

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 27 Σεπτεμβρίου 2022, συγκροτούμενο από το Μέλος της ΕΑΔΗΣΥ Αθηνά Μπουζιούρη.

Για να εξετάσει την από 19/8/2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1179/22-8-2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «... ..» και τον διακριτικό τίτλο «... .. (η προσφεύγουσα) που εδρεύει στην, οδός, και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της – ... (η αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση: α) της υπ' αριθ. .../22 απόφασης (θέμα 10ο) της 40ης Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της (Α.Π. εισερχ. .../02.08.2022) και β) της υπ' αριθ. .../22 απόφασης (θέμα 11ο) της 36ης Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής (Α.Π. εισερχ. .../07.07.2022), καθ' ο μέρος με αυτές αποφασίστηκε η έγκριση των οικείων πρακτικών του διαγωνισμού και η αποδοχή των εταιριών 1., 2., 3., 4., 5., 6.-... ..

Υπέρ της διατήρησης της ισχύος των προσβαλλόμενων πράξεων παρεμβαίνει η ατομική επιχείρηση με την επωνυμία «... ..» που εδρεύει στο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε, εισπράχθηκε και δεσμεύτηκε το νόμιμο, κατ' άρθρα 363 Ν. 4412/2016 και 5 ΠΔ 39/2017, παράβολο ποσού 600,00 ευρώ, όπως αυτό υπολογίζεται βάσει της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ποσού 70.000,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ, με κωδικό ηλεκτρονικού παραβόλου:

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. .../2022 Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη

αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών «ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΔΙΟΙΚΗΤΗΡΙΟΥ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ...- ...-ΚΤΗΝΙΑΤΡΙΚΟ ΚΕΝΤΡΟ ...» εκτιμώμενης αξίας 70.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ. Ο διαγωνισμός διενεργείται με κριτήριο ανάθεσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν επτά (7) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και ο παρεμβαίνων. Με την δεύτερη προσβαλλόμενη, κατόπιν έγκρισης των οικείων πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού, έγιναν δεκτές οι προσφορές όλων των διαγωνιζόμενων και ανεδείχθη προσωρινός ανάδοχος ο παρεμβαίνων ως μειοδότης. Με την πρώτη προσβαλλόμενη, στην οποία ενσωματώθηκαν οι προηγούμενες αποσπαστές διοικητικές πράξεις των οργάνων της αναθέτουσας αρχής, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στον παρεμβαίνοντα. Αμφότερες οι ανωτέρω αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους ενδιαφερόμενους στις 10/8/2022 διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού.

3. Επειδή, η Διακήρυξη αναρτήθηκε στις 27/4/2022 στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ: ...), καθώς επίσης και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε συστημικό Α/Α

4. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικείμενου της σύμβασης (υπηρεσίες), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ ενώπιον της οποίας ασκήθηκε η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε στις 19/8/2022 νομίμως και εν γένει παραδεκτώς, ήτοι διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού, ηλεκτρονικώς υπογεγραμμένη, εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων που έλαβε χώρα στις 10/8/2022, και με έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφεύγουσα, ως μη αποκλεισθείσα προσφέρουσα στον διαγωνισμό, προβάλλει ότι βλάπτεται από την μη νόμιμη, κατά τους ισχυρισμούς της, αποδοχή των προσφορών των λοιπών διαγωνιζομένων. Επιπροσθέτως, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε με χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ

39/2017 και κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους θιγόμενους στις 22/8/2022 και υπέβαλε τις απόψεις της επ' αυτών δια της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού την 1^η/9/2022, νομίμως και εμπροθέσμως.

7. Επειδή, ο παρεμβαίνων άσκησε παρέμβαση νομίμως και εν γένει παραδεκώς, ήτοι διά της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού, ηλεκτρονικώς υπογεγραμμένη, εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής, και με έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι με την κρινόμενη προσφυγή προβάλλονται λόγοι απόρριψης της προσφοράς του.

8. Επειδή, με την υπ' αριθ. 1664/2022 Πράξη Μονομελούς Κλιμακίου ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής.

9. 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 Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις και τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως ισχύουν.

10. Επειδή, στην υπό ανάθεση σύμβαση, τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 68 Ν. 3863/2010, όπως ισχύει, οι προβλέψεις του οποίου ενσωματώνονται στο άρθρο 2.4.4 της Διακήρυξης «Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά'/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών

προσφορών», το οποίο ορίζει τα εξής: «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, τη συνολική τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας, όπως ορίζεται κατωτέρω και σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος IV της διακήρυξης, ψηφιακά υπογεγραμμένη. Επιπρόσθετα ο προσφέρων στον ηλεκτρονικό «Φάκελο Οικονομικής Προσφοράς» πρέπει να συμπληρώσει και να υποβάλλει σε μορφή αρχείου .pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένο, τον Πίνακα ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΒΑΣΕΙ ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 22Ν. 4144/2013-ΦΕΚ88) του Παραρτήματος IV- της παρούσας διακήρυξης. Τιμές Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας καθαριότητας δίνεται σε ευρώ για το συνολικό κόστος (24 μήνες), χωρίς να συμπεριλαμβάνεται το ΦΠΑ. Η αναγραφή της τιμής σε ευρώ γίνεται με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο. 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 των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Το προσφερόμενο ποσό πρέπει να καλύπτει το σύνολο του έργου παροχής υπηρεσιών καθαριότητας και θα αφορά κάθε είδους δαπάνες, επιβαρύνσεις και αμοιβές στο πλαίσιο υλοποίησης των συμβατικών υποχρεώσεων όπως αναγράφονται στο Παράρτημα I της παρούσας Διακήρυξης. 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 καθορίζεται σχέση 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 στο κεφάλαιο 1.3 της παρούσας διακήρυξης. Επιπλέον, οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού πρέπει σύμφωνα με το Άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88 Α' /18.04.2013) όπως αυτό αντικατέστησε το Άρθρο 68 του Ν. 3863 (ΦΕΚ 115 Α') «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» να υποβάλλουν επί ποινή απορρίψεως τα εξής: 1. Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. 2. Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. 3. Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (Εάν υπάγονται να επισυναφθεί αντίγραφο

