

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 26 Ιουλίου 2018 με την εξής σύνθεση:
Μιχαήλ Οικονόμου Πρόεδρος, Μιχαήλ Σειραδάκης-Εισηγητής και Εμμανουέλα Σωτηρόπουλου Μέλη.

Για να εξετάσει την από 09.07.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Α.Ε.Π.Π. 638/10.07.2018 της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» που εδρεύει στον Δήμο Αμαρουσίου Αττικής (Παράδεισος), οδός....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά κατά της υπ' αριθμ. 220/31.05.2018 (Απόσπασμα από τα πρακτικά της 16^{ης}/31.05.2018 τακτικής συνεδρίασης) Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ» και

Της παρεμβαίνουσας Εταιρείας Περιορισμένης Ευθύνης με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στον Δήμο Αμαρουσίου Αττικής, οδός Ι....., Τ.Κ. 15124, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την Προδικαστική Προσφυγή η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της, να ακυρωθεί η υπ' αριθμ. 220/31.05.2018 (Απόσπασμα από τα πρακτικά της 16^{ης}/31.05.2018 τακτικής συνεδρίασης) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ» και το εγκριθέν με αυτήν από 29.05.2018 πρακτικό αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης οικονομικού φορέα για την παροχή Υπηρεσιών φύλαξης του Γενικού Νοσοκομείου «Μαμάτσειου-Μποδοσάκειου» της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού.

Με την ασκηθείσα παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτείται να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβασή της, να απορριφθεί η υπό κρίση προσφυγή και να διατηρηθεί σε ισχύ η προσβαλλόμενη με την προσφυγή απόφαση της

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

αναθέτουσας, δυνάμει της οποίας ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχος.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Μιχαήλ Σειραδάκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή το Γενικό Νοσοκομείο «Μαμάτσειο-Μποδοσάκειο», Φορέας Νοσοκομείο Πτολεμαΐδας ως Αναθέτουσα Αρχή, προκήρυξε Ανοιχτό Διαγωνισμό με Αριθμό Πρωτοκόλλου Διακήρυξης 13449/30.10.2017 και Αριθμό Διακήρυξης 11/2017 και Αριθμό Συστήματος Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. 47926,1, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για τη «ΣΥΜΒΑΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ ΓΙΑ ΤΟ ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ» (CPV: 79713000-5)», με εκτιμώμενη αξία της σύμβασης διακοσίων ενός χιλιάδων επτακοσίων είκοσι ευρώ (201.720,00 €), συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (100.860,00 € για το Νοσοκομείο Πτολεμαΐδας και 100.860,00 € για το Νοσοκομείο Κοζάνης), διάρκειας δώδεκα (12) μηνών με δικαίωμα παράτασης, με καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών την 27^η Νοεμβρίου 2017, ημέρα Δευτέρα και ώρα 17:00 μ.μ. και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών την 4^η Δεκεμβρίου 2017, ημέρα Δευτέρα και ώρα 13:00 μ.μ. Η προσφεύγουσα εταιρεία υπέβαλε απόλυτα νομότυπα και εμπρόθεσμα στις 27.11.2017 την υπ' αριθμ. 82545 προσφορά της στον ανωτέρω διαγωνισμό και πλέον με την υπό κρίση προσφυγή της, η οποία κατατέθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 09.07.2018, στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. 220/31.05.2018 (Απόσπασμα από τα πρακτικά της 16^{ης}/31.05.2018 τακτικής συνεδρίασης) Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ», δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε στο σύνολό το από 29.05.2018 πρακτικό αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης οικονομικού φορέα για την παροχή Υπηρεσιών φύλαξης του Γενικού Νοσοκομείου «Μαμάτσειου-Μποδοσάκειου» στον υπ' αριθμ. 11/2017 διαγωνισμό (συστημικός αριθμός: 47926,1) της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, η οποία αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. στις 29.06.2018, οπότε και

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

έλαβε πλήρη γνώση της η προσφεύγουσα. Η προσφεύγουσα εταιρεία κατέθεσε στις 09.07.2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) την υπό κρίση προσφυγή της και την κοινοποίησε στην Α.Ε.Π.Π. αυθημερόν.

2. Επειδή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της υπ' αριθμ. 220/31.05.2018 (Απόσπασμα από τα πρακτικά της 16^{ης}/31.05.2018 τακτικής συνεδρίασης) Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ» και επικαλείται στην υπό κρίση προσφυγή της ότι η αναθέτουσα έκρινε εσφαλμένα με την προσβαλλόμενη απόφαση, δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε στο σύνολό το από 29.05.2018 πρακτικό αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης οικονομικού φορέα για την παροχή Υπηρεσιών φύλαξης του Γενικού Νοσοκομείου «Μαμάτσειου-Μποδοσάκειου» στον υπ' αριθμ. 11/2017 διαγωνισμό (συστημικός αριθμός: 47926,1) της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού), σύμφωνα με την οποία έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «.....» και ανακηρύχθηκε η τελευταία προσωρινή ανάδοχος του διαγωνισμού έναντι της προσφοράς της προσφεύγουσας, καθώς η προσφορά της «.....» δεν επαρκεί για την κάλυψη του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους (ήτοι των πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών του προσωπικού, πλέον των αναλογουσών εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών), καθώς και των νομίμων κρατήσεων, με τις οποίες βαρύνεται η αμοιβή του αναδόχου, ενώ δεν έχει υπολογιστεί εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών της, για τους λόγους που αναλυτικά εκτίθενται στην υπό κρίση προσφυγή.

3. Επειδή η προσφεύγουσα αιτείται να γίνει δεκτή η υπό κρίση προσφυγή της, να ακυρωθούν η υπ' αριθμ. 220/31.05.2018 (Απόσπασμα από τα πρακτικά της 16^{ης}/31.05.2018 τακτικής συνεδρίασης) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ» και το εγκριθέν με αυτήν από 29.05.2018 πρακτικό αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης οικονομικού φορέα για την παροχή Υπηρεσιών φύλαξης του Γενικού Νοσοκομείου «Μαμάτσειου-Μποδοσάκειου» της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού και κάθε άλλη

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

συναφής πράξη της αναθέτουσας Αρχής, τόσο κατά το μέρος που θα μπορούσε να συναχθεί από το τις ως άνω πράξεις ότι δεν κρίθηκε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας, όσο και κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρίας «.....» και αποφασίστηκε η κατακύρωση υπέρ αυτής του αποτελέσματος του διαγωνισμού, καθώς και κάθε άλλη συναφής πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας Αρχής.

4. Επειδή η προσφυγή έχει ασκηθεί με χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 του ΠΔ 39/2017 και της παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 363 του Ν. 4412/2016 (κωδικός ε-παραβόλου 223336346958 0907 0076, όπως εξοφλήθηκε δυνάμει του από 09.07.2018 αποδεικτικού εξόφλησης της Τράπεζας Πειραιώς) και το αντίστοιχο της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων, ποσού οκτακοσίων δεκατριών ευρώ και τριάντα εννέα λεπτών (813,39 €).

6. Επειδή ο επίδικος διαγωνισμός, εμπίπτει ενόψει του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016.

7. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι καθ' ύλην αρμόδια βάσει συνολικού ποσού της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 1 περ. α) του ΠΔ 39/2017 και του άρθρου 345 παρ. 1 του Ν. 4412/2016.

8. Επειδή η Α.Ε.Π.Π. είναι και κατά χρόνο αρμόδια, όπως προκύπτει από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 5 περ. β), 38 παρ. 7, 61 παρ. 1, 66 παρ. 1, 120, 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016.

9. Επειδή η προσφυγή έχει κατατεθεί εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. γ) του ΠΔ 39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. γ) του Ν. 4412/2016.

10. Επειδή παραδεκτά και εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017, κατατέθηκε στις 23.07.2018 στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), η από 23 Ιουλίου 2018

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

παρέμβαση της Εταιρείας Περιορισμένης Ευθύνης με την επωνυμία «.....» που εδρεύει στον Δήμο Αμαρουσίου Αττικής, οδός....., Τ.Κ. 15124, όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Παραδεκτά φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 3^{ου} Κλιμακίου της Α.Ε.Π.Π.

11. Επειδή, στην κρινόμενη προσφυγή, η προσφεύγουσα εταιρεία, προσδιορίζει επακριβώς και με πλήρη σαφήνεια τους λόγους εκείνους που δικαιολογούν την επίκληση βλάβης εκ μέρους της και συνεπακόλουθα θεμελιώνει βάσιμα το πως στοιχειοθετείται εκ μέρους της η ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για την προσβολή της υπ' αριθμ. 220/31.05.2018 (Απόσπασμα από τα πρακτικά της 16ης/31.05.2018 τακτικής συνεδρίασης) Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ», δυνάμει της οποίας εγκρίθηκε στο σύνολό το από 29.05.2018 πρακτικό αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και ανάδειξης οικονομικού φορέα για την παροχή Υπηρεσιών φύλαξης του Γενικού Νοσοκομείου «Μαμάτσειου-Μποδοσακείου» στον υπ' αριθμ. 11/2017 διαγωνισμό (συστημικός αριθμός: 47926,1) της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού.

12. Επειδή το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 ορίζει ότι: «1. *Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής:*

α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.

β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.

γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.

δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.

στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.

Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.»

***Η παράγραφος 1 αντικαταστάθηκε ως άνω με την παράγραφο 1 άρθρου 22 του Ν.4144/2013, ΦΕΚ Α 88/18.4.2013.

«2.α) Οι πράξεις επιβολής προστίμου που επιβάλλονται σε βάρος εταιρειών παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης καταχωρούνται στο αντίστοιχο «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» που τηρείται στη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας.

β) Η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, αμέσως μετά τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, να υποβάλει γραπτό αίτημα προς τη Διεύθυνση Προγραμματισμού και Συντονισμού του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για τη χορήγηση πιστοποιητικού, από το οποίο να προκύπτουν όλες οι πράξεις επιβολής προστίμου που έχουν εκδοθεί σε βάρος εκάστου των υποψήφιων εργολάβων. Το πιστοποιητικό αποστέλλεται στην αναθέτουσα αρχή μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την υποβολή του αιτήματος. Σε περίπτωση άπρακτης παρέλευσης της προθεσμίας, η αναθέτουσα αρχή δικαιούται να προχωρήσει στη σύναψη της σύμβασης.

«γ) Η αναθέτουσα αρχή αποκλείει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης εάν έχουν επιβληθεί σε βάρος τους, μέσα σε χρονικό διάστημα δύο (2) ετών πριν από τη λήξη της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς, τρεις (3) πράξεις επιβολής προστίμου

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται, σύμφωνα με την υπουργική απόφαση 2063/Δ1632/2011 (Β` 266), όπως εκάστοτε ισχύει, ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά, από τρεις (3) διενεργηθέντες ελέγχους ή δύο (2) πράξεις επιβολής προστίμου από τα αρμόδια ελεγκτικά όργανα του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που αφορούν την αδήλωτη εργασία, οι οποίες προκύπτουν αθροιστικά από δύο (2) διενεργηθέντες ελέγχους. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλείσει από τη σύναψη της σύμβασης τις υποψήφιες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης: αα) οι οποίες έχουν κηρυχθεί έκπτωτες κατ` εφαρμογή της παραγράφου 7 του παρόντος μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς ή ββ) στις οποίες έχει επιβληθεί η κύρωση της προσωρινής διακοπής της λειτουργίας συγκεκριμένης παραγωγικής διαδικασίας ή τμήματος ή τμημάτων ή του συνόλου της επιχείρησης ή εκμετάλλευσης κατ` εφαρμογή της παρ. 1B του άρθρου 24 του ν. 3996/2011 (Α` 170) μέσα σε χρονικό διάστημα τριών (3) ετών πριν από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής της προσφοράς.».

***Η περ.γ' αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 39 παρ.Β του Ν.4488/2017, ΦΕΚ Α 137/13.9.2017.

δ) Για το χρονικό διάστημα που δεν καλύπτεται από το «Μητρώο Παραβατών Εταιρειών Παροχής Υπηρεσιών Καθαρισμού ή/και Φύλαξης» οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης προσκομίζουν υποχρεωτικά ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου αυτών ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας.»

***Η πιο πάνω νέα παράγραφος 2 προστέθηκε με την παράγραφο 2 άρθρου 22 του Ν.4144/2013, ΦΕΚ Α 88/18.4.2013.

«3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής.»

***Η παράγραφος 3 (πρώην 2) αντικαταστάθηκε ως άνω με την παράγραφο 3 άρθρου 22 του Ν.4144/2013, ΦΕΚ Α 88/18.4.2013.

4.3. Εργολάβος που αναθέτει την εκτέλεση του έργου ή μέρος του έργου σε υπεργολάβο, υποχρεούται άμεσα να ενημερώνει εγγράφως τον αποδέκτη των υπηρεσιών. Ο εργολάβος και ο υπεργολάβος ευθύνονται αλληλεγγύως και εις ολόκληρον, έναντι των εργαζομένων για την καταβολή των πάσης φύσεως αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών.

