωνιζομένου. Υπενθυμίζεται από το κρίνον Κλιμάκιο, ότι υπό τα σύγχρονα νομικά δεδομένα, η διαστολή του εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας, ο αποκλεισμός της οποίας έχει ήδη κριθεί με την παρούσα νόμιμος, ώστε να δύναται να προβάλλει ανεξαιρέτως λόγους ακύρωσης κατά της αποδοχής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, δεν μπορεί να γίνει δεκτός καθώς δεν έχει παραχθεί σε επίπεδο οριστικής δικαστικής προστασίας εκείνη η ακυρωτική νομολογία εκ του Ανώτατου Ακυρωτικού όπου θα γίνεται ρητά λόγος από τους Δικαστές του για «μεταστροφή της πάγιας νομολογίας του». Μάλιστα, κατά την πρώτη επιστημονική διαπραγμάτευση του ζητήματος αυτού τον Μάιο 2018 στο 5ο Ετήσιο Επιστημονικό Συνέδριο «.....», που διοργάνωσε η σε συνεργασία με τον, στο στις 11-12.5.2017, επισημάνθηκε από τον, «Το έννομο συμφέρον ως προϋπόθεση παραδεκτού της ακυρωτικής διοικητικής δίκης», πως το νομικό ζήτημα είναι προδήλως «επιστημονικά ανοιχτό» καθώς «δεν είναι διόλου αυτονόητη η αναλογική εφαρμογή στο ημέτερο Δίκαιο των Δημοσίων Συμβάσεων» της περίφημης Απόφασης του ΔΕΕ της 11.5.2017 στην υπόθεση λαμβανομένης, τονίζοντας την ειδική περιπτώσιολογία της υπόθεσης που έκρινε το ΔΕΕ υπό το φως των νομικών ιδιαιτεροτήτων του πολωνικού Δικαίου των Δημοσίων Συμβάσεων. Αργότερα δε, στο Άρθρο του Παρέδρου του ΣΤΕ Ν. Μαρκόπουλου, «Το έννομο συμφέρον αποκλεισθέντος οικονομικού φορέα για την προσβολή πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων», Νομολογία Δημοσίων Έργων & Περιβάλλοντος Τεύχος 7, 2018, σελ. 5επ. γίνεται ρητά λόγος πως (σελ. 16-17) η νομολογία του ΣΤΕ «δεν έχει κατασταλάξει οριστικώς» και «βρίσκεται σε στάδιο διαμορφώσεως» τασσόμενος πάντως αρνητικά επί του νομικού ζητήματος, καθώς έτσι επέρχεται «αλλοίωση της ηθικής της διαγωνιστικής διαδικασίας» (βλ. και, «Η νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Δ.Ε.Ε.) για το έννομο συμφέρον προσβολής πράξεων ή παραλείψεων αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων», Ομιλία στο Ιδρυτικό Συνέδριο της ΑΕΠΠ, 08.02.2019, Αγ. Ιωάννης Ρέντης). Με την πρόσφατη Μελέτη του ίδιου του Συμβούλου της Επικρατείας, Η. Μάζου, «Δικαστική προστασία ενώπιον του ΣΤΕ στις δημόσιες συμβάσεις», σε: Ε.-Ε. Κουλουμπίνη – Η. Μάζου – Ι. Κίτσου, Δημόσιες Συμβάσεις - Ν 4412/2016:

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή (συλλογικό έργο), Νομική Βιβλιοθήκη 2019, σελ. 501-502, επισημαίνεται η δεδομένη νομική διάσταση που πράγματι επικράτησε στους κόλπους της Επιτροπής Αναστολών, και προκρίνεται, υπό καθεστώς ασφάλειας δικαίου, ότι: «Η επίλυση του ζητήματος μεταφέρεται αναγκαίως στον ακυρωτικό σχηματισμό του Δικαστηρίου» το οποίο δεν έχει ακόμη οριστικά κατασταλάξει. Εντελώς πρόσφατα, τέλος, δυνάμει παραπομπής από την Απόφαση 180/2019 της Επιτροπής Αναστολών του Α΄ Τμήματος Διακοπών του ΣτΕ παραπέμφθηκε στην Επιτροπή Αναστολών της Ολομελείας το κρίσιμο ζήτημα η οποία με την Απόφασή της 235/2019 διατύπωσε προς το Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης σειρά προδικαστικών ερωτημάτων εν προκειμένω (πηγή www.adjustice.gr Ανακοίνωση 18.10.2019). Μέχρι την εκ νέου αναπομπή της υπόθεσης όμως στο ημέτερο Ανώτατο Ακυρωτικό Δικαστήριο κατά τα όσα θα κρίνει το ΔΕΕ, λόγοι ασφάλειας δικαίου επιτάσσουν, κατά την κρίση του Κλιμακίου, την εφαρμογή της πάγιας, μέχρι σήμερα, σαφούς νομολογίας του όπως εφαρμόστηκε, οπότε ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος ελλείψει εννόμου συμφέροντος της προσφεύγουσας.

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

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

18. Επειδή, η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή .

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του προσκομισθέντος παραβόλου.

Αριθμός απόφασης: 1438/2019

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 03 Δεκεμβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 23 Δεκεμβρίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ιωάννης Κίτσος

Η Γραμματέας

Βασιλική Κωστή