της συλλογικής σύμβασης στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς) 4. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. 5. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. 6. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει επίσης να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Σε κάθε περίπτωση που η Επιτροπή Διενέργειας-Αξιολόγησης διαπιστώσει ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, οφείλει να καλέσει εγγράφως τον διαγωνιζόμενο να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς του, και να κρίνει εν όψει των υποβληθεισών εξηγήσεων και υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαδικασίας, εάν οι εξηγήσεις αυτές είναι ανεπαρκείς και να απορρίψει την προσφορά του ως απαράδεκτη (ΑΠΟΦΑΣΗ 6/2016 ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗΣ ΑΡΧΗΣ)». Περαιτέρω, σύμφωνα με τα άρθρα 1.7 και 4.3 της Διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι, εφόσον αναδειχθούν ανάδοχοι της σύμβασης, θα τηρούν τις υποχρεώσεις στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπιστεί 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.

11. Επειδή, από τις προαναφερόμενες διατάξεις, το περιεχόμενο των οποίων επαναλαμβάνεται στην Διακήρυξη, συνάγεται ότι είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από το σύνολο των νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων και των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη. Ενόψει αυτού, οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, επί ποινή αποκλεισμού, να παραθέτουν στην προσφορά τους ακριβή δεδομένα για τον καθορισμό του ύψους των πιο πάνω αποδοχών και εισφορών, ώστε να προκύπτει κατά

τρόπο σαφή ότι η προσφορά καλύπτει τα ελάχιστα όρια νόμιμου εργατικού κόστους (πρβλ. ΕπΑνΣτΕ 288/2020, 285/2020, ΔΕφΘεσ/νίκης 342/2022 κ.ά.).

12. Επειδή, η Διακήρυξη συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣτΕ 1217/2018, 2434/2017, 3669/2015, 5022/2012, ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.).

13. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής βάλλει κατά των προσβαλλόμενων πράξεων της αναθέτουσας αρχής προβάλλοντας ότι αυτές είναι ακυρωτέες, κατά το μέρος τους με το οποίο έγιναν δεκτές στον προκείμενο διαγωνισμό οι προσφορές των διαγωνιζόμενων: α), β), γ) ... Γ. ..., δ), ε) και στ)-... .., οι οποίες, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, είναι απορριπτέες, διότι έχουν υπολογίσει εργατικό κόστος εκτέλεσης της σύμβασης μικρότερο του νόμιμου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: «οι ανωτέρω αναφερόμενες εργατικές και εργοδοτικές εισφορές, μειώνονται κατά ποσοστό 0,25% αντίστοιχα και άρα διαμορφώνονται ως εξής: Από 01.06.2022 και έως 31.12.2022: 1. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 101 (μικτά) αντιστοιχούν σε 22,29% και οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 3129(μικτά) αντιστοιχούν σε 22,77 %. 2. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 105 (βαρέα) αντιστοιχούν σε 24,44% για πλήρως απασχολούμενους εργαζόμενους και για κωδικό 3133(βαρέα) αντιστοιχούν σε 24,92% μερική απασχόληση άνω των 30 ωρών. Από 01.01.2023: 1. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 101 (μικτά) αντιστοιχούν σε 24,08% και για κωδικό 3129(μικτά) (εργαζόμενοι μερικής απασχόλησης) αντιστοιχούν σε 24,56%. 2. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 105 (βαρέα) αντιστοιχούν σε 26,23% για πλήρη απασχολούμενους εργαζόμενους και για κωδικό 3133(βαρέα) αντιστοιχούν σε 26,71% μερική απασχόληση άνω των 30 ωρών. Προσφορά διαγωνιζομένου που δεν υπολογίζει τις εισφορές σύμφωνα με τα ανωτέρω και ιδίως υπολογίζει τις εισφορές με τα μειωμένα ποσοστά του Ν. 4756/2020 και για το έτος 2023 απορρίπτεται ως απαράδεκτη.» [βλ. ΔΕφΘεσ/νίκης 215/2022, ΔΕφΑθ 999/2022, ΔΕφΠει 338/2022, ΜονΔιοικΕφΑθ 125/2022, 430/2021, ΜονΔιοικΕφΘεσ 218/2021]. (β) Περαιτέρω, σύμφωνα με την υπ' αριθ. Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 (ΦΕΚ Β' 2778/2-12-2011) απόφαση του

Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης με θέμα 'Βαριές & ανθυγιεινές εργασίες', οι απασχολούμενοι στις εκεί προβλεπόμενες εργασίες και ειδικότητες ασφαλίζονται κατά τον Κανονισμό Βαρέων & Ανθυγιεινών Επαγγελματιών (Κ.Β.Α.Ε.) (βλ. και Εγκ. ΙΚΑ-ΕΤΑΜ υπ' αριθ. 27, με αριθ. πρωτ. Α32/1150/20-3-2012). Στο ΕΔΑΦΙΟ Β' ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Η' ΧΩΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΠΟΥ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΝΤΑΙ προβλέπεται ότι εντάσσονται στον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών και οι '23. Καθαριστές – Καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση'. Με βάση την εγκύκλιο 182/85 του ΙΚΑ, που εξακολουθεί να ισχύει, καθαριστές-καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση νοούνται όσοι απασχολούνται για πάνω από 5 ώρες την ημέρα και ή πάνω από 30 ώρες την εβδομάδα. ... Συνεπώς, ασφαλίζονται κατά τον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών καθαρίστριες που απασχολούνται ΕΙΤΕ πάνω από 30 ώρες την εβδομάδα ΕΙΤΕ πάνω από 5 ώρες την ημέρα. (γ) Εν προκειμένω: Όσον αφορά τη χρονική διάρκεια της σύμβασης: Στο αρ. πρωτ. 70883/10.05.2022 έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής, που εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, προβλέπεται: 'Η ημερομηνία έναρξης της σύμβασης είναι από την υπογραφή της και τη δημοσίευση της στο ΚΗΜΔΗΣ και έχει διάρκεια ένα έτος (ενδεικτικά αρχές Αυγούστου)'. Κατά συνέπεια, οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν να διαμορφώσουν τις οικονομικές προσφορές τους για το χρονικό διάστημα 01.08.2022 έως 31.07.2023, και συναφώς να υπολογίσουν τις εισφορές με τα μειωμένα ποσοστά του Ν. 4756/2020 για 5 μήνες (2022) και με τα ποσοστά του Ν. 4670/2020 για τους υπόλοιπους 7 μήνες (2023). Άλλωστε, με βάση τη Διακήρυξη του Διαγωνισμού, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 13.05.2022, και άρα ακόμα και πριν το έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής, ήταν σαφές στους διαγωνιζομένους ότι τουλάχιστον 5 μήνες της σύμβασης θα καταλάμβαναν το έτος 2023. Όμως, οι εταιρίες 1. ... Γ..., 2., 3., 4. ... -... .., 5. υπολόγισαν τις ασφαλιστικές εισφορές με τα μειωμένα ποσοστά του Ν. 4756/2020 για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης, και δη και για το έτος 2023, κατά πρόδηλη παράβαση της κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας, όπως αυτή παγίως ερμηνεύεται από τα διοικητικά δικαστήρια. Συγκεκριμένα, οι εταιρίες 1., 2. υπολόγισαν τις εισφορές με ποσοστό