«5. Όταν οι υπηρεσίες ή οι επιτροπές παρακολούθησης καλής εκτέλεσης του έργου του αποδέκτη των υπηρεσιών διαπιστώνουν παραβάσεις των όρων του παρόντος άρθρου κατά τη διάρκεια υλοποίησης του έργου, η σύμβαση καταγγέλλεται από την αναθέτουσα αρχή. Όταν οι παραβάσεις διαπιστώνονται κατά την παραλαβή του έργου, τα δικαιώματα που απορρέουν από τη σύμβαση δεν ικανοποιούνται, καταβάλλονται, όμως, από τον αποδέκτη των υπηρεσιών οι αποδοχές στους εργαζομένους και αποδίδονται οι ασφαλιστικές τους εισφορές.»

***Η παράγραφος 5 (πρώην 4) αντικαταστάθηκε ως άνω με την παράγραφο 4 άρθρου 22 του Ν.4144/2013, ΦΕΚ Α 88/18.4.2013.

***Η περίπτωση β' της παρ.6 αντικαταστάθηκε ως άνω με την παράγραφο 11 του άρθρου 24 Ν.3996/2011, ΦΕΚ Α 170/5.8.2011.

6. (5). Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι. Όταν δεν έχουν τέτοια υποχρέωση και συνάπτουν σύμβαση εργολαβίας του περιεχομένου της παραγράφου 1, εφαρμόζονται οι παράγραφοι 2, 3 και 4 του παρόντος άρθρου.

«7. Όταν οι ελεγκτικοί μηχανισμοί του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (ΣΕΠΕ) και του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ διαπιστώνουν παραβάσεις που αφορούν την αδήλωτη

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

εργασία, την παράνομη απασχόληση αλλοδαπών ή παραβάσεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή. Επίσης, ενημερώνουν εγγράφως την αναθέτουσα αρχή για τις πράξεις επιβολής προστίμου που αφορούν τις ανωτέρω διαπιστωθείσες παραβάσεις. Η πράξη επιβολής προστίμου στον εργολάβο για παραβάσεις της εργατικής νομοθεσίας που χαρακτηρίζονται από τις κείμενες διατάξεις ως «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας για δεύτερη φορά κατά τη διάρκεια λειτουργίας της σύμβασης οδηγεί υποχρεωτικά στην καταγγελία της σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή και στην κήρυξη του εργολάβου έκπτωτου.»

***Η παράγραφος 7 (πρώην 6), όπως είχε τροποποιηθεί με την παρ.11 του άρθρου 24 Ν.3996/2011, ΦΕΚ Α 170, αντικαταστάθηκε ως άνω με την παράγραφο 5 άρθρου 22 Ν.4144/2013, ΦΕΚ Α 88/18.4.2013.

8 7. Ο εργολάβος υποχρεούται να εφοδιάζει τους εργαζόμενους με αντίγραφο της κατάστασης προσωπικού ή απόσπασμα αυτής όταν απασχολούνται εκτός της έδρας της επιχείρησης.».

13. Επειδή το άρθρο 1 της υπ' αριθμ. 6/28.02.2012 Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου «Ρύθμιση θεμάτων για την εφαρμογή της παρ. 6 του άρθρου 1 του Ν. 4046/2012 (ΦΕΚ Α' 38/28.02.2012) ορίζει ότι: 1. Από 14-2-2012 και μέχρι την ολοκλήρωση του προγράμματος δημοσιονομικής προσαρμογής, τα κατώτατα διαμορφωμένα όρια μισθών και ημερομισθίων της από 15-7-2010 ισχύουσας Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, όπως αυτά προβλέπονταν και ίσχυαν κατά την 1-1-2012, μειώνονται κατά 22%. Από 14-2-2012 και μέχρι την ολοκλήρωση του προγράμματος δημοσιονομικής προσαρμογής μειώνονται κατά 32% τα κατώτατα διαμορφωμένα όρια μισθών και ημερομισθίων της από 15-7-2010 ισχύουσας Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, όπως αυτά προβλέπονταν και ίσχυαν κατά την 1-1-2012, για νέους, ηλικίας κάτω των 25 ετών. Τα μειωμένα κατά 32% κατώτατα όρια μισθών και ημερομισθίων του προηγούμενου εδαφίου ισχύουν και για τους μαθητευόμενους της παρ. 9 του άρθρου 74 του ν. 3863/2010 (Α' 115). Η παρ. 8 του άρθρου 74 του ν. 3863/2010, το άρθρο 43 του ν. 3986/2011 (Α' 152) καθώς

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

και κάθε άλλη ρύθμιση που είναι αντίθετη με τις διατάξεις της παραγράφου αυτής, καταργούνται».

14. Επειδή στο άρθρο 2.4.2 της διακήρυξης με τίτλο «Χρόνος και Τρόπος υποβολής προσφορών», παρ. 2.4.2.3 ορίζεται ότι: «Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα:

(α) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα.

[...].».

15. Επειδή στο άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», ορίζεται ότι: «Ο φάκελος της Οικονομικής Προσφοράς υποβάλλεται ηλεκτρονικά στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ .

A. Τιμές

Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μήνα.

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%.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται .

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης.

Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών φύλαξης ,επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής:

α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.

β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.

γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.

δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.

ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.

Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους.

Πρέπει επίσης να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. ».

16. Επειδή στο άρθρο 3.1.2 της διακήρυξης με τίτλο «Αξιολόγηση προσφορών», ορίζεται ότι: «Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων.

Ειδικότερα :

α) Η αρμόδια Επιτροπή καταχωρεί όσους υπέβαλαν προσφορές, καθώς και τα υποβληθέντα αυτών δικαιολογητικά και τα αποτελέσματα του ελέγχου αυτών σε πρακτικό, το οποίο υπογράφεται από τα μέλη του οργάνου .

β) Στη συνέχεια το αρμόδιο όργανο προβαίνει στην αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τους όρους των εγγράφων της σύμβασης και συντάσσει πρακτικό για την απόρριψη των τεχνικών προσφορών που δεν γίνονται αποδεκτές και την αποδοχή ή/και βαθμολόγηση των τεχνικών

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

προσφορών με βάση το κριτήριο ανάθεσης των εγγράφων της σύμβασης. Τα ανωτέρω υπό στοιχεία α και β στάδια μπορεί να γίνονται και ενιαία.

γ) Οι κατά τα ανωτέρω σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών, μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων των προσφορών, αποσφραγίζονται κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στην ειδική πρόσκληση. Για όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές κατά τα προηγούμενα ως άνω στάδια α' και β' οι φάκελοι της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζονται αλλά τηρούνται από την αναθέτουσα αρχή μέχρι την οριστική επίλυση τυχόν διαφορών που προκύπτουν από την ως άνω διαδικασία σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.

δ) Η Επιτροπή Αξιολόγησης προβαίνει στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται αιτιολογημένα την αποδοχή ή απόρριψή τους, την κατάταξη των προσφορών με βάση το οριζόμενο με την παρούσα κριτήριο ανάθεσης και την ανάδειξη του προσωρινού αναδόχου. Εάν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης. Στην περίπτωση αυτή εφαρμόζονται τα άρθρα 88 και 89 ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση ισοδύναμων προφορών, δηλαδή προσφορών με την ίδια συνολική τελική βαθμολογία μεταξύ δύο ή περισσότερων προσφερόντων η Α.Α. θα επιλέξει η ανάθεση να γίνει είτε στην προσφορά με την μεγαλύτερη βαθμολογία τεχνικής προσφοράς είτε στην προσφορά με τη χαμηλότερη τιμή, ανάλογα με την βαρύτητα του κάθε κριτηρίου, όπως αυτή προκύπτει από την ποσοστιαία αναλογία μεταξύ τους. Αν οι ισοδύναμες προσφορές έχουν την ίδια τιμή ή την ίδια βαθμολογία τεχνικής προσφοράς, συμπληρώνεται αναλόγως από την Α.Α. , η αναθέτουσα αρχή επιλέγει τον ανάδοχο με κλήρωση μεταξύ των οικονομικών φορέων που υπέβαλαν τις ισοδύναμες προσφορές. Η κλήρωση γίνεται ενώπιον της Επιτροπής του Διαγωνισμού και παρουσία αυτών των οικονομικών φορέων.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Τα αποτελέσματα των ανωτέρω σταδίων επικυρώνονται με απόφαση/αποφάσεις του αποφαινόμενου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, η οποία κοινοποιείται στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ .

Κατά των ανωτέρω αποφάσεων χωρεί προδικαστική προσφυγή σύμφωνα με την παράγραφο 3.4. της παρούσας.».

17. Επειδή στο άρθρο 5 της διακήρυξης με τίτλο «ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ», παρ. 5.1.2. ορίζεται ότι: «Τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση του υλικού στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις:

α) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης Υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει)

β) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016

γ) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (άρθρο 350 παρ. 3 του ν. 4412/2016) .

δ) Ποσοστό 0,06%, Υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών προσφυγών βάσει της ΚΥΑ 1191/14.03.2017 (ΦΕΚ 969/22.03.2017 Β΄).

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού.».

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

18. Επειδή στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης με τίτλο «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού Αντικειμένου της Σύμβασης», ΜΕΡΟΣ Α-ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ορίζεται ότι: «1. Για τη φύλαξη του Νοσοκομείου Κοζάνης απαιτούνται: τέσσερα (4) άτομα με δωρη απασχόληση καθημερινά από Δευτέρα έως Κυριακή και Αργίες. Το σύνολο του προσωπικού που θα απασχοληθεί θα πρέπει να είναι άνω των 25 ετών με 0-3 έτη προϋπηρεσία.

2. Για τη φύλαξη του Νοσοκομείου Πτολεμαΐδας απαιτούνται: τέσσερα (4) άτομα με δωρη απασχόληση καθημερινά από Δευτέρα έως Κυριακή και Αργίες. Το σύνολο του προσωπικού που θα απασχοληθεί θα πρέπει να είναι άνω των 25 ετών με 0-3 έτη προϋπηρεσία.

Η κατανομή θα είναι η ακόλουθη:

ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ		
ΠΡΩΪΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	8ΩΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	2
ΑΠΟΓΕΥΜΑΤΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	8ΩΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	1
ΝΥΧΤΕΡΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	8ΩΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	1
ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΜΕ ΦΠΑ		100.860,00 €
ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΚΟΖΑΝΗΣ		
ΠΡΩΪΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	8ΩΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	2
ΑΠΟΓΕΥΜΑΤΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	8ΩΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	1
ΝΥΧΤΕΡΙΝΗ ΒΑΡΔΙΑ	8ΩΡΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗ	1
ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΜΕ ΦΠΑ		100.860,00 €
ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΜΕ ΦΠΑ		201.720,00 €

ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΧΟΧΟΥ

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

1. Ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος από την υπογραφή της σύμβασης να φροντίζει, σύμφωνα με τους όρους αυτής και της παρούσας διακήρυξης, για τη φύλαξη των κτιριακών εγκαταστάσεων του νοσοκομείου καθώς και την ασφάλεια και προστασία του προσωπικού και των νοσηλευομένων ασθενών.
2. Το προσωπικό ασφάλειας και φύλαξης οφείλει να παρέχει τις υπηρεσίες του στο προσωπικό του νοσοκομείου για την αντιμετώπιση κλεφτών, ναρκομανών, μέθυσων και γενικά σε κάθε περίπτωση που τίθεται σε κίνδυνο η ζωή, η ακεραιότητα και η περιουσία των ασθενών και του προσωπικού του νοσοκομείου.
3. Να ελέγχει τα εισερχόμενα οχήματα και να κατευθύνει αυτά σε συγκεκριμένους χώρους σύμφωνα με τις οδηγίες του νοσοκομείου:
 - α. Επιβατικά αυτοκίνητα προσωπικού, συνοδών και επισκεπτών στους χώρους στάθμευσης.
 - β. Ασθενοφόρα οχήματα στο τμήμα επειγόντων ή εξωτερικών ιατρείων.
 - γ. Φορτηγά αυτοκίνητα μετά από ενημέρωση της αρμόδιας υπηρεσίας του νοσοκομείου, στους χώρους του οποίου παραδίδονται διάφορα υλικά ή από τους οποίους παραλαμβάνουν υλικά.
 - δ. Ελέγχουν τα φορτηγά οχήματα κατά την έξοδό τους. Τα εξερχόμενα υλικά πρέπει να συνοδεύονται με έγγραφο εξόδου του υλικού. Επίσης σε περίπτωση που οχήματα συνεργείων και προμηθευτών μεταφέρουν υλικά εκ των οποίων μέρος μόνο θα παραδώσουν στο νοσοκομείο, ενημερώνεται ο φύλακας κατά την είσοδο του οχήματος στο νοσοκομείο και ελέγχει το περιεχόμενο κατά την έξοδο.
 - ε. Επιτρέπει την είσοδο ταξί για τη μεταφορά προσωπικού, ασθενών, συνοδών και συνεργατών καθώς και την επιβίβαση αυτών από το νοσοκομείο και ενημερώνει τους οδηγούς ως προς τη θέση αποβίβασης – επιβίβασης των επιβατών.
 - στ. Δεν επιτρέπει την είσοδο σε πεζούς ή οχήματα σε ώρες που δεν επιτρέπεται επισκεπτήριο ασθενών ή δεν λειτουργούν οι υπηρεσίες, εφόσον πρόκειται για επίσκεψη υπηρεσιών.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

ζ. Ενημερώνει τους πεζούς ως προς τους χώρους που πρόκειται να επισκεφθούν.

