

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 4 Μαΐου 2020 με την εξής σύνθεση: Διαθεσόπουλος Μιχαήλ, Πρόεδρος και Εισηγητής, Πουλοπούλου Αγγελική και Μαργαρίτα Κανάβα (κατ' αναπλήρωση της Εμμανουέλας Σωτηροπούλου, δυνάμει της Πράξης Αναπλ. Προέδρου ΑΕΠΠ 38/2020), Μέλη.

Για να εξετάσει την από 27.3.2020 με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 374/27-3-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με την ως άνω Προδικαστική Προσφυγή, ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της με αρ. διακήρυξης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης για ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ και προαιρέσεων αξίας 767.738,16 ευρώ και 2.303.214,40 μετά προαιρέσεων, που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την 9-3-2020 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ την 13-3-2020 και στο ΕΣΗΔΗΣ με συστημικό α/α

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. και ποσού 11.516,07 ευρώ, φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, η από 27-3-2020 προσφυγή εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται προς ακύρωση της από 13-3-2020 δημοσιευθείσας στο ΚΗΜΔΗΣ και διακήρυξης, εμπίπτουσας στο πεδίο αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, λόγω χρόνου αποστολής προς δημοσίευση στην ΕΕΕ και εκτιμώμενης αξίας, από τον δραστηριοποιούμενο στον οικείο κλάδο και ούτως έχοντα εύλογο συμφέρον στη διεκδίκηση της σύμβασης, προσφεύγοντα, ο οποίος επικαλείται ότι ο προϋπολογισμός δημοπράτησης υπολείπεται του νομίμου κόστους απασχόλησης και ασφάλισης προσωπικού και άρα, εμποδίζει την υποβολή νόμιμης προσφοράς. Με τις από 6-4-2020 και με αρ. πρωτ. Απόψεις της η αναθέτουσα δεν αναφέρει τίποτα περί των λόγων της προσφυγής και τη νομιμότητα του ύψους του προϋπολογισμού της σε σχέση με το εργατικό κόστος. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία.

3. Επειδή, κατά το ΜΕΡΟΣ Β-ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι της διακήρυξης, ορίζεται το ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ με ΠΙΝΑΚΕΣ ΕΡΓΑΤΟΩΡΩΝ ΚΑΙ ΚΑΤΑΝΟΜΗΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ για την υπό ανάθεση σύμβαση, ορίζοντας ημερησίως και όσον αφορά τις καθημερινές ημέρες 264 ώρες συνολικής εργασίας το πρωί και 122 το απόγευμα, αθροιστικά δε 386 ώρες καθημερινά, ως και 22 ώρες νυκτερινής εργασίας, για τα δε Σάββατα 84 πρωινές και 44 απογευματινές ώρες και 128 ώρες συνολικά, ως και 22 νυκτερινές ώρες, τα ίδια δε και για Κυριακές και αργίες. Επομένως, απαιτούνται ανά εβδομάδα $[(5 \times 386) + 128 =]$ 2.058 ώρες εργασίας μη προσαυξανόμενης εργασίας, 132 ώρες νυκτερινής εργασίας καθημερινών-Σαββάτων που αντιστοιχούν σε $(1,25 \times 132 =)$ 165 ισοδύναμες ώρες μη προσαυξανόμενης κατ' αμοιβή εργασίας, 128 ώρες μη νυκτερινής εργασίας Κυριακών που αντιστοιχούν σε $(1,75 \times 128 =)$ 224 ώρες μη προσαυξανόμενης κατ' αμοιβή εργασίας και 22 ώρες νυκτερινής εργασίας