25,17% για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης, και δη και για το έτος 2023! Όσον αφορά τις εταιρίες 1., 2., 3. υπολόγισαν τις εισφορές με ποσοστό 23,02 % για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης, και δη και για το έτος 2023! Άρα, οι προσφορές των ως άνω εταιριών παραβιάζουν τις διατάξεις της ασφαλιστικής νομοθεσίας. Περαιτέρω, όσον αφορά την υποχρεωτική υπαγωγή των εργαζομένων καθαριστών στον ...: Στο Παράρτημα IV (σελ. 61) της Διακήρυξης προβλέπεται: 'Ο ανάδοχος υποχρεούται: Να διαθέτει επαρκές προσωπικό τουλάχιστον δέκα (10) άτομα για τον καθαρισμό των κτιρίων για το καλύτερο αποτέλεσμα των εργασιών και ειδικότερα: Επτά (7) άτομα με ελάχιστη τρίωρη απογευματινή απασχόληση ένα (1) άτομο με πεντάωρη πρωινή απασχόληση (Γραφείο Περιφερειάρχη) ένα (1) άτομο με ωριαία απογευματινή απασχόληση το οποίο θα είναι για τον καθαρισμό του ένα (1) άτομο με ωριαία απογευματινή απασχόληση το οποίο θα είναι για τον καθαρισμό του'. Επομένως, με βάση τη Διακήρυξη του διαγωνισμού, 1 εργαζόμενος θα απασχολείται υποχρεωτικά 5 ημέρες την ημέρα/30 ώρες την εβδομάδα, και άρα θα υπάγεται αναγκαστικά στον ... και θα πρέπει να υπολογιστούν για αυτόν οι ανάλογες αυξημένες ασφαλιστικές εισφορές! Όμως, οι εταιρίες 1., 2., 3., 4. υπολόγισαν παράνομα τις εισφορές και για τον λόγο ότι υπολόγισαν τις εισφορές για όλους τους εργαζομένους με βάση απλά ένσημα, και παρέλειψαν να υπολογίσουν αυξημένες εισφορές για τον εργαζόμενο που υπάγεται υποχρεωτικά στον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών. Ειδικότερα, οι εταιρίες 1. & ..., 2., 3. υπολόγισαν τις εισφορές με ποσοστό 23,02 % για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης, και η εταιρία υπολόγισε τις εισφορές με ποσοστό με 22,77% για το έτος 2022 και 24,56% για το έτος 2023 για όλους τους εργαζομένους. Άρα, οι ως άνω εταιρίες υπολόγισαν εσφαλμένα τις εισφορές και καθ' ο μέρος δεν έλαβαν υπόψη ότι ένας εργαζόμενος θα υπάγεται υποχρεωτικά στον Επομένως, όλες οι ως άνω εταιρίες πρέπει να απορριφθούν διότι υπολόγισαν τις εισφορές κατά παράβαση των διατάξεων της κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας». Η Διακήρυξη του προκείμενου διαγωνισμού, παραπέμπει ρητώς στην εφαρμογή, κατά τη σύναψη και την εκτέλεση της σύμβασης, του ισχύοντος εργατικού και κοινωνικοασφαλιστικού νομοθετικού καθεστώτος (βλ. άρθρα 1.7 και 4.3.1). Περαιτέρω, σύμφωνα με την Διακήρυξη, η οποία δημοσιεύθηκε στις

27/4/2022, η αρχική διάρκεια της υπό ανάθεση σύμβασης προβλέπεται δωδεκάμηνη. Με διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής προσδιορίστηκε ως χρόνος έναρξης της σύμβασης για την κατάρτιση της οικονομικής προσφοράς η 1^η/8/2022. Κατά την κρίσιμη δε, από πλευράς ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (29/4/2022), βρισκόταν σε ισχύ η ρύθμιση του άρθρου 31 του Ν. 4756/2020, σύμφωνα με την οποία οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων μειώθηκαν κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020. Η διάρκεια της εν λόγω ρύθμισης, η οποία ίσχυε αρχικά έως τις 31/12/2021, παρατάθηκε έως τις 31/12/2022 με το άρθρο 81 του Ν. 4826/2021 (ΦΕΚ Α' 160/07.09.2021). Όπως παγίως πλέον κρίνεται (βλ. ΔΕφΑθ 999/2022, 2117/2021, 430/2021, ΔΕφΘες/νίκης 357/2022, 215/2022, 218/2021 κ.α., ΑΕΠΠ 1206,1207/2022, 85/2022 κ.α.), κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, η περί μειωμένων ασφαλιστικών εισφορών ρύθμιση έχει σαφώς προσδιορισμένη χρονική ισχύ έως 31.12.2022, μετά την πάροδο της οποίας επανέρχεται αυτοδικαίως το προηγούμενο ασφαλιστικό καθεστώς, οι δε οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν στον ένδικο διαγωνισμό όφειλαν καταρχήν να γνωρίζουν και να εφαρμόσουν σωστά την παραπάνω διάταξη σε συνδυασμό με τις προϋσχύουσες 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 καταλαμβάνει το σύνολο της διάρκειας της προκείμενης σύμβασης, που, σε κάθε περίπτωση, θα εκτεινόταν οπωσδήποτε και στο έτος 2023. 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 οικείας διακήρυξης (πρβλ. ΔΕφΑθ 430/2021, ΔΕφΘες 218/2021). Στην προκείμενη περίπτωση, ο προβαλλόμενος λόγος είναι απορριπτέος όσον αφορά τους οικονομικούς φορείς και, διότι, όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα και προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, αυτοί υπολόγισαν