η. Διευκολύνει την κίνηση των οχημάτων στην κεντρική είσοδο αλλά και εντός του νοσοκομείου όταν παρουσιάζεται ανάγκη, ώστε να διευκολύνεται η κυκλοφορία των οχημάτων με προτεραιότητα τη διευκόλυνση των ασθενοφόρων οχημάτων.

4. Οφείλει να καλεί την αρμόδια αστυνομική αρχή, όπου και όταν κρίνει αναγκαία την παρέμβασή της.

5. Εφαρμογή των μέτρων απαγόρευσης του καπνίσματος στους χώρους του νοσοκομείου.

6. Καθημερινά θα παραδίδεται αναφορά, στην οποία θα περιλαμβάνονται τα συμβάντα που παρουσιάστηκαν κατά την προηγούμενη μέρα.

7. Στο τέλος κάθε μήνα παραδίδεται έκθεση, στην οποία περιλαμβάνονται τα προβλήματα που παρουσιάστηκαν και προτείνονται λύσεις για την αντιμετώπιση αυτών. Σε περίπτωση έκτακτου σοβαρού περιστατικού, ενημερώνεται άμεσα ο Διοικητής του νοσοκομείου.

8. Μετά το πέρας του επισκεπτηρίου, το προσωπικό φύλαξης διέρχεται από τις κλινικές του νοσοκομείου και απομακρύνει τους επισκέπτες που τυχόν παρέμειναν στους χώρους αυτούς.

9. Το προσωπικό ασφαλείας του Αναδόχου, έχει υποχρέωση να μη θίγει, κατά την άσκηση των καθηκόντων του, τα ατομικά και συλλογικά δικαιώματα των πολιτών (προσωπικού, ασθενών, επισκεπτών κλπ). Οφείλει επίσης να μη χρησιμοποιεί μέσα και μεθόδους που μπορούν να προκαλέσουν ζημία, βλάβη ή ενόχληση σε τρίτους ή να θέσουν σε κίνδυνο την ασφάλεια των πολιτών.

10. Το προσωπικό ασφαλείας του Αναδόχου δεν επιτρέπεται να βλέπει έγγραφα ή φακέλους του Νοσοκομείου. Ο ανάδοχος φροντίζει ώστε οι υπάλληλοι του με γραπτή δήλωση τους να βεβαιώσουν πως δεν θα ανακοινώνουν σε κανέναν πράγματα που τους έγιναν γνωστά, λόγω της εργασίας τους (ιατρικό απόρρητο κλπ). Αυτή η υποχρέωση εξακολουθεί να υπάρχει ακόμη και μετά το πέρας της σύμβασης.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

11. Δεν μπορούν να μιλούν με ασθενείς για την ασθένειά τους και την αγωγή που τους χορηγείται για την θεραπεία τους. Επίσης δεν τους επιτρέπεται να κριτικάρουν τις δραστηριότητες των Ιατρών, του Νοσηλευτικού και βοηθητικού προσωπικού. Ακόμη δεν μπορούν να δίνουν συμβουλές για θεραπείες στους ασθενείς όπως απαγορεύεται ρητά η προμήθεια στους ασθενείς, τους συνοδούς τους ή στο προσωπικό του Νοσοκομείου φαγητών, ποτών τσιγάρων, φαρμάκων κλπ.

12. Σε περίπτωση ύπαρξης προβλήματος ο εκάστοτε φύλακας θα συντάσσει σχετική αναφορά την οποία την επόμενη ημέρα θα παραδίδει στην αρμόδια υπηρεσία.

Μετά την έναρξη ισχύος της σύμβασης θα κατατεθεί από τον Ανάδοχο καθηκοντολόγιο το οποίο θα μελετηθεί και θα εγκριθεί από το Νοσοκομείο.

ΕΛΕΓΧΟΣ ΦΥΛΑΚΩΝ

Το Νοσοκομείο έχει δικαίωμα να ελέγχει την έγκαιρη προσέλευση και την παρουσία του προσωπικού της Εταιρείας καθ' ολη τη διάρκεια του ωραρίου του. Στο τέλος κάθε μήνα παραδίδεται έκθεση στην οποία περιλαμβάνονται τα προβλήματα που παρουσιάστηκαν και προτείνονται λύσεις για την αντιμετώπιση αυτών. Σε περίπτωση έκτακτου σοβαρού περιστατικού, ενημερώνεται άμεσα η Διοίκηση του Νοσοκομείου.

ΕΠΟΠΤΗΣ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ

Ο ανάδοχος οφείλει εντός τριών εργάσιμων ημερών από την υπογραφή της σύμβασης να γνωστοποιήσει εγγράφως στο Νοσοκομείο το όνομα του ατόμου που θα εποπτεύει το έργο και να καταθέσει το πλήρες βιογραφικό του.

Ο επόπτης δεν θα συμπεριλαμβάνεται στον αριθμό των ατόμων που απαιτούνται από την διακήρυξη για την κάλυψη του έργου.

Επίσης θα πρέπει να έχει εμπειρία τουλάχιστον ενός έτους σε υπηρεσίες φύλαξης, είτε ως φύλακας είτε ως διοικητικά υπεύθυνος.

Θα πρέπει να διαθέτει επίσης διοικητικές ικανότητες, να έχει ευπρεπή εμφάνιση και σωστή συμπεριφορά.

ΚΑΘΗΚΟΝΤΑ ΕΠΟΠΤΗ

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

- Ο επόπτης του έργου θα επισκέπτεται σε καθημερινή βάση το Νοσοκομείο και θα επιβλέπει το προσωπικό του αναδόχου
- Θα ενημερώνει τα αρμόδια όργανα του Νοσοκομείου για τυχόν προβλήματα που αντιμετωπίζει.
- Θα επιλύει προβλήματα που παρουσιάζονται στο Νοσοκομείο εξαιτίας της πλημμελούς εφαρμογής των καθηκόντων των φυλάκων.
- Θα επιλύει προβλήματα που παρουσιάζονται μεταξύ των φυλάκων. Σε καμία περίπτωση το Νοσοκομείο δεν θα εμπλέκεται σε προσωπικές διαφορές που τυχόν προκύψουν μεταξύ των φυλάκων.

ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΥΠΕΥΘΥΝΟ ΓΙΑ ΤΗ ΦΥΛΑΞΗ ΤΩΝ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΩΝ

- Το προσωπικό του αναδόχου θα πρέπει να διαθέτει άδεια από τον αρμόδιο φορέα αδειοδότησης, γνήσιο φωτοαντίγραφο της οποίας θα προσκομίζει στο Νοσοκομείο.
- Θα πρέπει να έχει ήθος, ευπρεπή εμφάνιση και σωστή συμπεριφορά.
- Θα χαρακτηρίζεται από οξυδέρκεια και παρατηρητικότητα
- Σε περίπτωση που απασχολούνται αλλοδαποί θα πρέπει να διαθέτουν όλα τα απαραίτητα δημόσια έγγραφα που θα αποδεικνύουν τη νόμιμη παραμονή τους στη χώρα. Θα γνωρίζουν καλά την ελληνική γλώσσα έτσι ώστε να μπορούν να επικοινωνούν με ευχέρεια με τον κοινό και το προσωπικό του Νοσοκομείου
- Δεν θα πέφτει σε παραπτώματα εν ώρα εργασίας στους χώρους του Νοσοκομείου.
- Το Νοσοκομείο μπορεί να ζητήσει οποτεδήποτε κατάσταση με την πορεία το κάθε εργαζόμενου.
- Το προσωπικό που θα εργάζεται στο Νοσοκομείο θα είναι σταθερό και δεν θα αλλάζει.

Δεν θα γίνεται αντικατάσταση του προσωπικού χωρίς να έχει προηγηθεί συνεννόηση με το Νοσοκομείο. Σε περίπτωση που απαραίτητα πρέπει να γίνει αντικατάσταση είτε προσωρινή λόγω ασθένειας, είτε μόνιμη λόγω οικιοθελούς αποχώρησης ή σοβαρού παραπτώματος τότε:

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

1. Θα προσκομίζονται στο Νοσοκομείο γνήσιο φωτοαντίγραφο της άδειας του νέου ατόμου κα βιογραφικό.
2. Ο ανάδοχος θα είναι υπεύθυνος για την εκπαίδευση του νέου ατόμου στους χώρους του Νοσοκομείου.
3. Η αντικατάσταση θα είναι άμεση
 - Το προσωπικό ασφαλείας της Εταιρείας θα φέρει υποχρεωτικά κατά την άσκηση των καθηκόντων του εντός του Νοσοκομείου, το προβλεπόμενο από το νόμο ειδικό δελτίο ταυτότητας στο οποίο θα αναγράφεται το ονοματεπώνυμο του φύλακα, ο αριθμός αδείας του και η επωνυμία της επιχείρησης. Επίσης η στολή θα φέρει το διακριτικό της εταιρείας.
 - Ο ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει στολή στους φύλακες και να την αντικαθιστά σε περίπτωση φθοράς.».

19. Επειδή κατά τα παγίως γεγόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Ενόψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής που διέπουν την διαδικασία συνάψεως των δημοσίων συμβάσεων κατά το πνεύμα τόσο της κοινοτικής όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία (πρβλ. ΣΤΕ 5022/2012) προκειμένου να συμμετάσχει νομίμως στο διαγωνισμό. Σύμφωνα δε με την αρχή της

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

τυπικότητας που διέπει όλους τους δημόσιους διαγωνισμούς, όλες οι διατάξεις της διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο από ρητή διάταξη νόμου ή της διακήρυξης. Η 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 (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους (ΕΛΣυν 1949/2009 Τμήμα VI, ΕΛΣυν Πράξη 115/2008 Τμήμα VI, ΕΛΣυν Πράξη 10/2008 Τμήμα VI, ΕΛΣυν Πράξη 22/2005 Τμήμα VI). Ομοίως, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 25 και C-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, σκέψη 25 και περαιτέρω παραπομπές σε νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ. C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL, σκ. 27). Περαιτέρω, η ρητή παραπομπή της διακήρυξης σε συγκεκριμένες νομοθετικές και κανονιστικές διατάξεις τις καθιστά τμήμα του νομικού πλαισίου που διέπει τη διαγωνιστική διαδικασία, το οποίο δεσμεύει, κατά τα ανωτέρω, τόσο τη Διοίκηση όσο και τους υποψηφίους αναδόχους που συμμετέχουν σε αυτήν (ΕΛΣυν 1434/2017). Υπό την έννοια αυτή, σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοϋλογώτων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο κοινοτικό (ενωσιακό πλέον) δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

διαγωνιζομένων (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000 και VI Τμήμα ΕΣ 78/2007).

20. Επειδή σχετικά με τον μοναδικό λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και ήδη παρεμβαίνουσας, δεν επαρκεί για την κάλυψη του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους (ήτοι των πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών του προσωπικού, πλέον των αναλογουσών εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών), καθώς και των νόμιμων κρατήσεων, με τις οποίες βαρύνεται η αμοιβή του αναδόχου, σε περίπτωση που ανατεθεί σε αυτήν η εκτέλεση της σύμβασης, ενώ επιπλέον, κατά την προσφεύγουσα, στην προσφορά της ανωτέρω εταιρείας, δεν έχει υπολογιστεί εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών της, όπως αναλυτικά εκθέτει η τελευταία στην υπό κρίση προσφυγή της. Όπως προέκυψε από την εξέταση του φακέλου της υπόθεσης, δυνάμει της υπ' αριθμ. 220/31.05.2018 (Απόσπασμα από τα πρακτικά της 16^{ης}/31.05.2018 τακτικής συνεδρίασης) Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ-ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ» της αναθέτουσας, αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος η του διαγωνισμού η παρεμβαίνουσα εταιρεία «.....». Η ανωτέρω προσβαλλόμενη απόφαση ενέκρινε στο σύνολό του, το από 30.04.2018 Πρακτικό Αποσφράγισης Οικονομικών Προσφορών & Ανάδειξης Οικονομικού Φορέα της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, το οποίο υπογράφηκε ψηφιακά και αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού στις 29.06.2018 (ταυτίζεται με το αναφερόμενο στην προσβαλλόμενη απόφαση, αλλά και στο κείμενο της προσφυγής 29.05.2018 Πρακτικό, για το οποίο όμως προφανώς από παραδρομή αναγράφηκε η εσφαλμένη αυτή ημερομηνία), δυνάμει του οποίου η αναθέτουσα αναφέρει ως προς τις υποβληθείσες

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

προσφορές τα εξής: «Στις 30.04.2018 ημέρα Δευτέρα και ώρα 13:00 αποσφραγίσθηκαν οι υποφάκελοι των Οικονομικών Προσφορών.

Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, ανέδειξε τον κάτωθι πίνακα:

A/A	ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΣ ΦΟΡΕΑΣ	A/A ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ	ΕΤΗΣΙΑ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ
1		82097	4 ^{ος} 153.960,00 €
2		82046	5 ^{ος} 162.539,88 €
3		82063	2 ^{ος} 151.906,80 €
4		80054	1 ^{ος} 151.478,74 €
5	82545	3 ^{ος} 153.552,00 €

Στη συνέχεια και ενώ ηφαινομενικά δείχνει να είναι οικονομικά προσφερότερη, εν τούτοις η επιτροπή – ως όφειλε – μελέτησε ενδελεχώς τις οικονομικές προσφορές για το εάν οι οικονομικοί φορείς έχουν υπολογίσει ορθά τα ακόλουθα: εργολαβικό όφελος, διοικητικό κόστος και κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και Τρίτων.