Κυριακών, που αντιστοιχούν σε $(2 \times 22 =)$ 44 ισοδύναμες μη προσαυξανόμενης κατ' αμοιβή εργασίας, ώρες και όλα τα ανωτέρω αθροίζουν 2.491 ισοδύναμες ώρες μη προσαυξανόμενης απασχόλησης ανά εβδομάδα, χωρίς να ληφθούν υπόψη οι πέραν των Κυριακών, αργίες που συμπίπτουν με καθημερινές ή Σάββατα και άρα, το κόστος των οικείων σε αυτές ωρών εργασίας, πρέπει να προσαυξηθεί αναλόγως. Κατά τα ανωτέρω, η απαιτούμενη απασχόληση αντιστοιχεί σε κόστος εργασίας $(2.491/40 =)$ 62,275 ισοδύναμους εργαζομένους πλήρους απασχόλησης. Το οικείο κόστος εργασίας και δεδομένου ότι πρόκειται για ειδικότητα εργατοτεχνιτών αντιστοιχεί σε $(29,04 \times 26 =)$ 755,04 ευρώ μηνιαίες αποδοχές πλήρως απασχολούμενου και σε ετήσιο επίπεδο σε $(12 \times 755,04 =)$ 9.060,48 ευρώ, στα οποία ανά ισοδύναμο απασχολούμενο πλήρους απασχόλησης πρέπει να προστεθούν 40 ημερομίσθια τακτικών αποδοχών για δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα, προσαυξανόμενα κατά 4,167%, ήτοι 41,667 ημερομίσθια και 13 ημερομίσθια τακτικών αποδοχών για επίδομα αδείας, κατ' άρ. 3 παρ. 16 Ν. 4504/2016 και άρα, 54,667 τακτικά ημερομίσθια κατ' έτος κατ' άτομο. Δεδομένου ότι οι προσαυξήσεις νυκτερινής εργασίας και αργιών ήδη λήφθηκαν υπόψη στον υπολογισμό των ισοδύναμων εργαζομένων, υπό την υπόθεση ότι ο εργοδότης προέβη στη βέλτιστη κατανομή ωρών εργασίας ανά εργαζόμενο, αυτές ενσωματώθηκαν στον παραπάνω αριθμό ισοδύναμων ωρών μη προσαυξημένης απασχόλησης και ισοδύναμων μισθωτών πλήρους απασχόλησης και άρα, δεν πρέπει να υπολογιστούν και στις τακτικές αποδοχές, αφού ο ανωτέρω υπολογισμός τελεί υπό την υπόθεση ότι η κατανομή προσωπικού εξασφαλίζει τη μη τακτική παροχή από τα ίδια πρόσωπα προσαυξανόμενης κατ' αμοιβή απασχόλησης και επομένως, υπό την ως άνω υπόθεση τα τακτικά ημερομίσθια ισούνται με τα απλά και επομένως τα ως άνω 51,667 ημερομίσθια αντιστοιχούν σε $(29,04 \times 51,667 =)$ 1.500,41 ευρώ ανά έτος. Σημειωτέον ότι λαμβάνει χώρα και η μειωτική του κόστους, υπόθεση ότι ο εργοδότης δεν θα απασχολήσει άλλο προσωπικό για τον χρόνο αδείας των μισθωτών του, αλλά θα καταβάλει απλώς αποζημίωση μη ληφθείσας αδείας σε αυτούς, η οποία είναι ίση με το κόστος της ημερήσιας απασχόλησης, εξάλλου. Συναθροιζόμενα τα ως άνω αντιστοιχούντα απλώς σε επίδομα αδείας και δώρα

1.500,41 ευρώ με τα 9.060,48 ευρώ που αφορούν δωδεκάμηνη απασχόληση καταλήγουν σε 10.560,89 ευρώ ετησίως ανά ισοδύναμο εργαζόμενο και λαμβανομένων υπόψη και ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη 26,96%, το άθροισμα καταλήγει ετησίως ανά ισοδύναμο εργαζόμενο σε 13.408,11 ευρώ και άρα, για τους 62,275 ισοδύναμους εργαζόμενους σε 834.990,10 ευρώ ετησίως. Το ποσό αυτό υπερβαίνει και δη κατά πολύ (8,76%) τις κατ' έτος προϋπολογισθείσες 767.738,16 ευρώ άνευ ΦΠΑ και τούτο χωρίς καν να υπολογιστούν αναλώσιμα, διοικητικό κόστος και εύλογο εργολαβικό κέρδος ούτε νόμιμες επί του τιμολογίου κρατήσεις ούτε εισφορές επί Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, με αποτέλεσμα ο προϋπολογισμός της υπό ανάθεση σύμβασης να είναι και δη, προδήλως, χαμηλότερος του νομίμου κόστους απασχόλησης και ασφάλισης των εργαζομένων και άρα, παράνομος κατ' άρ. 18 Ν. 4412/2016 και άρ. 68 Ν. 3863/2010, πολλώ δε μάλλον όταν κατά τα ανωτέρω δεν ελήφθησαν υπόψη ούτε οι λοιπές των Κυριακών, αργίες που προσαυξάνουν το κόστος, ενώ ακολουθήθηκαν υποθέσεις που μειώνουν κατά μέγιστο το τελικό κόστος απασχόλησης.

5. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η διακήρυξη.

6. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο με αρ. και ποσού 11.516,07 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αρ. διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης περί ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου παράβολο με αρ.
..... και ποσού 11.516,07 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 4-5-2020 και εκδόθηκε στις 21-5-
2020.



ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

ΜΙΣΟΚΕΦΑΛΟΥ ΕΛΕΝΗ