τις ασφαλιστικές εισφορές για ολόκληρη τη διάρκεια της σύμβασης με ποσοστό 25,17%, ήτοι μεγαλύτερο του εφαρμοστέου κατά το έτος 2023 (24,08% για πλήρη απασχόληση και 24,56% για μερική απασχόληση), η δε προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί κατά τα λοιπά τον υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών εκ μέρους των ανωτέρω οικονομικών φορέων ούτε προβάλλει ότι το κονδύλιο των ασφαλιστικών εισφορών στις προσφορές των ανωτέρω οικονομικών φορέων δεν επαρκεί για την κάλυψη της αντίστοιχης δαπάνης εκτέλεσης της σύμβασης. Ωστόσο, όπως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα και προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, οι οικονομικοί φορείς,-... .. και διαμόρφωσαν την οικονομική προσφορά τους υπολογίζοντας το ύψος των αναλογουσών ασφαλιστικών εισφορών με βάση τους μειωμένους συντελεστες, κατ' εφαρμογή της προσωρινού χαρακτήρα και μη ισχύουσας αναφορικά με τον χρόνο εκτέλεσης της ένδικης σύμβασης ρύθμισης του άρθρου 31 του ν. 4745/2020. Συγκεκριμένα, για την προκύπτει, κατόπιν μαθηματικού υπολογισμού, ποσοστό 23,46%, υπολειπόμενο σε κάθε περίπτωση των εφαρμοστέων για το 2023 ποσοστών 24,08% για πλήρη απασχόληση και 24,56% για μερική απασχόληση. Για την προκύπτει ποσοστό 24,14%, το οποίο δεν υπολείπεται μεν του ποσοστού 24,08% για πλήρη απασχόληση, αλλά δεν καλύπτει το ποσοστό 26,71% για τον εργαζόμενο μερικής απασχόλησης για πάνω από τριάντα (30) ώρες την εβδομάδα, ο οποίος υπάγεται σε βαρέα ένσημα. Για τον προκύπτει, κατόπιν μαθηματικού υπολογισμού, ποσοστό 23,46%, υπολειπόμενο σε κάθε περίπτωση των εφαρμοστέων για το 2023 ποσοστών 24,08% για πλήρη απασχόληση και 24,56% για μερική απασχόληση. Τέλος, η υπολόγισε τις εισφορές με ποσοστό με 22,77% για το έτος 2022 και 24,56% για το έτος 2023 για όλους τους εργαζομένους μη καλύπτοντας το ποσοστό 26,71% για τον εργαζόμενο μερικής απασχόλησης για πάνω από τριάντα (30) ώρες την εβδομάδα, ο οποίος υπάγεται σε βαρέα ένσημα. Με τον τρόπο όμως αυτόν και μη διατυπωθείσας αμφιβολίας ή επιφύλαξης εκ μέρους των ανωτέρω οικονομικών φορέων ως προς το ισχύον κοινωνικοασφαλιστικό καθεστώς, οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς δεν τήρησαν τους ισχύοντες κοινωνικοασφαλιστικούς κανόνες, υπολογίζοντας ασφαλιστικές εισφορές κατώτερες των νομίμων, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, καθώς

και των αντίστοιχων άρθρων 18 παρ. 2 και 95 παρ. 5 α' του Ν. 4412/2016. Η πλημμέλεια δε αυτή συνιστά λόγο απόρριψης των προσφορών τους και, ως εκ τούτου ο προκείμενος λόγος της πρώτης προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός κατά το μέρος που αφορά τους οικονομικούς φορείς ...
... ..,, και-... ..

14. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής ο προσφεύγων βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του προβάλλοντας ότι αυτή είναι απορριπτέα λόγω ασάφειας. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: «*Η εταιρία στο αρχείο ΕΝΤΥΠΟ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ αναφέρει ότι οι εισφορές των εργαζομένων υπολογίζονται ως εξής: ~1 άτομο 3ωρης απασχόλησης= 1.162,12€+ 20,00€= 1.182,12€ , και άρα για 7 άτομα προκύπτει: 1.182,12 x 7 άτομα= 8.274,84€ ~1 άτομο 5ωρης απασχόλησης= 1.936,87€+ 20,00€=1.956,87€ ~1 άτομο 1ωρης απασχόλησης= 387,37€+20,00€= 407,37€, και άρα για 2 άτομα προκύπτει: 407,37 x 2 άτομα= 814,74 €. Άρα, με βάση τα ποσά που ο ίδιος ο συμμετέχων οικονομικός φορέας μνημονεύει στο συγκεκριμένο αρχείο της προσφοράς του, το συνολικό ποσό εισφορών διαμορφώνεται ως εξής: 8.274,84+1.956,87€+ 814,74€= 11.046,45€. Εντούτοις, ο ίδιος στο ίδιο αρχείο της οικονομικής προσφοράς του αναγράφει ότι “Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά’ είναι 10.846,46€, δηλ. ποσό διαφορετικό από το 11.046,45€. Επομένως, προκύπτει ουσιώδης ασυμφωνία ανάμεσα στο τελικό ποσό εισφορών που δηλώνει και το οποίο περιλαμβάνει στην τελική τιμή της προσφοράς του και στο άθροισμα των ποσών των εισφορών στα επιμέρους πεδία του πίνακα της οικονομικής προσφοράς του. Η πλημμέλεια αυτή κατά την προαναφερθείσα νομολογία καθιστά ασαφή την προσφερόμενη τιμή και άγει σε απόρριψη της προσφοράς του· τούτο δε καθόσον η ασυμφωνία του συνολικού προσφερόμενου τιμήματος με το άθροισμα των καταχωρήσεων στα επιμέρους πεδία που περιλαμβάνονται στην προσφορά (εν προκειμένω όσον αφορά το ύψος των εισφορών) δεν μπορεί να θεωρηθεί ασάφεια ή σσωνος σημασίας ή ατέλεια ή επουσιώδης παράλειψη δυνάμενη να διορθωθεί μέσω της διαδικασίας υποβολής διευκρινίσεων του άρθρου 102, διότι τούτο θα είχε ως συνέπεια την αθέμιτη τροποποίηση της προσφοράς. Άλλωστε, αν ο συμπεριελάμβανε στην τελική τιμή της προσφοράς το πραγματικό συνολικό*