Η επιτροπή από την οικονομική μελέτη, διαπίστωσε πως οι οικονομικοί φορείς, (α) κατά παράβαση του εν λόγω όρου της διακήρυξης [παράγραφος 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/ Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών και ειδικότερα την παράγραφο Α: «Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μήνα»], οι εταιρείες:....., υπέβαλαν ετήσια προσφορά με αποτέλεσμα στον πίνακα μειοδοσίας που δημιουργείται αυτόματα από το σύστημα (ΕΣΗΔΗΣ) μετά την αποσφράγιση των προσφορών, δημιουργήθηκε σύγχυση αναφορικά με τις υποβληθείσες προσφορές.

Η ανωτέρω υποβολή των προσφορών από τις εταιρείες:....., αποτελεί παραβίαση των όρων της διακήρυξης.

(β) δεν έχουν υπολογίσει ορθά τις κρατήσεις σύμφωνα με τις απαιτήσεις της υπ'αριθμ. 11/2017 διακήρυξης και τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. Ακολουθεί η οικονομική ανάλυση:

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Παραβλέπουμε την παραβίαση του όρου περί υποβολής μηνιαίας οικονομικής προσφοράς.

1....., η προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα, ενώ φαίνεται να είναι η οικονομικά προσφερότερη (151.478,74€), έχει παραβεί (α) τους όρους περί τήρησης των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας. Ειδικότερα:

Για τις ανάγκες φύλαξης των Νοσοκομείων Πτολεμαΐδας και Κοζάνης, απαιτούνται: τέσσερις (4) φύλακες χ 8 ώρες (εργασίας την ημέρα) χ 7 εργάσιμες ημέρες = 224 h / 40 h 4 (εβδομαδιαίως) = 5,6 χ 2 Νοσοκομεία = 11,20 άτομα (ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν τα αναγάγει σε πλήρη απασχόληση).

Έτσι για να υπολογίσει (η.....) το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών για τις κατασκηνώσεις ΙΚΑ ή πιο ορθά με την χρήση του όρου της ισχύουσας νομοθεσίας ήτοι: υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, κάνει την ακόλουθη πράξη: 11,20 χ 20,00€ = 224,00 € (Το ποσό των 20€, ορίζεται από τη νομοθεσία για κάθε εργαζόμενο).

Έχοντας υπόψη την υπ' αριθμ. 63/24.10.2013 εγκύκλιο του ΙΚΑ [Διευκρινιστικές οδηγίες για την καταβολή της εργοδοτικής εισφοράς για τον Ειδικό Λογαριασμό Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.) που αποτελεί πόρο του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών του Ο.Α.Ε.Δ.] καθώς και την υπ' αριθμ. 60/2018 Απόφαση της ΑΕΠΠ η οποία απορρίπτει τους ισχυρισμούς εταιρείας που επικαλείται την μη πλήρη απασχόληση εργαζομένου – φύλακα και άρα δεν χρειάζεται να υπολογιστεί για την εισφορά των κατασκηνώσεων. Η ΑΕΠΠ, θεωρεί αδιάφορο το είδος της απασχόλησης των εργαζομένων (πλήρης, μερική ή εκ περιτροπής) και ορίζεται το ποσό των 20,00€ ως ποσό εισφοράς ανά εργαζόμενο.

Επομένως: ο σωστός υπολογισμός έπρεπε να είναι: 12 εργαζόμενοι χ 20,00€ = 240,00€ ετήσιο εφάπαξ ποσό.

(β) δεν έχει υπολογιστεί το ύψος των κρατήσεων που αντιστοιχούν στο ποσό της προσφοράς. Πιο συγκεκριμένα:

Α. Κράτηση υπέρ της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων: 151.478,74 * 0,06% = 90,89€ * 3% χαρτόσημο = 2,73€ * 20% ΟΓΑ χαρτόσημο = 0,55 €. Άρα

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

προσθέτοντας τα υπογραμμισμένα = 94,17€. Το συνολικό ποσό για την κράτηση υπέρ της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ ανέρχεται σε 94,17€.

Β. Κράτηση υπέρ Δημοσίου: $151.478,74 * 0,02\% = 30,29€ * 3\%$ χαρτόσημο = $0,91€ * 20\%$ ΟΓΑ χαρτόσημο = 0,18 €. Άρα προσθέτοντας τα υπογραμμισμένα = 31,39€. Το συνολικό ποσό για την κράτηση υπέρ Δημοσίου ανέρχεται σε 31,39€.

Γ. Κράτηση υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών: $151.478,74 * 0,06\% = 90,89€ * 3\%$ χαρτόσημο = $2,73€ * 20\%$ ΟΓΑ χαρτόσημο = 0,55 €. Άρα προσθέτοντας τα υπογραμμισμένα = 94,17€. Το συνολικό ποσό για την κράτηση υπέρ Α.Ε.Π.Π. ανέρχεται σε 94,17€.

Το συνολικό ποσό των ανωτέρω Α+ Β+ Γ = 219,73€.

Η κράτηση 2% (υπέρ του Κεφαλαίου Κοινωνικής και Ανθρωπιστικής Αντίληψης του Υπουργείου Υγείας και Κοινων. Αλληλεγγύης (άρθρο 3 εδ.ε΄περ.εε΄Ν.3580/2007). υπολογίζεται από το προσφερόμενο ποσό αφαιρώντας τις παραπάνω κρατήσεις:

$151.478,74€ - 219,73€ = 151.259.02€ * 2\% = 3.025,18€ * 3\% = 90,76€ * 20\% = 18,15€$. Προσθέτοντας τα υπογραμμισμένα: $3.134,09 + 219,73€ = 3.353,82€$.

$151.478,74€ - 3.353,82€ = 148.124,93€$.

Η....., υπολογίζει ως ποσό κρατήσεων ένα ποσό πολύ μικρότερο του νόμιμου & πραγματικού, με αποτέλεσμα εάν από το τελικό ποσό προσφοράς της αφαιρεθεί το πραγματικό ποσό των κρατήσεων, το εναπομείναν ποσό να μην επαρκεί για την κάλυψη του εργοδοτικού κόστους που η ίδια δηλώνει:

$119.709,316 € + 29.999,155€ + 224€ = 149.932,47€$.

Συνεπώς η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα:....., απορρίπτεται για τους ανωτέρω λόγους.

2....., η προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα ανέρχεται στο ποσό των: 151.906,80€. Αποτελεί την 2η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Έχει τηρήσει τους όρους και της διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, υπολογίζοντας 5,6 απασχολούμενους για κάθε Νοσοκομείο και με αναγωγή σε πλήρως εργαζομένους: έξι (6) φυσικά πρόσωπα. Έτσι για το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών για τις κατασκευασίες

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

ΙΚΑ ή υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, κάνει την ακόλουθη πράξη: έξι (6) φυσικά πρόσωπα για κάθε Νοσοκομείο δηλαδή δώδεκα (12) υπαλλήλους: $12 \times 20,00\text{€} = 240 \text{ €}$ (Το ποσό των 20€, ορίζεται από την νομοθεσία για κάθε εργαζόμενο).

Έχει υπολογίσει ορθά το ύψος των κρατήσεων που αντιστοιχούν στο ποσό της προσφοράς: (α) Υπέρ Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων

(β) Υπέρ Δημοσίου, (γ) Υπέρ Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών και (δ) Υπέρ της Ψυχικής Υγείας 2%.

Στο ποσό του Διοικητικού Κόστους, κόστους αναλωσίμων, κόστους δημοσίευσης και κόστους εξοπλισμού που ανέρχεται στο ποσό των 749,00€ καλύπτονται τα έξοδα της αρχικής δημοσίευσης των τοπικών εφημερίδων που είναι: 632,40€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (24%), καθώς και τα έξοδα για την έκδοση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης που αντιστοιχεί στο ποσό των: 189,88 €.

Συνεπώς, ο οικονομικός φορέας:..... που καταθέτει την 2^η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, σύμφωνα με την παραπάνω ανάλυση αναδεικνύεται ανάδοχος για την παροχή υπηρεσιών ΦΥΛΑΞΗΣ στο Γενικό Νοσοκομείο «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ»-«ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ».».

21. Επειδή σε συνέχεια των ανωτέρω, η αναθέτουσα, με το με αριθμό πρωτοκόλλου 7989/19.07.2018 έγγραφό της με θέμα: «Έκθεση απόψεων περί του αιτήματος αναστολής της διαγωνιστικής διαδικασίας εκ μέρους του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα:.....», το οποίο κοινοποιήθηκε στην Α.Ε.Π.Π. στις 20.07.2018, προς επίρρωση των όσων αναφέρονται στο προαναφερθέν πρακτικό της και με σκοπό την απόρριψη της ασκηθείσας προσφυγής, ισχυρίζεται επιπλέον, βάσιμα, τα ακόλουθα: «2....., έχει υποβάλλει καθόλα νόμιμη οικονομική προσφορά, έχει υπολογίσει εργοδοτικό κόστος σύμφωνο με το σύνολο των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας, έχει συνυπολογιστεί η εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών κατασκηνώσεων στο εργοδοτικό κόστος για το σύνολο των εργαζομένων ανεξαρτήτως του είδους της απασχόλησης, έχει

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

υπολογίσει κρατήσεις ενώ από το εναπομείναν ποσό υπερκαλύπτεται το κόστος δημοσιεύσεων της διακήρυξης το οποίο βαρύνει τον Ανάδοχο.

Ειδικότερα: η προσφορά του ανέρχεται στο ποσό των: 151.906,80€. Αποτελεί την 2^η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής. Έχει τηρήσει τους όρους και της διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, υπολογίζοντας 5,6 απασχολούμενους για κάθε Νοσοκομείο και με αναγωγή σε πλήρως εργαζομένους: έξι (6) φυσικά πρόσωπα. Έτσι για το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών για τις κατασκηνώσεις ΙΚΑ ή υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, κάνει την ακόλουθη πράξη: έξι (6) φυσικά πρόσωπα για κάθε Νοσοκομείο δηλαδή δώδεκα (12) υπαλλήλους: $12 \rho 20,00\text{€} = 240 \text{€}$ (Το ποσό των 20€, ορίζεται από την νομοθεσία για κάθε εργαζόμενο).

Έχει υπολογίσει ορθά το ύψος των κρατήσεων που αντιστοιχούν στο ποσό της προσφοράς: (α) Υπέρ Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (β) Υπέρ Δημοσίου, (γ) Υπέρ Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών και (δ) Υπέρ της Ψυχικής Υγείας 2%.

Στο ποσό του Διοικητικού Κόστους, κόστους αναλωσίμων, κόστους δημοσίευσης και κόστους εξοπλισμού που ανέρχεται στο ποσό των 749,00€ καλύπτονται τα έξοδα της αρχικής δημοσίευσης των τοπικών εφημερίδων που είναι: 632,40€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (24%), καθώς και τα έξοδα για την έκδοση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης που αντιστοιχεί στο ποσό των: 189,88 €.

Επιπλέον, θα θέλαμε να επισημάνουμε ότι η προσφορά της αναφερόμενης εταιρίας καλύπτει πλήρως και την δαπάνη έκδοσης της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης της σύμβασης. Ειδικότερα, σύμφωνα με την διακήρυξη 11/2017 και ειδικότερα το άρθρο 2.1.5 «Εγγυήσεις» «Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη - μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων ...». Σε σχέση με την έκδοση εγγυητικών επιστολών με τη σύσταση εγγυητικής παρακαταθήκης από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων σας παραπέμπουμε στην ιστοσελίδα του ΤΠ&Δ www.tpd.gr?cat=43, όπου ακολουθώντας τον σύνδεσμο «ΠΟΙΑ ΕΙΝΑΙ ΤΑ ΕΙΔΗ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΗΣ», εν συνεχεία «ΧΡΗΜΑΤΙΚΕΣ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΕΣ» και μετά «ΠΟΙΑ ΤΑ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΑ ΥΠΕΡ ΤΠ&Δ» βλέπουμε ότι «Καταβάλλονται δικαιώματα κατά τη σύσταση 5%ο επί του ποσού παρακαταθήκης (με ανώτερο ποσό τα €30,00)». Το ποσό που απομένει από την τελική προσφορά μετά την αφαίρεση του εργοδοτικού κόστους, των υπέρ τρίτων κρατήσεων και των εξόδων δημοσίευσης της διακήρυξης καλύπτει πλήρως και την συγκεκριμένη δαπάνη.

Συνεπώς, ο οικονομικός φορέας:..... που καταθέτει την δεύτερη 2^η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, σύμφωνα με την παραπάνω ανάλυση αναδεικνύεται ανάδοχος για την παροχή υπηρεσιών ΦΥΛΑΞΗΣ στο Γενικό Νοσοκομείο «ΜΑΜΑΤΣΕΙΟ»-«ΜΠΟΔΟΣΑΚΕΙΟ».

....., αναλύοντας την τρίτη 3^η κατά σειρά οικονομική προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα, παρατηρούμε τα ακόλουθα:

Η τελική προσφορά τηςανέρχεται στα €153.552,00.

Εργοδοτικό κόστος:

Στην προσφορά της δηλώνει ως ποσό που αντιστοιχεί στις αποδοχές του εργαζομένων ποσό €119.249,10 και ως ποσό εισφορών €29.883,82. Δεν δηλώνει τι ποσό έχει υπολογίσει ως εισφορά ΕΛΠΚ, αλλά θεωρώντας ότι έχει υπολογίσει το νόμιμο, δηλαδή €240,00. Οποιοδήποτε τυχόν μικρότερο ποσό θα καθιστά την προσφορά της απορριπτέα. Το άθροισμα των τριών αυτών ποσών είναι (119.249,10+29.883,82+240,00 =) 149.372,92€.

Κρατήσεις

Υπολογίζοντας τις κρατήσεις επί της συνολικής προσφοράς της....., βρίσκουμε:

A. ΕΑΑΔΗΣΥ (0,06%) €92,13 με χαρτόσημο (3%) €2,76 και ΟΓΑ χαρτοσήμου (20%) €0,55. Σύνολο €95,44.

B. ΑΕΠΠ (0,06%) όμοια με ανωτέρω δηλαδή σύνολο €95,44.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Γ. Δημοσίου (0,02%) €30,70 με χαρτόσημο (3%) €0,92 και ΟΓΑ χαρτοσήμου (20%) €0,18. Σύνολο €31,80.

Σύνολο των ανωτέρω A+B+Γ = 95,44 + 95,44 + 31,80 = 222,68.

Για τον υπολογισμό της κράτησης υπέρ Ψυχικής Υγείας θα αφαιρέσουμε από την συνολική τιμή τις έως τώρα κρατήσεις δηλαδή 153.552,00 - 222,68 = 153.299,32. Επί του ποσού αυτού θα υπολογιστεί η κράτηση 2% υπέρ Ψυχικής Υγείας δηλαδή:

Δ. Υπέρ ψυχικής Υγείας (2%) €3.065,99 με χαρτόσημο (3%) €91,98 και ΟΓΑ χαρτοσήμου (20%) €18,40. Σύνολο 3.176,37.

Σύνολο κρατήσεων (A+B+Γ+Δ=) 222,68 + 3.176,37 = 3.399,05.

Λοιπές δαπάνες

Αφαιρώντας από την τελική προσφορά της..... ΤΟ εργοδοτικό και τις κρατήσεις απομένει ΤΟ ποσό ΤΟ οποίο φέρεται να έχει υπολογίσει η εταιρία για τις λοιπές δαπάνες και είναι:

$153.552,00 - 149.372,92 - 3.399,05 = 780,03\text{€}$.

Αν από αυτό το ποσό αφαιρεθεί το ποσό του κόστους δημοσίευσης το οποίο βάση της διευκρίνησης ανέρχεται σε 632,40€ απομένει το ποσό των 147,63€.

Τώρα, εφαρμόζοντας τους υπολογισμούς που κάνει ηστον πίνακα στο τέλος της σελίδας 16 σχετικά με το κόστος των εγγυητικών.

ΕΤΑΙΡΙΑ	ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ (A)	ΥΨΟΣ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ (B) = A X 5%	ΚΟΣΤΟΣ ΑΔΙΑΙΡΕΤΟΥ ΤΡΙΜΗΝΟΥ (Γ) = B X 0,5%	ΣΥΝΟΛΟ ΚΟΣΤΟΣ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ Γ X 5 τρίμηνα
.....	153.552,00€	7.677,60€	38,39€	191,95€
.....				

Με βάση τους ισχυρισμούς της η προσφορά της ΔΕΝ καλύπτει το κόστος της εγγυητικής επιστολής!

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Η εγγυητική της με βάση τους υπολογισμούς της θα της κοστίσει 191,95€ ενώ όταν από την προσφορά της αφαιρεθούν το εργοδοτικό κόστος μαζί με τις Παιδικές κατασκηνώσεις και οι κρατήσεις το ποσό που απομένει είναι μόνο 147,63 Ευρώ.».

22. Επειδή εξάλλου, η υπ' αριθμ. 6/2016 απόφαση της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σχετικά με τον υπολογισμό των εύλογου διοικητικού κόστους στους δημόσιους διαγωνισμούς καθαριότητας/φύλαξης, αναφέρει χαρακτηριστικά τα εξής: «[...]. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων (ενν. Το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013), συνάγεται ότι στους διαγωνισμούς για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης και καθαριότητας, πρέπει να υπολογίζεται στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων (εργολάβων), πέραν των λοιπών, και ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, του εργολαβικού τους κέρδους καθώς και των αναλωσίμων.

[...]. Με δεδομένο ότι ο νόμος δεν καθορίζει σε κάποια διάταξή του το διοικητικό κόστος που θεωρείται εύλογο στους σχετικούς διαγωνισμούς, δεν κρίνεται σκόπιμο και οι αναθέτουσες αρχές στις διακηρύξεις που συντάσσουν για διαγωνισμούς υπηρεσιών φύλαξης ή/και καθαριότητας να αναγράφουν ως εύλογο συγκεκριμένο ποσοστό διοικητικού κόστους. Και τούτο και λόγω του ότι με τον τρόπο αυτό καθοδηγείται ο ανταγωνισμός, αλλά και διότι «ο προσδιορισμός εύλογου διοικητικού και εργολαβικού κέρδους για την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ανάγεται στον τρόπο άσκησης της επιχειρηματικής δραστηριότητας της παρεμβαίνουσας η οποία διαμόρφωσε την οικονομική προσφορά της κατά την ελεύθερη κρίση της, αναλαμβάνοντας και το βάρος του επιχειρηματικού κινδύνου κατά τη διαμόρφωση της τιμής της προσφοράς της» (ΔΕΛ 19/2011). Τα κόστη δηλ αυτά εξαρτώνται από την φύση και το μέγεθος της συγκεκριμένης σύμβασης, το μέγεθος, τις συνθήκες οργάνωσης και τις δυνατότητες εκάστου προσφέροντος κλπ. Επιπλέον, με δεδομένο ότι η συντριπτική πλειοψηφία των διαγωνισμών για υπηρεσίες καθαριότητας ή φύλαξης διενεργείται επί τη βάση του κριτηρίου ανάθεσης αυτού της

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

χαμηλότερης τιμής, οι διαγωνιζόμενες εταιρείες (εργολάβοι) καταβάλουν κάθε δυνατή προσπάθεια συμπίεσης του λειτουργικού κόστους εκτέλεσης του έργου που αναλαμβάνουν. Φυσικά κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης κατά το άρθρο 8 του ΠΔ 60/07, έχουν εκτιμηθεί από την Αναθέτουσα Αρχή όλες οι σχετικές παράμετροι (εργατικό κόστος, εκτιμώμενο διοικητικό κόστος, αναλώσιμα, εργολαβικό κέρδος κλπ).».

23. Επειδή ακολούθως, όπως προκύπτει από τα διαλαμβανόμενα στην ανωτέρω απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., αλλά και τη σχετική διάταξη του Ν. 3863/2010, καίτοι αναγνωρίζεται πράγματι ο υποχρεωτικός χαρακτήρας του υπολογισμού ενός εύλογου διοικητικού κόστους και μάλιστα σε ξεχωριστό κονδύλι της υποβαλλόμενης προσφοράς του υποψηφίου, στους διαγωνισμούς φύλαξης και καθαριότητας, εντούτοις ο νόμος δεν καθορίζει ένα αντικειμενικό και οριζόντια εφαρμοζόμενο κριτήριο υπολογισμού του εύλογου διοικητικού κόστους. Αντιθέτως, καταλείπει την πρωτοβουλία και τα μέσα υπολογισμού του στον ίδιο τον προσφέροντα, ο οποίος στηριζόμενος σε όλως υποκειμενικά κριτήρια που σχετίζονται με τη φύση και το μέγεθος της σύμβασης, το μέγεθος, τις συνθήκες οργάνωσης και τις δυνατότητες εκάστου προσφέροντος, την επιχειρηματική του πολιτική, κλπ. οφείλει να προβεί στον υπολογισμό του εύλογου διοικητικού κόστους, συμπιέζοντας μάλιστα στους καθαρά μειοδοτικούς διαγωνισμούς, με κριτήριο κατακύρωσης αποκλειστικά την χαμηλότερη τιμή, όπως εν προκειμένω, το λειτουργικό κόστος εκτέλεσης της σύμβασης που αναλαμβάνουν. Κατά συνέπεια, το μοναδικό κριτήριο για την ορθότητα και την αλήθεια των υπολογισμών του κάθε υποψηφίου οικονομικού φορέα, είναι να καθίσταται ελέγξιμο και επαληθεύσιμο από την πλευρά της αναθέτουσας. Έχει δε κριθεί νομολογιακά ότι στο εργοδοτικό κόστος προστίθεται υποχρεωτικά και το αναγκαίο επιπλέον κόστος παροχής της υπηρεσίας. Τούτο δε ευλόγως, ώστε να αποτρέπεται αφενός η έμμεση καταστρατήγηση της επί ποινή αποκλεισμού της προσφοράς υποχρεώσεως του αναδόχου να προσφέρει τιμή, η οποία καλύπτει πραγματικά και όχι πλασματικά το κόστος των αμοιβών και της ασφάλισως του προσωπικού και αφετέρου της επίσης επί ποινή αποκλεισμού τιθέμενης

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

υποχρέωσης του να μην εφαρμόζει πολιτική τιμών κάτω του πραγματικού κόστους (ΕΑ ΣΤΕ 1255/2009). Ομοίως έχει κριθεί (ΕΑ ΣΤΕ 328/2013 και 198/2013) ότι η οικονομική προσφορά διαγωνιζόμενου σε συμβάσεις υπηρεσιών φύλαξης ή/και καθαριότητας δεν μπορεί, κατά κοινή αντίληψη, να συντίθεται μόνο από το κόστος της μισθοδοσίας του προσωπικού που θα ασχοληθεί στην παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών, αλλά θα πρέπει να περιλαμβάνει και το λειτουργικό (διοικητικό) κόστος, καθώς επίσης και να καταλείπει και κάποιο περιθώριο κέρδους, ώστε να μην θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σχετικής συμβάσεως (ΕΑ ΣΤΕ 675/2002, 272/2008, 1257, 1262, 1297 και 1299/2009, 970/2010). Αντίστοιχα, έχει κριθεί από το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΛΣυν 1068/2018) ότι κατά την έννοια των σχετικών διατάξεων, στις διακηρύξεις των δημόσιων διαγωνισμών για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού, ζητείται από τους συμμετέχοντες να εξειδικεύουν στην προσφορά τους τα στοιχεία που συνθέτουν το προσφερόμενο από αυτούς τίμημα (στοιχεία α΄ έως στ΄ της παρ. 1 του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010), ώστε να καθίσταται ελέγξιμο το ύψος της οικονομικής προσφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της υπηρεσίας, προκειμένου, ακολούθως, να ελέγχεται από την αναθέτουσα αρχή ότι διασφαλίζονται τα εργασιακά και ασφαλιστικά δικαιώματα των εργαζομένων στις εταιρείες που παρέχουν τις υπηρεσίες αυτές (ΕΛΣυν Τμ. VI 4712/2015). Επιπλέον, η προαναφερθείσα απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., καταλήγει ότι: *«Επομένως, οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαριότητας (και φύλαξης) στην προσφορά τους, κατά την ρητώς εκπεφρασμένη με τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/10 βούληση του νομοθέτη, «...πρέπει να υπολογίζουν εύλογο - και κατά συνεκδοχή ελέγξιμο από τις αναθέτουσες αρχές, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής και τις παρεχόμενες από τις προσφέρουσες εταιρείες εξηγήσεις (πρβλ. ΣΤΕ 198/2013, Δ. Εφ. Θεσσαλ. 344/2012), ποσοστό διοικητικού κόστους και εργολαβικού κέρδους» (ΕΛΣυν Τμ. IV 150/2014). Επιπλέον, το κόστος αμοιβής των εργαζομένων επιβάλλεται να μην υπολείπεται του οριζομένου στην οικεία συλλογική σύμβαση εργασίας ή στην εθνική γενική συλλογική σύμβαση εργασίας, ενώ το ποσοστό του διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών των προσφερόντων πρέπει να είναι όχι μηδαμινό, η δε*

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

προσφορά θα πρέπει επιπλέον να ενσωματώνει και ένα εύλογο και όχι μηδαμινό ποσοστό αναλώσιμων, εργολαβικού κέρδους καθώς και τις νόμιμες κρατήσεις (ΔεφΘεσσαλ 339/2013).». Όπως άλλωστε προκύπτει συμπερασματικά και από την ίδια την απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. αφενός δεν προβλέπεται σε κάποια διάταξη νόμου το εύλογο, αριθμητικά, ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής υπηρεσιών φύλαξης ή/και καθαριότητας και αφετέρου ο προσφέρων οικονομικός φορέας στις περιπτώσεις διαγωνισμών για παροχή υπηρεσιών φύλαξης/καθαριότητας είναι αυτός που υποχρεούται να περιλάβει στην προσφορά του ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους, αναλωσίμων καθώς και εργολαβικού κέρδους, το οποίο θα κρίνεται από την κοινή πείρα και λογική. Εξάλλου, όπως υποστηρίζει και η παρεμβαίνουσα με την ασκηθείσα παρέμβασή της, οι υπολογισμοί της για την υποβληθείσα από αυτήν προσφορά σε σχέση με το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, τις προβλεπόμενες νόμιμες κρατήσεις και το εύλογο διοικητικό κόστος ανάληψης της σύμβασης, σε αντίθεση με τα διαλαμβανόμενα στην κρινόμενη προσφυγή, βασίστηκαν στις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας προς τις οποίες συμμορφώνεται πλήρως η προσφορά της. Συγκεκριμένα, η παρεμβαίνουσα αναφέρει τα εξής: «Σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές της διακήρυξης με αριθμό 11/2017 καθένα εκ των δύο Νοσοκομείων θα φυλάσσεται με δύο 8ωρες βάρδιες στο πρωινό ωράριο, μία 8ωρη βάρδια στο απογευματινό ωράριο και μία 8ωρη βάρδια στο απογευματινό ωράριο. Ακολουθεί η ανάλυση του εργοδοτικού κόστους για ένα Νοσοκομείο, καθώς τα δύο Νοσοκομεία Φυλάσσονται με τον ίδιο τρόπο και συνεπώς το εργοδοτικό κόστος θα είναι ίδιο και για τα δύο.

Για την κάλυψη των αναγκών φύλαξης ενός Νοσοκομείου θα απαιτηθούν 5,6 άτομα (με αναγωγή σε πλήρως απασχολούμενους), δηλαδή θα απασχοληθούν συνολικά 6 φυσικά πρόσωπα.

Συγκεκριμένα, οι συνολικές εβδομαδιαίες ώρες εργασίας σύμφωνα με την νομοθεσία, είναι 40 ώρες ανά εργαζόμενο (Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας 1984).

A. Υπολογισμός βασικών ετήσιων αποδοχών εργαζομένων

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Στα πλαίσια μίας εβδομάδας οι ώρες φύλαξης ανέρχονται στις 224 (7 ημέρες Δευτέρα έως Κυριακή κατά τις οποίες παρέχονται 4 βάρδιες = $4 \cdot 8 \cdot 7 = 224$ ώρες). Συνεπώς, για την κάλυψη των αναγκών φύλαξης με τήρηση ταυτόχρονα των διατάξεων της Εργατικής Νομοθεσίας πρέπει να απασχοληθούν $224 / 40 = 5,6$ άτομα (αναγωγή σε πλήρως απασχολούμενους).

Σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές της διακήρυξης το προσωπικό που θα απασχοληθεί θα είναι ηλικίας άνω των 25 ετών με 0-3 έτη προϋπηρεσίας. Σύμφωνα με τα όσα ισχύουν ο μικτός μισθός του εργαζομένου άνω των 25 ετών με 0-3 έτη προϋπηρεσίας ανέρχεται στα 586,08 ευρώ.

Επομένως, το βασικό εργοδοτικό κόστος για ένα έτος μη συμπεριλαμβανομένων προσαυξήσεων, άδειας, δώρων και επιδόματος άδειας και εργοδοτικών εισφορών για ένα έτος ανέρχεται σε $586,08 \cdot 5,6 \cdot 12 = 39.384,58$ ευρώ (ποσό Α).

Β. Υπολογισμός ετήσιων προσαυξήσεων για νυχτερινή εργασία και εργασία κατά τις Κυριακές και Αργίες

Για τον υπολογισμό του επιπλέον κόστους που αφορά στην νυχτερινή εργασία και την εργασία κατά τις Κυριακές και Αργίες θα χρειαστεί να υπολογιστεί το κόστος ώρας. Όπως αναφέρθηκε ανωτέρω ο μικτός μισθός ανέρχεται στα 586,08 Ευρώ. Το κόστος ώρας ανέρχεται σε $586,08 / 25 \cdot 6 / 40 = 3,52$ Ευρώ (για τον τρόπο υπολογισμού του ωρομισθίου αντί άλλων υπ' αρ. πρωτ. 1245/7-1-2013 έγγραφο της Επιθεώρησης Δράμας).

Σύμφωνα με την Νομοθεσία, για την εργασία κατά τις νυχτερινές ώρες (22⁰⁰-06⁰⁰) καταβάλλεται προσαυξημένη αμοιβή κατά 25% (18310/46 Κοινή Υπουργική Απόφαση). Τις ώρες εκείνες παρέχονται σε κάθε Νοσοκομείο 8 ώρες φύλαξης ανά ημέρα. Άρα θα πρέπει να υπολογιστεί προσαύξηση 25% για 365 ημέρες * 1 βάρδια ημερησίως * 8 ώρες ανά βάρδια = 2.920 ώρες.

Επίσης, η εργασία κατά τις επίσημες Αργίες (σύμφωνα με το βασιλικό διάταγμα 748/1966 αυτές είναι οι: 25η Μαρτίου, 28η Οκτωβρίου, 15η Αυγούστου, Δευτέρα του Πάσχα, 25η Δεκεμβρίου, 1η Μαΐου) και τις Κυριακές, για όλες τις ώρες αμείβεται με προσαύξηση 75% (8900/46 Κοινή Υπουργική Απόφαση). Από τις 365 ημέρες που υπάρχουν στο έτος, οι 58 είναι Κυριακές και επίσημες Αργίες

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

(52 Κυριακές και 6 επίσημες Αργίες που θεωρούμε ότι πέφτουν σε ημέρα Δευτέρα με Παρασκευή -όχι Κυριακή, καθώς δεν γνωρίζουμε τον χρόνο έναρξης της σύμβασης). Κατά τις Κυριακές και Αργίες παρέχονται σε κάθε Νοσοκομείο 4 βάρδιες ημερησίως, των 8 ωρών έκαστη. Επομένως, πρέπει να υπολογιστεί προσαύξηση 75% για 58 ημέρες * 4 βάρδιες ημερησίως * 8 ώρες ανά βάρδια = 1.856 ώρες.

1. υπολογισμός προσαυξήσεων για νυχτερινή εργασία: Όπως είπαμε παραπάνω το βασικό κόστος ώρας είναι 3,52 ευρώ. Οι ώρες που επιδέχονται προσαύξηση νυκτερινής εργασίας 25% είναι 2.920. Η προσαύξηση 25% στο βασικό κόστος ώρας είναι $3,52 * 25\% = 0,88$ ευρώ. Άρα, $2.920 \text{ ώρες} * 0,88 \text{ ευρώ} = 2.569,60$ ευρώ για ένα έτος.

2. υπολογισμός προσαυξήσεων για εργασία κατά τις Κυριακές-Αργίες: Οι ώρες που επιδέχονται προσαύξηση Κυριακών - αργιών 75% είναι 1.856. Η προσαύξηση 75% στο βασικό κόστος ώρας είναι $3,52 * 75\% = 2,64$ ευρώ. Άρα, $1.856 \text{ ώρες} * 2,64 \text{ ευρώ} = 4.899,84$ ευρώ για ένα έτος.

Επομένως το κόστος των προσαυξήσεων για ένα έτος ανέρχεται στα $2.569,60 + 4.899,84 = 7.469,44$ ευρώ (ποσό Β).

Διαιρώντας το ανωτέρω ποσό των ετήσιων προσαυξήσεων δια 12 μήνες και δια 5,6 που είναι τα άτομα στα οποία θα επιμερίζεται η δαπάνη προκύπτει το μηνιαίο ανά άτομο κόστος προσαυξήσεων που είναι 111,15 ευρώ.

Γ. Υπολογισμός Δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα και Επίδοματος Αδείας
Τα Δώρα εορτών καθώς και το επίδομα αδείας υπολογίζονται βάση των καταβαλλόμενων αποδοχών στις οποίες περιλαμβάνονται και οι προσαυξήσεις για νυχτερινή εργασία και για εργασία κατά τις Κυριακές και Αργίες (Υπουργική Απόφαση 19040/1981, Ν. 3302/2004).

Όπως αναφέρθηκε ανωτέρω οι μηνιαίες ανά άτομο προσαυξήσεις ανέρχονται σε 111,15 Ευρώ. Συνεπώς, το σύνολο του μηνιαίου μισθού με προσαυξήσεις ανέρχεται στα $586,08 + 111,15 = 697,23$ Ευρώ. Με βάση αυτό το ποσό θα υπολογιστούν το Επίδομα αδείας και τα Δώρα.

1 .Επίδομα αδείας

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Το επίδομα αδείας ισούται με μισό μισθό (N.4504/66), για όσους έχουν εργαστεί όλο το έτος. Συνεπώς, θα είναι $697,23 / 2 = 348,62$ Ευρώ ανά άτομο, ήτοι 1.952,27 ευρώ συνολική ετήσια δαπάνη για τους 5,6 εργαζόμενους (ποσό i).

Η αντίστοιχη μηνιαία ανά άτομο δαπάνη για Επίδομα Αδείας ανέρχεται στα 29,05 ευρώ. Στα Δώρα εορτών συνυπολογίζεται αναλογία του επιδόματος αδείας το οποίο αποτελεί τακτικές αποδοχές (Υπουργική Απόφαση 19040/1981). Για την ενσωμάτωση του επιδόματος αδείας στα δώρα εορτών, αυτά προσαυξάνονται με τον συντελεστή επιδόματος αδείας που ανέρχεται σε ποσοστό 4,1666% (0,50 του μισθού / 12 μήνες) (έγγραφο Υπουργείου Εργασίας 17828/11.10.89).

2. Δώρο Πάσχα: το Δώρο Πάσχα ισούται με μισό μηνιαίο μισθό και προσαυξάνεται κατά τον συντελεστή του Επιδόματος Αδείας. Συνεπώς, το Δώρο Πάσχα είναι: $697,23 / 2 * 1,0416666 = 363,14$ Ευρώ ανά άτομο, ήτοι 2.033,58 ευρώ συνολική ετήσια δαπάνη για τους 5,6 εργαζόμενους (ποσό ii).

Η αντίστοιχη μηνιαία ανά άτομο δαπάνη για Δώρο Πάσχα ανέρχεται στα 30,26 ευρώ.

3. Δώρο Χριστουγέννων: το Δώρο Χριστουγέννων ισούται με έναν μηνιαίο μισθό και προσαυξάνεται με συντελεστή του Επιδόματος Αδείας. Συνεπώς, το Δώρο Χριστουγέννων είναι $697,23 * 1,041666 = 726,28$ Ευρώ ανά άτομο, ήτοι 4.067,17 ευρώ συνολική ετήσια δαπάνη για τους 5,6 εργαζόμενους (ποσό ii).

Η αντίστοιχη μηνιαία ανά άτομο δαπάνη για Δώρο Χριστουγέννων ανέρχεται στα 60,52 ευρώ.

Συνεπώς, η συνολική δαπάνη για Δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα είναι ίση με το άθροισμα των ποσών I, ii και iii και ισούται με $(4.067,17 + 2.033,58 + 1.952,27 =) 8.053,02$ ευρώ (ποσό Γ)

Δ. Κόστος αντικατάστασης αδειών

Οι εργαζόμενοι δικαιούνται για το σύνολο του πρώτου έτους εργασίας τους 20 ημέρες άδειας ή σε περίπτωση που δεν εργαστούν για το σύνολο του έτους αναλογία με βάση το διάστημα που εργάστηκαν (N. 3302/2004). Στην περίπτωση μας ο κάθε εργαζόμενος δικαιούται 20 ημέρες άδειας. Άρα οι 5,6 εργαζόμενοι δικαιούνται συνολικά $20 * 5,6 = 112$ ημέρες άδειας στις οποίες δεν

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

υπολογίζονται οι ημέρες εβδομαδιαίας ανάπαυσης (ρεπό). Οι 112 ημέρες αντιστοιχούν σε $112 * 8$ ώρες εργασίας ανά ημέρα = 896 ώρες. Σύμφωνα με το υπ' αρ. πρωτ. 1245/7-1-2013 έγγραφο της Επιθεώρησης Δράμας, οι μηνιαίες ώρες εργασίας ενός εργαζομένου είναι 166,67. Άρα για την κάλυψη των αδειών θα χρειαστούμε $896 \text{ ώρες} / 166,67 = 5,38$ μήνες εργασίας. Σε αυτό πρέπει να προσθέσουμε και την άδεια που προκύπτει από την εργασία του αντικαταστάτη δηλαδή $20 / 12 * 5,38$ μήνες εργασίας = 8,97 = 9 ημέρες άδειας. Άρα έχουμε $112 + 9 = 121 * 8$ ώρες = 968 ώρες / $166,67 = 5,81$ μήνες. Δηλαδή, το άτομο που θα απασχοληθεί για την αντικατάσταση των αδειών του βασικού προσωπικού θα αμειφθεί για 5,81 μήνες.

Το μηνιαίο κόστος του αντικαταστάτη (ο οποίος επίσης θα δικαιούται Δώρα Εορτών και επίδομα αδείας) προκύπτει από το γινόμενο του μηνιαίου κόστους του αντικαταστάτη επί του χρόνου εργασίας του. Το μηνιαίο κόστος είναι το άθροισμα μισθός + επίδομα αδείας + Δώρα Πάσχα-Χριστουγέννων. Δηλαδή $586,08 + 29,05 + 30,26 + 60,52 = 705,91$ ευρώ. Συνεπώς, $705,91 * 5,81$ μήνες = 4.101,34 ευρώ. Συνεπώς για η ετήσια δαπάνη για την αντικατάσταση αδειών ανέρχεται στα 4.101,34 Ευρώ (ποσό Δ).

Οι πάσης (ρύσεως αποδοχές των εργαζομένων της φύλαξης ενός Νοσοκομείου είναι το άθροισμα των ποσών Α, Β, Γ, και Δ και ανέρχεται στα 59.008,38 Ευρώ. Στο ποσό αυτό θα πρέπει να υπολογιστούν και οι εισφορές που ο εργοδότης θα πρέπει να καταβάλει στον ασφαλιστικό φορέα (εισφορές εργοδότη) το ποσοστό των οποίων ανέρχεται σε 25,06%. Συνεπώς είναι $59.008,38 * 25,06\% = 14.787,50$ Ευρώ.

Επίσης, ο εργοδότης θα κληθεί να καταβάλει μαζί με τις εργοδοτικές εισφορές μηνός Αυγούστου, την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων η οποία ανέρχεται σε ποσό 20 Ευρώ ανά εργαζόμενο, ανεξάρτητα από το καθεστώς απασχόλησής του (πλήρης ή εκ περιτροπής ή μερική). Για τα 6 φυσικά πρόσωπα που θα απασχολούνται σε κάθε Νοσοκομείο η εν λόγω εισφορά ανέρχεται στα $6 * 20 = 120$ Ευρώ.

Επομένως το σύνολο των εργοδοτικών εισφορών (για το ένα Νοσοκομείο πάντα) σε $14.787,50 + 120,00 = 14.907,50$ Ευρώ.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Με βάση τα ανωτέρω το συνολικό εργοδοτικό κόστος για κάθε Νοσοκομείο ανέρχεται στα 73.915,88 Ευρώ (59.008,38 + 14.907,50), ενώ για το σύνολο της φύλαξης (ήτοι για τα δύο Νοσοκομεία) ανέρχεται στα 147.831,76 Ευρώ.

2.5. Εντελώς επικουρικά, σε σχέση με τις αναφορές της καθής στις νόμιμες κρατήσεις και στο διοικητικό κόστος, αναφέρουμε τα ακόλουθα:

- Όσον αφορά τις νόμιμες κρατήσεις τονίζουμε ότι η καθής δεν αμφισβητεί τη νομιμότητα του υπολογισμού των σχετικών ποσών, όπως εκτίθεται στην οικονομική προσφορά μας, βάσει της οποίας οι νόμιμες κρατήσεις για την εκτέλεση της σύμβασης θα ανέλθουν στο ποσό των 3.254.06 Ευρώ (βλ. σ. 15 της προσφυγής). Απλώς, από τον πίνακα που παραθέτει προκύπτει ότι αν γινόταν δεκτή η δική της προσφορά, που ήταν υψηλότερη, θα υπόκειτο σε ελαφρώς υψηλότερες κρατήσεις (3.289,30 Ευρώ), εξαιτίας του γεγονότος ότι οι κρατήσεις υπολογίζονται αναλογικά με την αξία της σύμβασης. Συνεπώς, η αναφορά της καθής στις νόμιμες κρατήσεις δεν έχει καμία απολύτως έννομη συνέπεια.

- Όσον αφορά το ελάχιστο διοικητικό κόστος, σημειώνουμε ότι με την προσφορά μας δηλώσαμε ως ελάχιστο διοικητικό κόστος το ποσό των Ευρώ 749, ενώ η καθής δεν εξειδίκευσε το σχετικό ποσό στην προσφορά της, περιοριζόμενη να αναφέρει ότι η συνολική προσφορά της περιλαμβάνει το διοικητικό κόστος.

Το διοικητικό κόστος για την εκτέλεση της σύμβασης περιλαμβάνει το κόστος δημοσίευσης της διακήρυξης και το κόστος της εγγυητικής επιστολής, όπως συνομολογεί η καθής στον πίνακα της σ. 7 της προσφυγής. Σχετικώς, διευκρινίζουμε ότι η καθής, όπως αναφέρει ρητά, περιλαμβάνει για την επιχείρησή της στο διοικητικό κόστος το κόστος εισφοράς υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων, το οποίο εμείς υπολογίζουμε νόμιμα ως εργατικό κόστος.

Το κόστος της δημοσίευσης της διακήρυξης ανέρχεται στο Ευρώ 632,40, όπως συνομολογεί η καθής στην προσφυγή. Εντούτοις, το ελάχιστο κόστος εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης σε καμία περίπτωση δεν ανέρχεται σε Ευρώ 189,88 Ευρώ, όπως εσφαλμένα ισχυρίζεται η καθής. Αντίθετα, η σύμφωνα με τον όρο 2.1.5 της διακήρυξης (εγγυήσεις), οι εγγυητικές επιστολές μπορούν να

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατέθεση σ' αυτό του αντίστοιχου ποσού. Το κόστος έκδοσης του εν λόγω γραμματίου ανέρχεται, κατ' ανώτατο ποσό, στα 30 Ευρώ, όπως προκύπτει από την ιστοσελίδα του οργανισμού (βλ. την ηλεκτρονική διεύθυνση <http://www.tpd.gr/?cat=43> ακολούθως επιλογή του συνδέσμου στη φράση «ΠΟΙΑ ΕΙΝΑΙ ΤΑ ΕΙΔΗ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΗΣ;», εν συνεχεία επιλογή του συνδέσμου «ΧΡΗΜΑΤΙΚΕΣ ΠΑΡΑΚΑΤΑΘΗΚΕΣ» και τέλος επιλογή του συνδέσμου «ΠΟΙΑ ΤΑ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΑ ΥΠΕΡ Τ.Π.&Δ.;»).

Βάσει των ανωτέρω, αποδεικνύεται πλήρως ότι το ποσό που δηλώσαμε ως διοικητικό κόστος εκτέλεσης της σύμβασης (749 Ευρώ) υπερκαλύπτει με βεβαιότητα το ελάχιστο σχετικό κόστος, που ανέρχεται σε 662,40 Ευρώ (632,40 για δημοσίευση προκήρυξης + 30 για γραμμάτιο παρακαταθήκης ΤΠΔ).

Από όλα τα ανωτέρω, προκύπτει ανεπιφύλακτα ότι η προδικαστική προσφυγή είναι απαράδεκτη και, σε κάθε περίπτωση αβάσιμη και πρέπει να απορριφθεί και ότι η προσφορά μας ήταν νόμιμη και κάλυπτε το ελάχιστο εργοδοτικό κόστος αλλά και το συνολικό ελάχιστο κόστος που απαιτείται για την εκτέλεση της σύμβασης.». Κατά συνέπεια, όπως υποστηρίζει βάσιμα και η παρεμβαίνουσα και εκθέτει αναλυτικά στην ασκηθείσα παρέμβασή της, έχει πράγματι συνυπολογίσει και συμπεριλάβει κατ' αναλογία τόσο το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, τις προβλεπόμενες νόμιμες κρατήσεις, αλλά και το εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους, όπως αναλυτικά αναφέρει στις σελ. 5-12 της παρέμβασής της, τα οποία δεν υπολείπονται του προβλεπόμενου νόμιμου κατώτατου εργατικού κόστους (πρβλ. ΔεφΑθ 248/2018).

24. Επειδή άλλωστε, όπως ήδη αναφέρθηκε ανωτέρω, στο αυτό συμπέρασμα συνηγορεί και η ίδια η απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αναφέρει ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να λαμβάνει υπόψη της την τρέχουσα περίοδο δημοσιονομικής κρίσης αλλά και το ότι το εργοδοτικό όφελος δεν είναι πάντα δυνατόν να αποτιμηθεί χρηματικά μέσα στα στενά όρια μιας οικονομικής προσφοράς, με την επιφύλαξη ότι πρέπει να προσκομίζονται από τις διαγωνιζόμενες εταιρείες εμπειριστατωμένα στοιχεία, τα οποία να ερεϊδονται σε συγκεκριμένα δεδομένα, ώστε να εξαχθεί μια ασφαλής αξιολογική κρίση

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

(ΔεφΘεσσαλ. 873/2012). Συνεπώς δεν θα έπρεπε να συνιστά επαρκή δικαιολογία από μόνη της, για μηδαμινές λειτουργικές δαπάνες ή ασήμαντα ποσά κέρδους, η επίκληση της οικονομικής κρίσης ούτε το ότι κριτήριο κατακύρωσης του διαγωνισμού είναι η χαμηλότερη τιμή (ΔεφΠειρ 50/2013 (Ασφ.), ΕΑ ΣτΕ 1079/2009). Πρέπει λοιπόν, η αναθέτουσα αρχή να προβαίνει σε ουσιαστική και όχι τυπική διερεύνηση του εύλογου διοικητικού κόστους και του προσδοκώμενου εργολαβικού κέρδους, όπως αυτό αποτυπώνεται στο περιεχόμενο των προσφορών των υποψηφίων οικονομικών φορέων. Σύμφωνα άλλωστε με πάγια νομολογιακή προσέγγιση, όπως εκτέθηκε και ανωτέρω στη σκέψη 23, το εργολαβικό κέρδος δεν δύναται να θεωρηθεί εύλογο μόνο όταν αυτό είναι σχεδόν μηδενικό και δεν αφήνει κανένα περιθώριο κέρδους, κατά τρόπο ώστε να θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σχετικής συμβάσεως (ΕΑ ΣτΕ 675/2002, 272/2008, 1257, 1262, 1297 και 1299/2009, 970/2010). Περαιτέρω, όπως έχει νομολογηθεί εκτός του ότι με τη διακήρυξη του διαγωνισμού δεν ορίζεται ένα προκαθορισμένο ποσό ή κάποιο ελάχιστο αποδεκτό ποσοστό διοικητικού κόστους, ο προσδιορισμός έστω και μικρού σχετικά διοικητικού κόστους, για την παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών ανάγεται στον τρόπο άσκησης της επιχειρηματικής δραστηριότητας της παρεμβαίνουσας, η οποία διαμόρφωσε την οικονομική της προσφορά κατά την ελεύθερη κρίση της, αναλαμβάνοντας και το βάρος του επιχειρηματικού κινδύνου κατά τη διαμόρφωση της τιμής της προσφοράς της και δεν παραβιάζει άνευ ετέρου τους κανόνες του ανταγωνισμού. Εξάλλου, το γεγονός ότι κάποιος διαγωνιζόμενος έχει καταρτίσει την οικονομική του προσφορά κατά τρόπο, που ενδεχομένως δεν συμπίπτει με τον τρόπο που αξιολογεί την προσφορά του άλλος ανταγωνιστής του, χωρίς όμως να αποκλίνει από τις διατάξεις της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, όπως εν προκειμένω, δεν σημαίνει άνευ άλλου τινός ότι η προσφορά καθίσταται απορριπτέα, καθόσον η διαφοροποίηση, επ' ωφελεία του προσφέροντα, του τρόπου υπολογισμού του κόστους, ανάγεται στην ευχέρεια που διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι να οργανώνουν κατά τρόπο θεμιτό την επιχειρηματική τους δραστηριότητα για την κάλυψη των απαιτήσεων της διακήρυξης και να διαμορφώνουν κατάλληλα την οικονομική τους

προσφορά, ενόψει μάλιστα και της φύσεως του διαγωνισμού, ως διαδικασίας της οποίας η έκβαση εξαρτάται ή επηρεάζεται ουσιωδώς από το ύψος των οικονομικών προσφορών (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 272/2008).

25. Επειδή, κατά συνέπεια, όπως προέκυψε από τα ανωτέρω εκτεθέντα, η προσφεύγουσα αιτιολόγησε πλήρως και επαρκώς κατά την κρίση του Κλιμακίου, τους λόγους που οδηγήθηκε σε τέτοιο βαθμό στη συμπίεση του εργολαβικού ανταλλάγματος που προσδοκά από την ανάληψη της εν λόγω σύμβασης, βάσει υποκειμενικών κριτηρίων, τα οποία ωστόσο κρίνονται αρκούντως επαληθεύσιμα και υποστηρίξιμα ως προς την ορθότητα και την αλήθεια τους, ενώ ο έλεγχος της σκοπιμότητας εφαρμογής των συγκεκριμένων κριτηρίων εκ μέρους της προσφεύγουσας, εκφεύγει των άκρων ορίων της διακριτικής ευχέρειας της αναθέτουσας αρχής. Ομοίως, όπως απέδειξε και η ίδια η παρεμβαίνουσα, αλλά συνομολόγησε και η αναθέτουσα, η εταιρεία «.....» δεν παραβίασε τις διατάξεις για τα κατώτατα νόμιμα όρια του εργατικού κόστους στο πλαίσιο της υποβληθείσας από αυτήν προσφοράς. Δεδομένης δε και της θέσης που λαμβάνουν τα ελληνικά δικαστήρια κατά την κρίση τους περί του εύλογου εργολαβικού κέρδους, υπό το πρίσμα της προσέγγισης ότι δεν υπάρχει ένα αντικειμενικό κριτήριο ούτε ορίζεται ρητά ποιο περιθώριο κέρδους κρίνεται εύλογο αντικειμενικά και για απροσδιόριστο αριθμό συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή περιορίζεται αποκλειστικά στον έλεγχο των κριτηρίων που επιλέχθηκαν από τον προσφέροντα οικονομικό φορέα, μόνο για την απόδειξη της επαλήθευσης και της αλήθειας των στοιχείων που δηλώθηκαν με την προσφορά του. Δεν μπορεί όμως σε καμία περίπτωση, η αναθέτουσα να υπεισέλθει σε αξιολογικές κρίσεις επί παραδείγματι περί των επιχειρηματικών επιλογών, ενός συγκεκριμένου οικονομικού φορέα, εντός των πολύ συγκεκριμένων πλαισίων της κατά περίπτωση διεξαγωγής ενός διαγωνισμού, με απολύτως προσδιορισμένα δεδομένα, καθώς κάτι τέτοιο θα υπερέβαινε τα άκρα όρια της ευχέρειας που εκ του νόμου της αναγνωρίζεται (ΕΛΣυν Τμ. IV 24/2015, 32/2015 και 150/2014). Λαμβάνοντας τέλος υπόψη, ότι ακόμα και ένα πολύ μικρό περιθώριο κέρδους, όπως αναλυτικά αιτιολογήθηκε από την παρεμβαίνουσα, δεν συνιστά αφεαυτού λόγο και αιτία αποκλεισμού της

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

προσφοράς της, κατά την κρίση του Κλιμακίου δεν προέκυψε από τον ενδεδειγμένο έλεγχο των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ότι συντρέχει περίπτωση παραβίασης των διατάξεων του νόμου και της διακήρυξης εκ μέρους της προσωρινής αναδόχου και άρα απόρριψης της προσφοράς της. Κατά συνέπεια, οι περί του αντιθέτου προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας δεν αποδείχθηκαν βάσιμα, καταρρίπτονται άνευ άλλου τινός και ως εκ τούτου κρίνονται απορριπτέοι.

26. Επειδή τέλος, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 88 του Ν. 4412/2016 που αφορά τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές (άρθρο 69 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζεται ότι: «1. Όταν οι προσφορές φαίνονται ασυνήθιστα χαμηλές σε σχέση με τα έργα, τα αγαθά ή τις υπηρεσίες, οι αναθέτουσες αρχές απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να εξηγήσουν την τιμή ή το κόστος που προτείνουν στην προσφορά τους, εντός αποκλειστικής προθεσμίας, κατά ανώτατο όριο δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής.

2. Οι εξηγήσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 μπορεί να αφορούν ιδίως:

α) τα οικονομικά χαρακτηριστικά της μεθόδου κατασκευής, της διαδικασίας παρασκευής ή των παρεχόμενων υπηρεσιών,

β) τις επιλεγείσες τεχνικές λύσεις ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτει ο προσφέρων για την παροχή των προϊόντων ή την παροχή των υπηρεσιών ή την εκτέλεση του έργου,

γ) την πρωτοτυπία του έργου, των αγαθών ή των υπηρεσιών που προτείνονται από τον προσφέροντα,

δ) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 89,

ε) τη συμμόρφωση προς τις υποχρεώσεις του άρθρου 131,

στ) το ενδεχόμενο χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 89.

3. Η αναθέτουσα αρχή αξιολογεί τις παρεχόμενες πληροφορίες, σε συνεννόηση με τον προσφέροντα. Μπορεί να απορρίψει την προσφορά μόνο εάν τα παρεχόμενα στοιχεία δεν εξηγούν κατά τρόπο ικανοποιητικό το χαμηλό επίπεδο

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

της τιμής ή του κόστους που προτείνεται, λαμβανομένων υπόψη των στοιχείων που αναφέρονται στην παράγραφο 2. Οι αναθέτουσες αρχές απορρίπτουν την προσφορά, εάν διαπιστώσουν ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, διότι δεν συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 18.

4. Εάν η αναθέτουσα αρχή διαπιστώνει ότι μια προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή λόγω χορήγησης κρατικής ενίσχυσης στον προσφέροντα, η προσφορά μπορεί να απορρίπτεται αποκλειστικά για αυτό τον λόγο, μόνο μετά από διαβούλευση με τον προσφέροντα και εφόσον αυτός δεν είναι σε θέση να αποδείξει, εντός επαρκούς προθεσμίας, την οποία ορίζει η αναθέτουσα αρχή, ότι η εν λόγω ενίσχυση είναι σύμφωνη με την εσωτερική αγορά κατά την έννοια του άρθρου 107 της ΣΛΕΕ. Σε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή απορρίπτει προσφορά υπό τις συνθήκες αυτές, ενημερώνει σχετικώς την Επιτροπή.

5. Εφόσον ζητηθεί, η Αρχή θέτει στη διάθεση άλλων κρατών μελών, στο πλαίσιο διοικητικής συνεργασίας, κάθε πληροφορία που η Ελλάδα έχει στη διάθεσή της όπως νόμους, κανονισμούς, συλλογικές συμβάσεις καθολικής ισχύος ή εθνικά τεχνικά πρότυπα— σχετικά με τα δικαιολογητικά και τα έγγραφα που προσκομίζονται σε σχέση με τις λεπτομέρειες που αναφέρονται στην παράγραφο 2.

6. Στις δημόσιες συμβάσεις έργων, μελετών, παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, μπορεί να εκδίδονται εγκύκλιοι του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων για την εξειδίκευση των όρων χαρακτηρισμού μίας οικονομικής προσφοράς ως ασυνήθιστα χαμηλής ανά κατηγορία έργου και μελέτης και ανά εκτιμώμενη αξία σύμβασης και για την εκτίμηση των παρεχόμενων κατά τα ανωτέρω εξηγήσεων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποκλίνει από τα οριζόμενα στις ανωτέρω εγκυκλίους, έπειτα από σύμφωνη γνώμη του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου.». Ομοίως, στην υπ' αριθμ. 6/2016 απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ορίζεται ότι: «Επομένως η Αναθέτουσα Αρχή (εφεξής Α.Α.), αν κρίνει ότι μια προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, δεν πρέπει να αποδεχθεί χωρίς επαρκή αιτιολόγηση από τον προσφέροντα, ως νόμιμα όλα τα στοιχεία που αναφέρονται σε αυτήν, ιδίως με την αιτιολογία ότι ο

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

προσδιορισμός του διοικητικού κόστους και του εργολαβικού κέρδους ανάγεται στον τρόπο άσκησης της επιχειρηματικής δραστηριότητας των εταιρειών παροχής υπηρεσιών καθαριότητας ή φύλαξης, και οι οποίες, ως εκ τούτου, μπορούν κατά την ελεύθερη ανέλεγκτη από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή κρίση τους, να διαμορφώνουν τα εν λόγω στοιχεία. Τουναντίον οφείλει να καλέσει τον προσφέροντα να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς του, άλλως υπερβαίνει τα άκρα όρια της διακριτικής της ευχέρειας (ΕλΣυν Τμ. IV 24/2015, 32/2015 και 150/2014). Και βέβαια, η Α.Α. οφείλει να εξετάσει, αν, υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, το προσφερόμενο ποσοστό διοικητικού κόστους από τον διαγωνιζόμενο, είναι εύλογο, εις τρόπον ώστε να καλύπτονται στοιχειωδώς οι λειτουργικές ανάγκες εκτελέσεως της υπό σύναψιν συμβάσεως και να μην καθίσταται αυτή ζημιολόγος (ΕΑ ΣΤΕ 187/2013 και 198/2013).», η οποία καταλήγει στο συμπέρασμα ότι σε κάθε περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή διαπιστώσει ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, οφείλει να καλέσει εγγράφως τον διαγωνιζόμενο να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς του, και αν κρίνει, ενόψει των υποβληθεισών εξηγήσεων και υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαδικασίας, ότι οι εξηγήσεις αυτές είναι ανεπαρκείς, να την απορρίψει ως απαράδεκτη. Εξάλλου, όπως έχει νομολογηθεί (ΣΤΕ 3439/2014) στους διαγωνισμούς καθαριότητας/φύλαξης, η προσφορά δεν απορρίπτεται αν ο διαγωνιζόμενος επικαλεσθεί και αποδείξει ενώπιον της αναθέτουσας αρχής ότι, ως εκ του τρόπου οργανώσεως της επιχείρησής του ή άλλων, ενδεχομένως, παραγόντων, δικαιολογείται το αναφερόμενο στην προσφορά του ύψος του διοικητικού κόστους. Εν πάση περιπτώσει, αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, εν όψει και των υποβληθεισών εξηγήσεων, ότι, το αναφερόμενο στην προσφορά του διαγωνιζομένου κόστος δεν είναι εύλογο, η προσφορά απορρίπτεται. Η κρίση αυτή της Αναθέτουσας Αρχής ως προς το εύλογο ή μη του διοικητικού κόστους υπόκειται σε δικαστικό έλεγχο. Τέλος, όπως έχει κρίνει σε πρόσφατη απόφασή του και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕλΣυν Τμ. Μείζονος 7μελούς σύνθεσης 804/2018, με την οποία επικυρώθηκε η ορθότητα της κρίσης της 47/2018 απόφασης του VI Τμήματος),

εφόσον η προσφορά μιας εταιρείας φαίνεται *prima facie* ασυνήθιστα χαμηλή, ο αναθέτων φορέας όφειλε να καλέσει την ως άνω εταιρεία να παράσχει εξηγήσεις-διευκρινίσεις για τη σοβαρότητα και βιωσιμότητα της προσφοράς της και να προσκομίσει τα αναγκαία δικαιολογητικά στοιχεία, ως εκ τούτου δε, κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 313 του Ν. 4412/2016 (διάταξη αντίστοιχη του άρθρου 88 που αφορά τις αναθέτουσες αρχές), προέβη στον αποκλεισμό της εταιρείας αυτής, χωρίς προηγουμένως να της δοθεί η δυνατότητα να παράσχει τις ως άνω διευκρινίσεις.

27. Επειδή εν κατακλείδι, όπως έχει κριθεί σχετικά από τη νομολογία, ο υπολογισμός στις προσφορές ενός εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους οφέλους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων, αποσκοπεί στην αναλυτική περιγραφή του κόστους παροχής των υπηρεσιών, ούτως ώστε να είναι ελέγξιμο το ύψος της οικονομικής προσφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της υπηρεσίας. Σε αντίθεση, ωστόσο, προς το κόστος αμοιβής του προσωπικού, που είναι δυνατόν να προσδιορίζεται επακριβώς με βάση αντικειμενικά δεδομένα, το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος αποδίδονται αναγκαστικά με ορισμένη ελαστικότητα και πρέπει να εκτιμηθούν από την αναθέτουσα αρχή ως εύλογα, προκειμένου η προσφορά να θεωρηθεί αποδεκτή. Η κρίση αυτή της αναθέτουσας αρχής ελέγχεται ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας, σύμφωνα και με τα δεδομένα της κοινής πείρας (ΕλΣυν Τμ. VI 1664/2012, 1725/2012, 143, 150, 159/2014). Τούτο διότι η εν λόγω προσφορά ως προς το διοικητικό κόστος, το εργολαβικό όφελος και τα λοιπά έξοδα εμφανίζεται εξ αντικειμένου ως υπερβολικά χαμηλή, με συνέπεια να καθίστατο επιβεβλημένη η κλήση της αναδόχου από την αναθέτουσα αρχή για την παροχή διευκρινίσεων. Συνεπώς, η τελευταία κρίνοντας ότι η εν λόγω προσφορά είναι αποδεκτή και παραλείποντας να καλέσει την ανάδοχο προς αιτιολόγηση των προαναφερθέντων στοιχείων, υπερέβη τα άκρα όρια της διακριτικής της ευχέρειας, κατά παραδοχή ως βάσιμου του σχετικού λόγου διαφωνίας της Επιτρόπου (ΕλΣυν Τμ. IV 24/2015, 218/2014). Στην προκειμένη όμως

περίπτωση, πέραν των όσων ήδη εκτέθηκαν αναλυτικά ανωτέρω σχετικά με τη στάση της αναθέτουσας και την αντιμετώπιση από τη νομολογία των περιπτώσεων που έχει υποβληθεί από έναν οικονομικό φορέα μία ασυνήθιστα χαμηλή προσφορά, πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι η προσφορά της προσωρινής αναδόχου ουδόλως εμφανίζει στοιχεία ασυνήθιστα χαμηλής κατά την έννοια του άρθρου 88 του Ν. 4412/2016, δεδομένου ότι δεν ήταν εξ αρχής πρώτη στη σειρά κατάταξης, αλλά δεύτερη και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος, μόνο μετά τον αποκλεισμό της προσφοράς της εταιρείας «.....». Επομένως, δεν μπορεί να υποστηριχθεί βάσιμα ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας, είχε εξ αρχής υποβληθεί στον διαγωνισμό με σημαντική απόκλιση προς τα κάτω ως προς την τελική προσφερόμενη από αυτήν τιμή, ώστε να θεωρείται ότι παραβιάζει τους κανόνες του υγιούς ανταγωνισμού, με σκοπό αθέμιτα να θέσει εκτός διαγωνιστικής διαδικασίας τις υπόλοιπες προσφορές. Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω εκτεθέντων και αυτός ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας σε βάρος της υποβληθείσας προσφοράς της παρεμβαίνουσας, κρίνεται απορριπτέος.

28. Επειδή, πρέπει να γίνει δεκτή η ασκηθείσα παρέμβαση.

29. Επειδή, κατ' ακολουθίαν η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

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

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την ασκηθείσα παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Αριθμός Απόφασης: 594/2018

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 26 Ιουλίου 2018 και εκδόθηκε στις 31 Ιουλίου 2018 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Μιχαήλ. Χ. Οικονόμου

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Ειρήνη Τσιμπούκη