ποσό εισφορών που προκύπτει από το άθροισμα των επιμέρους πεδίων, αυτή θα διαμορφωνόταν ως εξής: 43.092,82€+ 11.046,45€+999,00€+2.016,00€+200,00€+ 88,00€= 57.442,27€ (και όχι 57.243,16 όπως εσφαλμένα δηλώνει)». Όπως, όμως, βασίμως υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, η διαφορά των 200 ευρώ οφείλεται σε υπολογιστικό σφάλμα της προσφεύγουσας, η οποία συμπεριλαμβάνει στις ασφαλιστικές εισφορές το τέλος υπέρ ΕΛΠΚ, το οποίο ο παρεμβαίνων έχει υπολογίσει σε 200 ευρώ και έχει προσθέσει στο ποσό των ποσοστιαίων εισφορών. Επομένως, δεν υφίσταται η προβαλλόμενη από την προσφεύγουσα ασάφεια, αλλά η διαφορά των 200 ευρώ που εντοπίζει η προσφεύγουσα αντιστοιχεί στην υπολογισθείσα από τον παρεμβαίνοντα δαπάνη υπέρ ΕΛΠΚ. Κατόπιν των ανωτέρω, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος.

15. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του ισχυριζόμενη ότι αυτή έχει καταρτιστεί με βάση εσφαλμένο υπολογισμό εργάσιμο ημερών, ήτοι επί τη βάσει 252 ημερών έναντι 261 εργάσιμων ημερών που περιλαμβάνει το έτος εκτέλεσης της σύμβασης. Όπως, όμως, βασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, με την παραδοχή ότι ως χρόνος εκκίνησης της σύμβασης για την κατάρτιση της προσφοράς έπρεπε να ληφθεί υπόψη η 1^η/8/2022 βάσει της οικείας διευκρίνισης της αναθέτουσας αρχής, το ετήσιο διάστημα εκτέλεσης της σύμβασης εκτείνεται σε 252 ημέρες. Ειδικότερα, ο Αύγουστος 2022 έχει 22 εργάσιμες ημέρες, ο Σεπτέμβριος 2022 έχει 22 εργάσιμες ημέρες, ο Οκτώβριος 2022 έχει 20 εργάσιμες ημέρες, ο Νοέμβριος 2022 έχει 22 εργάσιμες ημέρες, ο Δεκέμβριος 2022 έχει 21 εργάσιμες ημέρες, ο Ιανουάριος 2023 έχει 21 εργάσιμες ημέρες, ο Φεβρουάριος 2023 έχει 19 εργάσιμες ημέρες, ο Μάρτιος 2023 έχει 23 εργάσιμες ημέρες, ο Απρίλιος 2023 έχει 18 εργάσιμες ημέρες, ο Μάιος 2023 έχει 22 εργάσιμες ημέρες, ο Ιούνιος 2023 έχει 21 εργάσιμες ημέρες και ο Ιούλιος 2023 έχει 21 εργάσιμες ημέρες, ήτοι συνολικά 252 ημέρες. Κατόπιν των ανωτέρω, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος.

16. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του

ισχυριζόμενη ότι αυτός δεν υπέβαλε έγγραφα για την σύσταση ούτε τα πιστοποιητικά μεταβολών της επιχείρησής του ως όφειλε αλλά ούτε και την οριζόμενη από την διακήρυξη Υπεύθυνη Δήλωση σε κανένα στάδιο του διαγωνισμού. Ο προκείμενος λόγος είναι απορριπτέος, διότι ο παρεμβαίνων είναι ατομική επιχείρηση και, επομένως, δεν νοούνται γι' αυτόν συστατικά έγγραφα και πιστοποιητικά περί μεταβολών, ούτε, βεβαίως, και υπεύθυνη δήλωση περί του χρόνου ισχύος τέτοιων εγγράφων.

17. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της προβάλλοντας ότι αυτή δεν έχει υπολογίσει δώρο Πάσχα για τους αντικαταστάτες των εργαζομένων καθαριότητας. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι «η εταιρία κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας στο αρχείο «7. ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ.SIGN» αναφέρει ως προς τους αντικαταστάτες (πεδίο «Κάλυψη Κανονικής άδειας): «ΔΩΡΑ ΕΟΡΤΩΝ: Πολλαπλασιάζουμε τις περίπου 2,948 ημέρες (2 ημερομίσθια Χ 28 ημέρες εργασιακή σχέση / 19 ημέρες για το Δώρο Χριστ. + 0 € για το Δ Πάσχα) με το ημερομίσθιο 31,85 € (ΦΕΚ 2030 / 21-04-2022, στο γινόμενο προσθέτουμε 4,167% (0,5/12) αναλογία του επιδόματος αδείας (βλ. άρθρο 1 παρ. 3 α & 4 της Υ.Α.19040/1981)». Από τα άρθρα 1.3, 1.7, 2.4.6.θ' και 4.3 της Διακήρυξης, σε συνδυασμό με το άρθρο 68 Ν. 3863/2010, προκύπτει ότι είναι απορριπτέα προσφορά που υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους για την εκτέλεση της σύμβασης, όπως αυτό προσδιορίζεται από το σύνολο των νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων και των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη. Περαιτέρω, το άρθρο 1 Ν. 3302/2004 ορίζει τα εξής: «1.α. Κάθε μισθωτός από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και μέχρι τη συμπλήρωση δώδεκα (12) μηνών συνεχούς απασχόλησης, δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται με βάση ετήσια άδεια εικοσιτεσσάρων εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, είκοσι (20) εργάσιμων ημερών, χωρίς να υπολογίζεται σε αυτές η ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολούνται οι μισθωτοί λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας. β. Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι

τη λήξη του πρώτου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το δεύτερο ημερολογιακό έτος, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική άδεια με αποδοχές, η οποία αναλογεί στο χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης α'. Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά μία (1) εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του πρώτου μέχρι τις είκοσι έξι (26) εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις είκοσι δύο (22) εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει από την 1η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια άδεια με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο. Η ετήσια άδεια με αποδοχές, καθώς και το επίδομα αδείας, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας». Σύμφωνα δε με το άρθρο 5 παρ. 5 ΑΝ 539/1945, «αν λυθεί η σχέση εργασίας μισθωτού με οποιοδήποτε τρόπο πριν λάβει την κανονική άδεια που του οφείλεται, ο μισθωτός δικαιούται τις αποδοχές τις οποίες θα έπαιρνε αν του είχε χορηγηθεί η άδεια». Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι δικαίωμα λήψης κανονικής άδειας θεμελιώνεται ακόμα και σε περίπτωση απασχόλησης μικρότερης του ενός μηνός. Ως εκ τούτου, απασχόληση για χρόνο μικρότερο των 30 ημερών θεμελιώνει δικαίωμα λήψης άδειας ή καταβολής αποδοχών αδείας, οι οποίες καταβάλλονται λόγω μη χορήγησης της κανονικής αδείας εάν για οποιονδήποτε λόγο δεν καταστεί εφικτή η χορήγηση της άδειας αυτοουσίως εντός του χρόνου απασχόλησης στο οποίο αυτή αντιστοιχεί, οπότε η αξίωση για την άδεια μετατρέπεται σε χρηματική. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τις ανωτέρω διατάξεις, θεμελιώνεται δικαίωμα λήψης των ανωτέρω αποδοχών αδείας, και από εργαζόμενο, του οποίου η σχέση εργασίας λύθηκε με οποιοδήποτε τρόπο πριν συμπληρωθεί δωδεκάμηνο στη σχέση εργασίας. Στην περίπτωση αυτή, ο μισθωτός δικαιούται από τον εργοδότη του δυο (2) ημερομίσθια για κάθε μήνα απασχόλησής του, ενώ για απασχόληση μικρότερη από ένα μήνα, του καταβάλλεται ανάλογο κλάσμα. Εν προκειμένω, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η ... έχει υποβάλει αναλυτικό πίνακα υπολογισμού του εργατικού κόστους της προσφοράς της όπου αναφέρεται το

κόστος αντικατάστασης των εργαζομένων κατά τη διάρκεια της κανονικής τους άδειας υπολογιζόμενο ως εξής «ΔΩΡΑ ΕΟΡΤΩΝ: Πολλαπλασιάζουμε τις περίπου 2,948 ημέρες (2 ημερομίσθια X 28 ημέρες εργασιακή σχέση / 19 ημέρες για το Δώρο Χριστ. + 0 € για το Δ Πάσχα) με το ημερομίσθιο 31,85 € (ΦΕΚ 2030 / 21-04-2022, στο γινόμενο προσθέτουμε 4,167% (0,5/12) αναλογία του επιδόματος αδείας (βλ. άρθρο 1 παρ. 3 α & 4 της Υ.Α.19040/1981) Από το άθροισμα των παραπάνω υπολογισμών δημιουργείται το συνολικό κόστος των μικτών αποδοχών αντικαταστατών ανά εργαζόμενο. ... Άδεια αντικαταστάτη: ΜΗ ΛΗΦΘΕΙΣΑ ΑΔΕΙΑ: Πολλαπλασιάζουμε τις 2 αναλογούσες ημέρες με το ημερομίσθιο 31,85 € (ΦΕΚ 2030 / 21-04-2022». Από τον ανωτέρω πίνακα προκύπτει ότι η ... προτίθεται να απασχολήσει τους αντικαταστάτες των τακτικών εργαζομένων καθαριότητας για χρόνο που υπολείπεται του ενός μηνός για κάθε έτος εκτέλεσης της σύμβασης. Οι αντικαταστάτες αυτοί θεμελιώνουν δικαίωμα λήψης κανονικής άδειας δύο ημερών, για τις οποίες υπολογίζεται, σύμφωνα με την οικονομική προσφορά της ..., το αντίστοιχο επίδομα αδείας. Εξάλλου, σε περίπτωση που δεν ληφθεί η εν λόγω άδεια, ο εργοδότης υποχρεούται να καταβάλλει τις αντίστοιχες αποδοχές μη ληφθείσας άδειας. Συνυπολογίζοντας το εν λόγω κόστος στην οικονομική προσφορά της, η ... δεν παραβίασε τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, όπως αβασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, αλλά, αντιθέτως, προέβλεψε την επιβάρυνση του εργατικού κόστους με τυχόν αποδοχές μη ληφθείσας άδειας των αντικαταστατών των τακτικών εργαζομένων καθαριότητας, τις οποίες θα τους οφείλει κατά τη λήξη των συμβάσεών τους. Οι ανωτέρω υπολογισμοί δεν αντίκεινται στην εργατική νομοθεσία (πρβλ. ΔΕφΠειρ 90/2021), απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Ως εκ τούτου, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος.

18. Επειδή, με τον έκτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της ... προβάλλοντας ότι αυτή ήταν απορριπτέα, διότι δεν κατέθεσε με την οικονομική προσφορά της αποτύπωση κόστους για κάθε εργαζόμενο. Το άρθρο 2.4.4 της Διακήρυξης ορίζει τα εξής «Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά' / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, όπως ορίζεται

κατωτέρω: Α. Τιμές. Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Επιπρόσθετα ο προσφέρων στον ηλεκτρονικό φάκελο οικονομικής προσφοράς πρέπει να συμπληρώσει και να υποβάλλει σε μορφή αρχείου .pdf, ψηφιακά υπογεγραμμένο, τον Πίνακα ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΒΑΣΕΙ ΑΡΘΡΟΥ 68 Ν. 3863/2010) του Παραρτήματος ΙΙΙ της παρούσας διακήρυξης». Όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού, η ..., συμμορφούμενη με την ανωτέρω απαίτηση της Διακήρυξης, έχει υποβάλει με την οικονομική προσφορά της το αρχείο «7. ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ.SIGN.pdf», ήτοι συμπληρωμένο τον πίνακα του Παραρτήματος ΙΙΙ της Διακήρυξης, η οποία δεν απαιτεί την υποβολή ξεχωριστού πίνακα για έναν έκαστο των εργαζομένων που θα απασχοληθούν από τον ανάδοχο της υπό ανάθεση σύμβασης, όπως αβασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα, αλλά απαιτεί να περιλαμβάνεται στον φάκελο οικονομικής προσφοράς ο πίνακας του Παραρτήματος ΙΙΙ με περιεχόμενο την ανάλυση του κόστους για έναν εργαζόμενο ατομικά. Κατόπιν των ανωτέρω, και δεδομένου ότι η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί με τον προκείμενο λόγο κατά τα λοιπά τα επιμέρους κονδύλια που περιέχονται στον ανωτέρω πίνακα της ... και την επάρκειά τους για την κάλυψη της εργατικής δαπάνης για την εκτέλεση της σύμβασης, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

19. Επειδή, με τον όγδοο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς του προβάλλοντας ότι αυτή είναι ασυνήθιστα χαμηλή ως προς το κονδύλιο του διοικητικού κόστους. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: «1....: Το διοικητικό κόστος της συμμετέχουσας εταιρείας δεν επαρκεί προς κάλυψη των αναγκών της επιχείρησης, πιο συγκεκριμένα έχει υπολογίσει διοικητικό κόστος 999,00€ για το σύνολο του έτους. Όμως: Στο υπ' αριθμόν πρωτοκ 70883/10.05.2022 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων αναγράφεται πώς 'Η δαπάνη δημοσίευσης της περιληπτικής διακήρυξης του διαγωνισμού ανέρχεται στο ποσό των 744,00 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%..', συνεπώς, τα έξοδα δημοσίευσης που βαρύνουν τον ανάδοχο ισούνται με 600,00€ (744,00€/1,24) ετησίως. Έστω ότι ο συμμετέχων ισχυριστεί ότι η διαφορά που προκύπτει στις ασφαλιστικές εισφορές αφορά το κόστος υπέρ ΕΛΠΚ και έχει υπολογιστεί στο διοικητικό κόστος ισχύει το εξής: 10 άτομα x

20,00€= 200,00€. Έστω ότι εφόσον κηρυχθεί ανάδοχος θα εκδώσει Εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης από το ΤΑΜΕΙΟ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΩΝ ΚΑΙ ΔΑΝΕΙΩΝ θα έχει κόστος 50€ ετησίως (Επισυνάπτεται σχετικό 1). Για την Εγγυητική επιστολή συμμετοχής (επισυνάπτεται σχετικό 2) η τιμολογιακή πολιτική της Τράπεζας Εθνικής αναφέρει ότι χρεώνει 30€/ τρίμηνο κατ' ελάχιστον, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.5 χρόνος ισχύος προσφορών 'Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα 9 μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται. Η ισχύς της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 α του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια. Σε περίπτωση αιτήματος της αναθέτουσας αρχής για παράταση της ισχύος της προσφοράς, για τους οικονομικούς φορείς, που αποδέχτηκαν την παράταση, πριν τη λήξη ισχύος των προσφορών τους, οι προσφορές ισχύουν και τους δεσμεύουν για το επιπλέον αυτό χρονικό διάστημα..'. Ήτοι (9 μήνες + 1 μήνας)/3μηνο= 3 τρίμηνα x 30,00€= 120,00€ (στην βέλτιστη των περιπτώσεων που δεν ζητηθεί παράταση από την Αναθέτουσα Αρχή για την διαγωνιστική διαδικασία). Για κόστος ιατρού και τεχνικού ασφαλείας όφειλε η συμμετέχουσα να υπολογίσει 2,5 ώρες τεχνικού ασφαλείας +0,6 ώρες ιατρού εργασίας για κάθε εργαζόμενο= 3,1 ώρες για κάθε εργαζόμενο ετησίως x 10 άτομα x 4,28€ (η ελάχιστη αμοιβή υπαλλήλου)= 132,68€ ετησίως. Συνεπώς, συνοψίζοντας τα ανωτέρω και μη λαμβάνοντας υπόψη γενικότερα διοικητικά κόστη (γραμματειακή και λογιστική υποστήριξη, κόστος εκτάκτων αναγκών κ.ο.κ.) το ελάχιστο διοικητικό κόστος με βάση τα στοιχεία της προσφοράς της είναι: 600,00€+ 200,00€+ 50,00€+ 120,00€+ 132,68€= 1.102,68€. Το ποσό που δηλώνει απέχει κατά πολύ από αυτά που όφειλε να υπολογίσει ο συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία». Όπως, όμως, βασίμως ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, ο προκείμενος λόγος είναι απορριπτέος κατ' αρχάς, διότι βασίζεται στην εσφαλμένη προϋπόθεση ότι ο παρεμβαίνων έχει συμπεριλάβει στο κονδύλιο του διοικητικού κόστους της προσφοράς του την δαπάνη για το

τέλος υπέρ ΕΛΠΚ. Όπως, όμως, προκύπτει από την οικονομική του προσφορά, ο παρεμβαίνων έχει υπολογίσει την εν λόγω δαπάνη στο πεδίο των ασφαλιστικών εισφορών. Ως εκ τούτου, το κονδύλιο του διοικητικού κόστους υπερβαίνει την δαπάνη δημοσίευσης (600,00 ευρώ) κατά 399,00 ευρώ, υπερκαλύπτοντας έτσι το ποσό των 302,68 ευρώ (50+120+132,68) που, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας έπρεπε να συμπεριληφθεί στο διοικητικό κόστος της σύμβασης. Κατόπιν των ανωτέρω, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί κατά το σκέλος του που αφορά τον

20. Επειδή, με τον όγδοο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα βάλλει επίσης κατά της αποδοχής της προσφοράς της ... προβάλλοντας ότι αυτή είναι ασυνήθιστα χαμηλή ως προς το κονδύλιο του διοικητικού κόστους. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: «2.: Το διοικητικό κόστος της συμμετέχουσας εταιρείας δεν επαρκεί προς κάλυψη των αναγκών της επιχείρησης, πιο συγκεκριμένα έχει υπολογίσει διοικητικό κόστος μόλις 360,00€ για το σύνολο του έτους. Όμως: Στο υπ' αριθμόν πρωτοκ 70883/10.05.2022 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων αναγράφεται πώς 'Η δαπάνη δημοσίευσης της περιληπτικής διακήρυξης του διαγωνισμού ανέρχεται στο ποσό των 744,00 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%..', συνεπώς, τα έξοδα δημοσίευσης που βαρύνουν τον ανάδοχο ισούνται με 600,00€ (744,00€/1,24) ετησίως. Έστω ότι εφόσον κηρυχθεί ανάδοχος θα εκδώσει Εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης από το ΤΑΜΕΙΟ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΩΝ ΚΑΙ ΔΑΝΕΙΩΝ θα έχει κόστος 50€ ετησίως (Επισυνάπτεται σχετικό 1). Για την Εγγυητική επιστολή συμμετοχής έχει εκδώσει Εγγυητική επιστολή συμμετοχής από το ΤΑΜΕΙΟ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΩΝ ΚΑΙ ΔΑΝΕΙΩΝ θα έχει κόστος 50€ ετησίως (Επισυνάπτεται σχετικό 1). Για κόστος ιατρού και τεχνικού ασφαλείας όφειλε η συμμετέχουσα να υπολογίσει 2,5 ώρες τεχνικού ασφαλείας +0,6 ώρες ιατρού εργασίας για κάθε εργαζόμενο= 3,1 ώρες για κάθε εργαζόμενο ετησίως x 10 άτομα x 4,28€ (η ελάχιστη αμοιβή υπαλλήλου)= 132,68€ ετησίως. Συνεπώς, συνοψίζοντας τα ανωτέρω και μη λαμβάνοντας υπόψη γενικότερα διοικητικά κόστη (γραμματειακή και λογιστική υποστήριξη, κόστος εκτάκτων αναγκών κ.ο.κ.) το ελάχιστο νόμιμο διοικητικό κόστος με βάση τα στοιχεία της προσφοράς της είναι: 600,00€+ 50,00€+ 50,00€+ 132,68€= 832,68€. Το ποσό που δηλώνει

απέχει κατά πολύ από αυτά που όφειλε να υπολογίσει ο συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία». Επειδή, με τους ανωτέρω ισχυρισμούς η προσφεύγουσα αμφισβητεί με ειδικό και συγκεκριμένο τρόπο την επάρκεια του κονδυλίου της προσφοράς της ..., το οποίο, ανερχόμενο σε 360 ευρώ, εμφανίζεται με τα δεδομένα της προκείμενης σύμβασης κατ' αρχήν ως ασυνήθιστα χαμηλό. Δεδομένου, όμως, ότι η εκτίμηση του ασυνήθιστα ή μη χαμηλού χαρακτήρα της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζόμενων αποτελεί αποκλειστική αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, αφού καλέσει τον διαγωνιζόμενο να εξηγήσει την προσφορά του και κρίνει η ίδια αιτιολογημένα ότι τα στοιχεία που παρέσχε ο διαγωνιζόμενος δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο αυτής (βλ. ΣτΕ 3439/2014, ΕΑ 184/2020, 220/2017, 236/2015). Η δε ΕΑΔΗΣΥ οφείλει να αναπέμψει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, προκειμένου αυτή να ασκήσει νομίμως την πιο πάνω αρμοδιότητά της, στην περίπτωση που κρίνει, κατ' αποδοχή των προβαλλόμενων με την προδικαστική προσφυγή λόγων, ότι η προσβαλλόμενη προσφορά εμφανίζεται ως ασυνήθιστα χαμηλή (ΕΑ ΣτΕ 288/2020). Κατόπιν των ανωτέρω, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί ως προς την αποδοχή της προσφοράς της ..., χωρίς προηγουμένως αυτή να κληθεί να παράσχει εξηγήσεις επί του επίμαχου κονδυλίου του διοικητικού κόστους, και η υπόθεση να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή, ώστε εκείνη να ασκήσει την αρμοδιότητά της κατ' άρθρα 88 Ν. 4412/2016 και 3.1.2.1.γ' της Διακήρυξης.

21. Επειδή, σύμφωνα με την σκέψη 13, γίνονται δεκτοί λόγοι ακύρωσης της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή της προσφοράς των οικονομικών φορέων,, και-... .. Δοθέντος ότι οι ως άνω πλημμέλειες των εν λόγω προσφορών παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το σκέλος που αφορά την αποδοχή τους, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση λοιπών προβαλλόμενων κατ' αυτών λόγων (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

22. Επειδή, κατόπιν της μερικής αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής και δεδομένου ότι απερρίφθησαν οι προβαλλόμενοι κατά του

Αριθμός απόφασης: 1483/2022

παρεμβαίνοντας λόγοι, πρέπει να γίνει δεκτή η παρέμβαση και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη και αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27 Σεπτεμβρίου 2022 και δημοσιεύθηκε στις 17 Οκτωβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

ΤΟ ΜΕΛΟΣ ΤΗΣ ΕΑΔΗΣΥ

ΑΘΗΝΑ ΜΠΟΥΖΙΟΥΡΗ

**(Δυνάμει του άρθρου 17 παρ. 2 Ν.
4912/2022)**

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

**ΓΕΩΡΓΙΟΣ – ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ
ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ**