

Η

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

8^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 16^η Μαΐου 2019 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος,
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12-4-2019 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 450/15-4-2019 του ..., κατοίκου ..., οδός ...,

Κατά του ΔΗΜΟΥ ..., που εδρεύει στη ..., ..., αριθ. ... και
εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής η αναθέτουσα αρχή), και κατά

Κατά του παρεμβαίνοντος ..., κατοίκου ..., οδός ..., αριθ. ..., (εφεξής
ο παρεμβαίνων), και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...», που
εδρεύει στο ..., νομίμως εκπροσωπούμενης (εφεξής η παρεμβαίνουσα).

Με την προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά να ακυρωθεί η
με αριθ. 67/2-4-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος που
*«..δεν απέκλεισε, αφενός την εταιρία «...» και αφετέρου .. δεν απέκλεισε αλλά
ανακήρυξε προσωρινό ανάδοχο, τον κ.»* στο διαγωνισμό για την *επιλογή
αναδόχου της παροχής υπηρεσιών με τίτλο: «Εργασίες Ταφών – Εκταφών στο
Δημοτικό Κοιμητήριο ... για 1 έτος»*.

Με την πρώτη παρέμβαση ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της
προσφυγής, και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης.

Με την δεύτερη παρέμβαση η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη
της προσφυγής, και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης
καθ' ο μέρος την ωφελεί και δε βλάπτει τα νόμιμα συμφέροντά της.

Αριθμός απόφασης: 599/2019

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εκτύπωση από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και την ένδειξη «δεσμευμένο», και το από 12-4-2019 αποδεικτικό πληρωμής στη Τράπεζα Πειραιώς).

2. Επειδή με την υπ' αριθ. .../12-2-2019 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής διακηρύχθηκε *Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός με την ανοικτή διαδικασία για την επιλογή αναδόχου της παροχής υπηρεσιών με τίτλο: «Εργασίες Ταφών – Εκταφών στο Δημοτικό Κοιμητήριο ... για 1 έτος»* CPV 98371110-8 και 24955000-3, εκτιμώμενης αξίας 85.759,27 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, με κριτήριο ανάθεσης *την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή στο σύνολο των εργασιών)*.

3. Επειδή το πλήρες κείμενο αυτής αναρτήθηκε την 13-2-2019 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ... καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο διαγωνισμός έλαβε τους αριθμούς συστήματος ..., ..., Επισημαίνεται ότι οι τρεις ως άνω ηλεκτρονικοί τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ δεν συνεχονται με διεξαγωγή του διαγωνισμού κατά τρία διακριτά τμήματα, αλλά τα στοιχεία και έγγραφα της ηλεκτρονικής διαδικασίας του ενιαίου διαγωνισμού βρίσκονται αναρτημένα άλλα μεν και στους τρεις ηλεκτρονικούς τόπους του διαγωνισμού, άλλα δε μόνον σε έναν εκ των τριών, άλλα δε σε δύο εκ των τριών.

4. Επειδή ο διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

Αριθμός απόφασης: 599/2019

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν ο προσωρινός ανάδοχος, καθώς και οι οικονομικοί φορείς ... και ... με τις προσφορές τους υπ' αριθ. 131000, 131501, 131064 και 130883 αντίστοιχα.

6. Επειδή η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προσφορών της αναθέτουσας αρχής συνεδρίασε την 22-3-2019, και εξέδωσε το Πρακτικό 1 ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ & ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ, σύμφωνα με το οποίο αφού αποσφράγισε και εξέτασε τα υποβληθέντα με τις προσφορές δικαιολογητικά συμμετοχής έκρινε ότι *όλοι οι συμμετέχοντες πληρούν τους όρους της διακήρυξης*. Εν συνεχεία η Επιτροπή συνεδρίασε εκ νέου την 27-3-2019 οπότε αποσφράγισε τις οικονομικές προσφορές και διαπίστωσε ότι *«...είναι σωστά συμπληρωμένες και ηλεκτρονικά υπογεγραμμένες και έχουν ως εξής:*

<i>α/α Στοιχεία επιχείρησης</i>	<i>ΠΟΣΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ</i>
<i>1 ...,</i>	<i>84.782,68€</i>
<i>2 ...,</i>	<i>77.021,80€</i>
<i>3 ...,</i>	<i>84.679,27€</i>
<i>4 ...,</i>	<i>68.482,61€</i>

Από τον έλεγχο που πραγματοποίησε η επιτροπή στις οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων προχώρησε στον αποκλεισμό της παρακάτω εταιρείας: *Η Επιτροπή προτείνει στην Οικονομική Επιτροπή την ανάδειξη της Επιχείρησης του ..., ...ως προσωρινού ανάδοχου ...με ποσό προσφοράς, 95.507,03€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (77.021,80€ + 18.485,23€ ΦΠΑ) (ποσοστό έκπτωσης 10%)...»*

7. Επειδή με την ήδη προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 67/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, απόσπασμα από το Πρακτικό 8/2-4-2019 συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκε το παραπάνω Πρακτικό 1 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προσφορών και ο παρεμβαίνων αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού. Η προσβαλλόμενη απόφαση με ενσωματωμένο το Πρακτικό 1 κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 3-4-2019 μέσω της *επικοινωνίας* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα

Αριθμός απόφασης: 599/2019

8. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 12-4-2019, με κατάθεση μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα ..., με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017 και κοινοποιήθηκε αυθημερόν από τον προσφεύγοντα στην ΑΕΠΠ, και την 15-4-2019 από την αναθέτουσα αρχή στην ΑΕΠΠ, με αντίστοιχα μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή την 15-4-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016 και άρθ. 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017 κοινοποίηση, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα ... της υπό εξέταση προσφυγής στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς των οποίων οι προσφορές είχαν γίνει αποδεκτές, ήτοι στους δύο παρεμβαίνοντες.

10. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και της ανάδειξής του ως προσωρινού αναδόχου, ασκήθηκε την 23-4-2019 η με αριθ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 352/2019 παρέμβαση, με τον νόμιμο προβλεπόμενο κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017 τρόπο κατάθεσης στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα ..., και κοινοποίηση αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του παρεμβαίνοντος.

11. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, παραδεκτώς και με προφανές έννομο συμφέρον καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της, ασκήθηκε την 24-4-2019 η δεύτερη παρέμβαση, με τον νόμιμο προβλεπόμενο κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017 τρόπο κατάθεσης στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 11759/24-4-2019 διαβιβαστικό της έγγραφο, κοινοποίησε την 24-4-2019 με μήνυμα

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης και το με αριθ. Πρωτ. 11745/24-4-2019 έγγραφο με τις απόψεις επί της προσφυγής.

13. Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 8ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, και κατόπιν της με αριθ. 558/16-4-2019 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου *«περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων»*.

14. Επειδή ο προσφεύγων έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, καθώς έχει συμμετάσχει στον διαγωνισμό με αποδεκτή προσφορά, η οποία κατετάγη στην αμέσως επόμενη δεύτερη σειρά μετά την προσφορά του παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου, καθ' ής στρέφεται, και εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση, αιτούμενος την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, επικαλούμενος άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς του, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης, θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον προς παροχή έννομης προστασίας στη ζημία του από την - φερόμενη- παράνομη συμμετοχή του παρεμβαίνοντος στο διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του (βλ. ΕΑ ΣτΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣτΕ 512/2002, 517/2001, ΣτΕ 956/95 *ΔΔικ* 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 846- 7). Επομένως, νομίμως και κατ' αρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

15. Επειδή ο προσφεύγων, επικαλούμενος τον όρο 2.2.6, και την Μελέτη της διακήρυξης, την με αριθ. 27/2012 εγκύκλιο του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. (αριθ. πρωτ. Α32/1150/20-03-2012, ΑΔΑ: Β4454691ΩΓ-ΠΙΗ) με θέμα *«κοινοποίηση νέου πίνακα εργασιών και ειδικοτήτων του κανονισμού βαρέων*

Αριθμός απόφασης: 599/2019

και ανθυγιεινών επαγγελματιών - Κ.Β.Α.Ε.» σελ. 27 περ. 59, την Υπουργική Απόφαση 4241/127/30.01.2019 της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με θέμα «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» (ΦΕΚ Β' 173/2019), το υπ' αριθ. πρωτ. 1050/19.2.2019 έγγραφό της ΕΑΑΔΗΣΥ (ΑΔΑ: 99ΖΥΟΞΤΒ-Δ5Μ), και νομολογία των Δικαστηρίων περί αποκλεισμού προσφοράς που υπολείπεται του νόμιμου κατώτατου εργατικού κόστους, ισχυρίζεται με τον πρώτο λόγο της προσφυγής του ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά του προσωρινού αναδόχου διότι : «...η προσφορά του είναι χαμηλότερη του ελάχιστου εργατικού κόστους.. ο Δήμος ..., ...τροποποίησε τους όρους της διακήρυξης, και συγκεκριμένα επαναπροσδιόρισε την εκτιμώμενη αξία, αυξάνοντας το ωρομίσθιο (συμπεριλαμβανομένων και των εργοδοτικών εισφορών) - από τα 5,50 ευρώ για την εργασία από Δευτέρα ως και Σάββατο και στα 9,63 ευρώ για την εργασία τις Κυριακές και Εξαιρέσιμες, που ορίστηκε με την αριθ.17/2019 μελέτη - στα 5,90 ευρώ για την εργασία από Δευτέρα ως και Σάββατο και στα 10,20 ευρώ για την εργασία τις Κυριακές και Εξαιρέσιμες. Περαιτέρω, σύμφωνα με τους δεσμευτικούς όρους της διακήρυξης, οι εργάτες με ειδικότητα και απασχόληση: ταφείς - εκταφείς νεκρών, που υποχρεωτικά πρέπει να απασχοληθούν στο έργο με πλήρη απασχόληση, δεν μπορούν να προσληφθούν ως ανειδίκευτοι εργάτες, καθόσον με τη διακήρυξη (2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα), ορίζεται ρητά ότι το προσωπικό που θα εργαστεί θα είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον προϋπηρεσία για το είδος των εργασιών που θα εκτελεστούν. Λαμβάνοντας υπόψη την αριθ. 27/2012 εγκύκλιο του Ι.Κ.Α. - Ε.Τ.Α.Μ. ...**οι εργαζόμενοι με ειδικότητα και απασχόληση {ταφείς - εκταφείς νεκρών} θα πρέπει να καλύπτονται από ασφάλιση βαρέων επαγγελματιών. Συγχρόνως, σύμφωνα με τον αντίστοιχο κωδικό ειδικότητας (519260: εκταφείς νεκρών και καθαριστές οστών ΠΑΛΑΙΟΙ και 519270: εκταφείς νεκρών και καθαριστές οστών ΝΕΟΙ) του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ και ήδη ΕΦΚΑ Μισθωτών, υπάγονται στο πακέτο ασφάλισης με κωδικό: 105, στο οποίο το ποσοστό εισφορών εργοδότη αναλογεί σε 27,21%. Σύμφωνα με την**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

σχετική μελέτη της διακήρυξης, ο ανάδοχος θα πρέπει να απασχολεί εργατοτεχνίτες με την ειδικότητα του ταφέα - εκταφέα νεκρών, οκτάωρης - πλήρους απασχόλησης, τόσο για τις ημέρες από Δευτέρα έως και Παρασκευή όσο και για τα Σάββατα τις Κυριακές και τις Εξαιρέσιμες αργίες. Βάσει της πρόσφατα εκδοθείσας Υπουργικής Απόφασης 4241/127/30.01.2019 ...το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών (για τις ημέρες από Δευτέρα - Σάββατο) - πλήρους απασχόλησης- προσδιορίστηκε στο ποσό των **29,04 ευρώ** με έναρξη ισχύος από 01.02.2019. Με βάση αυτό (το ημερομίσθιο), το (κατώτατο) ωρομίσθιο αναλογεί στα $[29,04€ \times 6 \text{ ημέρες} = 174,24 : 40 \text{ ώρες}]$ **4.36€** για εργασία από Δευτέρα έως Σάββατο. Για εργασία τις Κυριακές, Αργίες και Εξαιρέσιμες, το ως άνω ωρομίσθιο προσαυξάνεται κατά 75%, οπότε διαμορφώνεται στο ποσό των: **7,63€** $[4,36 + 3,27 (4,36 \times 75\%)]$. Επί των ως άνω ωρομισθίων θα πρέπει να υπολογιστούν και οι εργοδοτικές εισφορές, που όπως προαναφέρθηκε αναλογούν σε ποσοστό **27,21%**. Επομένως, το ελάχιστο εργατικό κόστος - ωρομίσθιο, συμπεριλαμβανομένης και της εισφοράς του εργοδότη - ανέρχεται στο ποσό των $[4,36€ + 1,19€ (4,36 € \times 27,21\%) \text{ εργοδοτική εισφορά βαρέων}]$ **5,55€** για εργασία από Δευτέρα έως Σάββατο. Ενώ αντίστοιχα για εργασία τις Κυριακές, Αργίες και Εξαιρέσιμες, το ελάχιστο εργατικό κόστος - ωρομίσθιο, συμπεριλαμβανομένης και της εισφοράς του εργοδότη - ανέρχεται στο ποσό των $[7,63€ + 2,08€ (7,63 € \times 27,21\%) \text{ εργοδοτική εισφορά βαρέων}]$ **9,71€**. Αυτό είναι και το **ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΩΡΑ - ωρομίσθιου, για τους εργάτες με ειδικότητα ταφές - εκταφές νεκρών, για τις ημέρες από Δευτέρα έως και Σάββατο ΚΑΙ Κυριακές, Αργίες και Εξαιρέσιμες αντίστοιχα, με πλήρη απασχόληση, που όφειλε να υποβάλλει στην προσφορά του ο κάθε υποψήφιος ανάδοχος για να μην αποκλειστεί. Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και ειδικά από τις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές των οικονομικών φορέων, ο ... υπέβαλε προσφορά με ελάχιστο κόστος - μισθοδοσίας - ωρομισθίου, στο ποσό των 4,66€, γι'αυτό και ορθώς αποκλείστηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση. Όμως, παραδόξως, ο κ. ..., που τυγχάνει να είναι και σύζυγος της υπηρετούσας στην Αναθέτουσα Αρχή - Προϊστάμενη του Τμήματος**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

Πρασίνου - κας ..., παρότι υπέβαλε προσφορά, με ελάχιστο εργατικό κόστος - μισθοδοσίας - ωρομισθίου, στο ποσό των 5,44€ για εργασία τις ημέρες από Δευτέρα - Σάββατο και στο ποσό των 9,52€ για εργασία κατά τις Κυριακές, Αργίες και Εξαιρέσιμες, ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΟ δηλαδή του ελάχιστου εργατικού κόστους (5,55€ και 9,71€), όπως περιγράφηκε παραπάνω και έπρεπε να αποκλειστεί νόμιμα, ΔΕΝ ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΗΚΕ και μάλιστα αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος. ...Συνεπώς, προεχόντως για το λόγο αυτό, η προσβαλλόμενη απόφαση τυγχάνει ακυρωτέα, διότι η Οικονομική Επιτροπή κατά παράβαση του νόμου και της διακήρυξης δέχθηκε την προσφορά του κ. ... και τον ανέδειξε ως προσωρινό ανάδοχο. »

16. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ειδικά επί του πρώτου λόγου της προσφυγής αναφέρει στις απόψεις της ότι «...θεωρήσαμε ότι οι αναφερόμενες εργασίες στην τεχνική περιγραφή εργασίες ταφών - εκταφών θανόντων ατόμων, δεν εμπίπτουν στον κωδικό ειδικότητας 519260, διότι ο συγκεκριμένος κωδικός αντιστοιχίζεται μόνο με έναν κωδικό αριθμό δραστηριότητας και συγκεκριμένα τον κωδικό 9002, η περιγραφή του οποίου είναι «Διάθεση λυμάτων-απορριμμάτων και συναφείς δραστηριότητες που ασκούν ιδιωτικές επιχειρήσεις», η περιγραφή του οποίου δεν σχετίζεται με το συγκεκριμένο αντικείμενο της εργασίας «Εργασίες Ταφών – Εκταφών στο Δημοτικό Κοιμητήριο ... για ένα έτος»...»

17. Επειδή ο παρεμβαίνων, ειδικά επί του πρώτου λόγου της προσφυγής επικαλούμενος τον όρο 2.2.4 της διακήρυξης τους κωδικούς αριθμούς δραστηριότητας –ΚΑΔ – ΔΥΟ και ΙΚΑ-ΕΦΚΑ, αναφέρει ότι «...Στο κεφάλαιο που αφορά στα απαιτούμενα κριτήρια επιλογής και στην παράγραφο 2.2.4 Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας αναφέρεται : «Στο διαγωνισμό γίνονται δεκτοί όσοι νόμιμα κατέχουν την άδεια για άσκηση **δραστηριότητας συναφή με το αντικείμενο της παρούσας εργασίας** και συγκεκριμένα να έχουν ενεργή δραστηριότητα που να αφορά και **την ταφή - εκταφή νεκρών** προ της δημοσίευσης της διακήρυξης με πιστοποιητικό επιμελητηρίου » Οι κωδικοί αριθμοί δραστηριότητας –ΚΑΔ – της ΔΟΥ, που αφορούν την Ταφή και την Εκταφή νεκρών είναι : 96031200

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΤΑΦΗΣ ΝΕΚΡΩΝ σχετικά με την εργασία ταφής 43121200
ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΕΚΣΚΑΦΩΝ ΚΑΙ ΜΕΤΑΚΙΝΗΣΗΣ ΓΑΙΩΝ σχετικά με την εκταφή
όπου γίνεται εκσκαφή γαιών 78301900 ΑΛΛΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΔΙΑΘΕΣΗΣ
ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ Π.Δ.Κ.Α. σχετικά με τους εργάτες Τους
παραπάνω ΚΑΔ χρησιμοποίησα τόσο εγώ όσοι και οι υπόλοιποι
συμμετέχοντες όλα τα προηγούμενα έτη , δηλαδή σε συναφείς προκηρύξεις
προηγούμενων ετών , ήτοι απο το 2015 και μετά. Για τη χρησιμοποίηση των
ως άνω ΚΑΔ ουδέποτε δημιουργήθηκε από την αναθέτουσα αρχή
οποιοδήποτε πρόβλημα , και έγιναν δεκτοί. Περαιτέρω έγιναν δεκτές από
την αναθέτουσα αρχή, από το έτος 2015 έως σήμερα, οι προσφορές τόσο
οι δικές μου όσο και άλλων συνυποψηφίων με υπολογισμό των εργοδοτικών
εισφορών ενός ανειδίκευτου εργάτη, όπως και στην εργολαβία που είναι αυτή
τη στιγμή σε εξέλιξη, της οποίας ο συμβατικός χρόνος δεν έχει περαιωθεί.
Επιπλέον στις συγκεκριμένες δραστηριότητες της επιχείρησής μου όπως
είναι καταχωρημένες στη ΔΟΥ και όπως αναφέρονται ως συναφή στην
προκήρυξη δεν αντιστοιχούν οι παρακάτω κωδικοί ειδικότητας του ΙΚΑ για
τους εργαζόμενους. 519260 Εκταφείς νεκρών και καθαριστές οστών ΠΑΛΑΙΟΙ
519270 Εκταφείς νεκρών και καθαριστές οστών ΝΕΟΙ Οι παραπάνω κωδικοί
έχουν εργοδοτικές εισφορές ΒΑΡΕΑ (105) Σύμφωνα με το έγγραφο
11098/19-4-2019 (απάντηση σε αίτησή μου) της Δ/σης Οικονομικών
υπηρεσιών –Τμήμα Λογιστηρίου το πακέτο κάλυψης (εργοδοτικών εισφορών)
των εργαζομένων στην από 25/4/2018 και αριθμ πρωτ 11273 /25-42018,
ΑΔΑΜ ... σύμβαση για ένα έτος, είναι το 101 ενός ανειδίκευτου εργάτη
(εργοδοτική προσφορά 25,06%). Σύμφωνα με την σύμβαση ΑΔΑΜ ... του
Δήμου ...ς η οποία είναι ακόμη ενεργή έως 24/4/2019 ο ανάδοχος :
«Υποχρεούται να προσκομίσει και μισθολογικές καταστάσεις των εργατών ανά
μήνα, κατάσταση προσωπικού όπως έχει κατατεθεί μέσω του συστήματος
ΕΡΓΑΝΗ, Α.Π.Δ. του μήνα, πληρωμή εισφορών ΕΦΚΑ και αποδεικτικά
πληρωμής» «Όλα τα δικαιολογητικά πληρωμής ελέγχονται από την αρμόδια
υπηρεσία του Δήμου», στα οποία φαίνεται το πακέτο κάλυψης των
εργαζομένων. Η αναθέτουσα αρχή μετά τον έλεγχο που κάνει, αποδέχεται το
πακέτο κάλυψης των εργαζομένων (101) μέχρι σήμερα χωρίς αντίρρηση. Αν

Αριθμός απόφασης: 599/2019

πράγματι το στοιχείο αυτό ήταν εσφαλμένο, μετά βεβαιότητας θα υποχρεούτο από την αναθέτουσα αρχή ο εργολάβος να αλλάξει την εργοδοτική εισφορά πράγμα που δεν έγινε. Οι κωδικοί που αναφέρει στην προσφυγή η προσφεύγουσα επιχείρηση «...» αντιστοιχούν μόνο στον ΚΑΔ 9002 (ως προς ασφαλιστικές εισφορές) «Διάθεση λυμάτων –απορριμμάτων και συναφείς δραστηριότητες που ασκούν ιδιωτικές επιχειρήσεις » και φυσικά σε αντίστοιχο κωδικό της εφορίας, τον οποίο θεωρώ ότι δεν τον διαθέτει ο προσφεύγων, ούτε ότι δραστηριοποιείται αποδεδειγμένα με τέτοιου είδους εργασίες, που πιθανόν να απαιτούν και ειδική άδεια. ...Στην υπό κρίση περίπτωση το ωρομίσθιο περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών τις Κυριακές –εξαιρέσιμες της προσφεύγουσας επιχείρησης «...» είναι εσφαλμένα υπολογισμένο σε 10,20 € αντί των 10,33 € (ήτοι ωρομίσθιο $5,90 \times 75\% = 10,33 \text{ €}$) με αποτέλεσμα να καταστά εσφαλμένη το σύνολο της οικονομικής προσφοράς, λόγο για τον οποίο η Επιτροπή αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών όφειλε να απορρίψει αυτήν. Από την προσφορά μου και σύμφωνα με την Υπουργική Απόφαση 4241/127/30.01.2019 ...προκύπτει ότι ορθώς, υπολόγισα 29,04 € το ημερομίσθιο. Οι ώρες που οι εργαζόμενοι πρέπει να προσφέρουν την εργασία τους είναι 6 ώρες και 40 λεπτά δηλαδή $6/40 = 6,67$. Συνεπώς $29,04 / 6,67 = 4,35$. $4,35 \times$ εργοδοτικές εισφορές $25,06\% = 5,44\text{€}$. Ακολουθως, όπως έχω πληροφορηθεί σχετικά με τις χημικές τουαλέτες, η επιχείρηση «...» δεν διαθέτει η ίδια τουαλέτες αλλά ούτε τον κατάλληλο εξοπλισμό δεξαμενή απορρόφησης λυμάτων κλπ, αλλά ούτε παρουσίασε ΤΕΥΔ τρίτου, αλλά ούτε και στήριξε την προσφορά της σε σχετική υπεργολαβία. Η αναθέτουσα αρχή έπρεπε να ζητήσει αποδεικτικά και τιμολόγια προς απόδειξη των ισχυρισμών που περιέχονται στην προσφορά του .»

18. Επειδή ο προσφεύγων, επικαλούμενος την με αριθ. 158/2016 Απόφαση της ΕΑΑΔΗΣΥ (Β 3698), το άρθ. 91 παρ. 1 περ. α του ν. 4412/2016, τον κανονιστικό χαρακτήρα των όρων της διακήρυξης, την αρχή της ισότητας, της τυπικότητας και της διαφάνειας ισχυρίζεται με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής του ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά του προσωρινού αναδόχου διότι : «..Από το υποβληθέν Τ.Ε.Υ.Δ. του ως

Αριθμός απόφασης: 599/2019

υποψηφίου και ήδη φερόμενου ως προσωρινού αναδόχου, προκύπτει ότι έχει απαντήσει ΝΑΙ στο πεδίο «ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής);», χωρίς όμως να απαντάει στην συνέχεια στα επόμενα πεδία που είναι κατά ανάγκη υποχρεωτικό στην περίπτωση που κάποιος υποψήφιος απαντήσει ΝΑΙ στο σχετικό πεδίο. Επιπλέον, στο πεδίο «Συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005» δεν απάντησε καθόλου.. Στην προκειμένη περίπτωση, η αρμόδια επιτροπή του διαγωνισμού, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, δεν ζήτησε διευκρινίσεις από τον κ. ... σχετικά με την συμπλήρωση των ανωτέρω πεδίων, ούτε τα πεδία αυτά συμπληρώθηκαν από τον κ. Συνεπώς, και γι' αυτό το λόγο, η Οικονομική Επιτροπή δια της προσβαλλόμενης απόφασής της, όφειλε να αποκλείσει τον κ. ... απορρίπτοντας την προσφορά του»

19. Επειδή η αναθέτουσα αρχή δεν αναφέρεται στις απόψεις της επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής.

20. Επειδή ο παρεμβαίνων, επικαλούμενος την ΚΟ 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ και το άρθ. 8 παρ. 4 του ν. 3310/2005 ειδικά επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής αναφέρει ότι «...ήταν ένα λάθος εκ παραδρομής επουσιώδες όπως διέκρινε και η επιτροπή διαγωνισμού για το λόγο αυτό και δεν μου ζητήθηκε ούτε και διευκρίνηση.... Γ. Επίσης στο πεδίο «Συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005»... Το παραπάνω στοιχείο αφορά μόνο εταιρείες . Εγώ διατηρώ ατομική επιχείρηση είμαι φυσικό πρόσωπο και δεν υποχρεούμαι να απαντήσω. Επιπλέον δεν υποχρεούμαι να απαντήσω διότι ο ανωτέρω «αμιγής» λόγος αποκλεισμού αφορά σε συμβάσεις εκτιμώμενης αξίας 1.000.000,00 € και άνω.»

21. Επειδή ο προσφεύγων, επικαλούμενος τα άρθ. 24 και 73 παρ. 4 περ. δ' του ν. 4412/2016 ισχυρίζεται με τον τρίτο λόγο της προσφυγής του ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά του προσωρινού αναδόχου διότι : «... Η προσβαλλόμενη απόφαση, πάσχει ακυρότητας, διότι εκδόθηκε κατά παράβαση του νόμου (αρθρ.24 ν.4412/2016), καθόσον η σύζυγος του κ. ..., η κ. ..., υπηρετεί ως Τμηματάρχης στη Διεύθυνση Περιβάλλοντος, Καθαριότητας

Αριθμός απόφασης: 599/2019

και Ανακύκλωσης, υπηρεσία της Αναθέτουσας Αρχής, η οποία είναι η καθ' ύλην αρμόδια για τον σχεδιασμό, την προετοιμασία της διαδικασίας, την κατάρτιση της σύμβασης, αλλά και την υλοποίηση της σύμβασης με τον τελικό ανάδοχο και ως εκ τούτου μπορούν να επηρεάσουν την έκβασή της. Αναλυτικότερα: Ο φερόμενος ως προσωρινός ανάδοχος κ. Καραγιαννίδης Δημήτριος, **ο οποίος δηλώνει - εικονικά κατά την άποψή μου - ότι στηρίζεται στην «δάνεια» δυνατότητα της νεαρής θυγατέρας του και πιθανόν άνεργης, κας ... προκειμένου να αποδείξει την απαιτούμενη από τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοπιστωτική του ικανότητα ως υποψήφιος οικονομικός φορέας, είναι σύζυγος με την κ. ... που υπηρετεί στο Δήμο ... (Αναθέτουσα Αρχή) σε θέση ΤΕ Τεχνολόγων Γεωπόνων και συγκεκριμένα είναι Προϊσταμένη του Τμήματος Πρασίνου της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος, Καθαριότητας και Ανακύκλωσης.** Η υπηρεσία αυτή, είναι καθ' ύλην αρμόδια για τις προκηρυχθείσες εργασίες της επίμαχης διακήρυξης (Εργασίες Ταφών - Εκταφών στο Δημοτικό Κοιμητήριο ...) και ωσαύτως εμπλέκεται υπηρεσιακώς με τον σχεδιασμό, την προετοιμασία της διαδικασίας, την κατάρτιση της σύμβασης, αλλά και την υλοποίηση των προκηρυχθεισών εργασιών. Μέχρι σήμερα η Αναθέτουσα Αρχή, δεν έλαβε κανένα αποτελεσματικό μέτρο για την άρση της σύγκρουσης συμφερόντων που αναδείχθηκαν με την υποβολή της υποψηφιότητας του κ. ..., ο οποίος ειρήστω εν παρόδω, δεν είναι η πρώτη φορά που συμμετέχει σε παρόμοιες διακηρύξεις του Δήμου ..., ως οικονομικός φορέας - εργολάβος παροχής εργασιών ή υπηρεσιών και αναδεικνύεται ανάδοχος. το άρθρο 24 του ν. 4412/2016 υποχρεώνει τις αναθέτουσες αρχές να λαμβάνουν τα κατάλληλα μέτρα για την αποτελεσματική πρόληψη, τον εντοπισμό και την επανόρθωση των καταστάσεων συγκρούσεων συμφερόντων που προκύπτουν κατά τη διεξαγωγή διαδικασιών σύναψης σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του σχεδιασμού και της προετοιμασίας της διαδικασίας και της κατάρτισης των εγγράφων της σύμβασης, ούτως ώστε να αποφεύγεται η στρέβλωση του ανταγωνισμού και να διασφαλίζεται η τήρηση της αρχής της ίσης μεταχείρισης όλων των οικονομικών φορέων. Συγκεκριμένα, επιχειρείται η προσέγγιση της έννοιας της σύγκρουσης συμφερόντων, με την εξειδίκευση και

Αριθμός απόφασης: 599/2019

συγκεκριμενοποίηση ορισμένων μορφών αυτής, καθώς και με την ενδεικτική αναφορά των προσώπων στα οποία αυτή μπορεί να αφορά (λ.χ. προσώπων που μπορεί να έχουν προσωπικούς, επαγγελματικούς ή οικογενειακούς δεσμούς με την αναθέτουσα αρχή ή/και να λαμβάνουν αποφάσεις για λογαριασμό της). Στην προκειμένη περίπτωση, δεδομένων των ως άνω πραγματικών περιστατικών, η Αναθέτουσα Αρχή, δεν έλαβε κανένα αποτελεσματικό μέτρο για την άρση της ως άνω σύγκρουσης συμφερόντων, παρότι έλαβε γνώση της υποβολής της προσφοράς από τον κ. Η θέση που κατέχει η κ. ... στην υπηρεσία του Δήμου ..., σε συνάρτηση με την ύπαρξη στενού οικογενειακού θεσμού με τον κ. ... (σύζυγος) οδηγεί ανεπιφύλακτα στην ενίσχυση της θέσης περί παραβίασης του άρθρου 24 του Ν. 4412/2016 και ειδικότερα στην δημιουργία συνθηκών συγκρούσεως συμφερόντων. Συγχρόνως δε, και σύμφωνα με τα δεδομένα, καθόσον η κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων του ήδη φερόμενου ως προσωρινού αναδόχου και της Αναθέτουσας Αρχής στην καθ' ύλην αρμόδια υπηρεσία για την διαδικασία και εκτέλεση της σύμβασης, της οποίας υπηρετεί η σύζυγός του, σε συνδυασμό με την διάταξη της περ. δ' της παρ.4 του αρθρ.73 του ν.4412/2016 που εφαρμόζεται σε συνδυασμό με το αρθρ. 24 παρ.7 του ιδίου νόμου, όφειλε αρχικώς η Επιτροπή Διαγωνισμού και στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή δια της προσβαλλόμενης αποφάσεώς της, να ΑΠΟΚΛΕΙΣΕΙ τον κ. ... και όχι να τον αναδείξει προσωρινό ανάδοχο. **Συνεπώς και για το λόγο αυτό η προσβαλλόμενη απόφαση τυγχάνει ακυρωτέα σε κάθε περίπτωση.»**

22. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ειδικά επί του τρίτου λόγου της προσφυγής αναφέρει στις απόψεις της ότι « Ως προς την σύγκρουση συμφερόντων που επικαλείται ο ... σε εφαρμογή του άρθρου 24 του Ν. 4412/2016, δεν υφίστανται διότι σύμφωνα και με τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας του Δήμου ... (ΦΕΚ .../Β/2011) αρμόδιο τμήμα για την εύρυθμη λειτουργία των Δημοτικών κοιμητηρίων ... είναι το τμήμα Καθαριότητας, Αποκομιδής και Ανακύκλωσης προϊστάμενος του οποίου είναι ο ..., ο οποίος συνέταξε την εν λόγω μελέτη και επιβλέπει την υλοποίηση της σύμβασης. Η ..., σύζυγος του ..., είναι προϊσταμένη του τμήματος Πρασίνου το οποίο δεν

Αριθμός απόφασης: 599/2019

εμπλέκεται καθόλου στην λειτουργία των Δημοτικών Κοιμητηρίων. Σχετικά με την δήλωση του ... ότι ο ... ως προς την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια στηρίζεται στην κόρη του ..., εκφράζει μία μη στοιχειοθετημένη άποψη από τη στιγμή που η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια που δηλώνεται στο ΤΕΥΔ θα πιστοποιηθεί από τα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου τα οποία θα κατατεθούν σε επόμενο στάδιο.»

23. Επειδή ο παρεμβαίνων, ειδικά επί του τρίτου λόγου της προσφυγής αναφέρει ότι « Η μελέτη έχει συνταχθεί από τον κ. ... ως προϊστάμενου του Τμήματος Καθαριότητας του Δήμου το οποίο είναι αρμόδιο για τις προκηρυχθείσες εργασίες Ταφών –Εκταφών στο Δημοτικό Κοιμητήριο και έχει θεωρηθεί από τον Προϊστάμενο Δ/σης κ. Επίσης η διακήρυξη έχει εκπονηθεί από την Δ/ΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ, ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ, ΥΛΙΚΩΝ, ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ. Ουδεμία εμπλοκή της συζύγου μου υπήρξε στην κατάρτιση της συγκεκριμένης προκήρυξης και όσα αναφέρονται είναι ανακριβή . Η σύζυγός μου η οποία η οποία εργάζεται στον Δήμο 30 χρόνια, είναι Προϊσταμένη στο Τμήμα Πρασίνου του Δήμου και δεν έχει ουδεμία σχέση με τον σχεδιασμό , την προετοιμασία, την κατάρτιση της σύμβασης ούτε βέβαια με την υλοποίησή της και δεν συμμετέχει σε επιτροπή διενέργειας διαγωνισμών. Η δε αναφορά του προσφεύγοντος στην θυγατέρα μου με τρόπο ειρωνικό, όσον αφορά την οικονομική δυνατότητά της και του αν είναι άνεργη ή όχι αλυσιτελώς προβάλλεται, χωρίς να οδηγεί σε έννομες συνέπειες. Συνοψίζοντας, οι ισχυρισμοί της ατομικής επιχείρησης «...» δεν ανταποκρίνονται στην πραγματικότητα, θίγουν την τιμή και την υπόληψη της συζύγου μου, αλλά και των υπαλλήλων που εργάσθηκαν γι' αυτό τον διαγωνισμό.»

24. Επειδή ο προσφεύγων, στρεφόμενος κατά της προσφοράς του διαγωνιζόμενου οικονομικού φορέα ..., του οποίου η προσφορά κατετάγη με την προσβαλλόμενη ως η τρίτη οικονομικότερη προσφορά μετά την προσφορά του προσφεύγοντος η οποία κατετάγη στην δεύτερη σειρά, ισχυρίζεται με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής του ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά : «...διότι από αυτήν λείπει η απαραίτητη υπεύθυνη του Ν. 1599/86 που ζητήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή δυνάμει του με αριθ. πρωτ.

Αριθμός απόφασης: 599/2019

6616/04 -032019 εγγράφου του Δήμου ... (διευκρινίσεις επί της διακήρυξης). Συγκεκριμένα, με το ως άνω έγγραφο, διευκρινίζεται ότι: «δεν απαιτείται για την παρούσα δημόσια σύμβαση να υποβληθούν ξεχωριστά έντυπα τυποποιημένης υπεύθυνης δήλωσης (ΤΕΥΔ) για τους εργαζόμενους στους οποίους θα στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, παραταύτα θα υποβληθούν οι κατάλληλες βεβαιώσεις προϋπηρεσίας όπως απαιτείται από τους όρους της διακήρυξης, καθώς επίσης και υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/86 του υποψηφίου αναδόχου φορέα με την οποία θα δεσμεύεται πως θα χρησιμοποιήσει το προσωπικό που διαθέτει την απαιτούμενη προϋπηρεσία (και για το οποίο θα υποβληθούν οι βεβαιώσεις) και θα αντικαταστήσει κάποιο εξ' αυτών σε περίπτωση που τυχόν χρειαστεί κατά την υπογραφή της σύμβασης, αλλά με άτομο που θα διαθέτει την κατάλληλη προϋπηρεσία βάσει διακήρυξης.». Στην προκειμένη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και δη από αυτή καθ' αυτή την προσφορά της ως άνω εταιρίας, **λείπει η ως άνω απαιτούμενη υπεύθυνη δήλωση**, που έπρεπε να υποβληθεί σύμφωνα με το αριθ. πρωτ. 6616/04-03-2019 έγγραφο του Δήμου ... (διευκρινίσεις επί της διακήρυξης) και το οποίο αναρτήθηκε ηλεκτρονικά στο site του Δήμου, στα συνημμένα έγγραφα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και εστάλη μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ. Συνεπώς, η Επιτροπή Διαγωνισμού και στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή δια της προσβαλλόμενης απόφασής της, κατά παράβαση του νόμου και της διακήρυξης, ΔΕΝ απέκλεισε την εταιρία «...» και ως εκ τούτου η προσβαλλόμενη απόφαση τυγχάνει ακυρωτέα και ως προς το μέρος αυτό για τον συγκεκριμένο οικονομικό φορέα...»

25. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ειδικά επί του τέταρτου λόγου της προσφυγής αναφέρει στις απόψεις της ότι « Ως προς την προσφορά της εταιρείας ... και την μη υποβολή υπεύθυνης δήλωσης αυτή ζητήθηκε συμπληρωματικά με το αριθμ. 6616/4-3-2019 έγγραφο του Δήμου ... (Διευκρινίσεις επί της διακήρυξης) και αφορά στα δικαιολογητικά κατακύρωσης του προσωρινού αναδόχου.Κατά συνέπεια η συγκεκριμένη υπεύθυνη δήλωση δεν συμπεριλαμβάνεται στην αρχική διακήρυξη και ορθώς δεν αποκλείστηκε η προσφορά της εταιρείας ... »

Αριθμός απόφασης: 599/2019

26. Επειδή η παρεμβαίνουσα, επικαλούμενη το άρθ. 75 παρ. 4 του ν. 4412/2016, την ΚΟ 13 της ΕΑΑΔΗΣΥ, τους όρους 2.2.6 και 2.2.9.2 της διακήρυξης και το με αριθ. πρωτ. 6616/4-3-2019 διευκρινιστικό έγγραφο της αναθέτουσας αρχής αναφέρει ότι **«...Από ποιο λοιπόν σημείο του εγγράφου αυτού ή της διακήρυξης προκύπτει ότι είναι απαραίτητη η προσκόμιση κατά την υποβολή της τεχνικής προσφοράς μας η εν λόγω υπεύθυνη δήλωση; Αντιθέτως, αυτά που προβλέπονται στη διακήρυξη προσκομίζονται ως δικαιολογητικά κατακύρωσης και μόνον. Πέραν δε των ανωτέρω εμείς, προκειμένου να είμαστε σύννομοι, αναλυτικοί, σαφείς και χωρίς προσκόμματα ή αμφιβολίες στην υποβληθείσα προσφορά μας, τόσο στην ηλεκτρονική υποβολή της τεχνικής μας προσφοράς, όσο και στο υποβληθέν Φύλλο Συμμόρφωσης ήδη είχαμε ρητή ενυπόγραφη (ηλεκτρονικά) και δεσμευτική δήλωση ότι «Το προσωπικό που θα εργαστεί (τουλάχιστον δύο υπάλληλοι) θα είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον προϋπηρεσίας για το είδος των εργασιών που θα εκτελεστούν.»** Συνεπώς, αδίκως και αναληθώς μας καταλογίζεται το ότι δεν προσκομίστηκε εκ μέρους μας η ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση, αφού κάτι τέτοιο δεν προβλέφθηκε, αλλά ούτε και ζητήθηκε ρητά από τη διακήρυξη ή από το διευκρινιστικό έγγραφο της αναθέτουσας αρχής. Κατόπιν όλων των παραπάνω η προδικαστική προσφυγή του ... θα πρέπει να απορριφθεί κατά το μέρος που μας αφορά. **Επειδή** ουδόλως είχαμε υποχρέωση από τη διακήρυξη ή το διευκρινιστικό επί αυτής έγγραφο να προσκομίσουμε υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/86 κατά την υποβολή της τεχνικής μας προσφοράς με την οποία θα δεσμευόμαστε ότι θα χρησιμοποιήσουμε το προσωπικό που διαθέτει την απαιτούμενη προϋπηρεσία (για το οποίο θα υποβληθούν βεβαιώσεις) και ότι θα αντικαταστήσουμε κάποιο εξ αυτών σε περίπτωση που τυχόν χρειαστεί κατά την υπογραφή της σύμβασης, αλλά με άτομο που θα διαθέτει την κατάλληλη προϋπηρεσία βάσει διακήρυξης. Αντιθέτως, εάν είχαμε αναδειχθεί προσωρινοί μειοδότες και ο διαγωνισμός κατακυρωνόταν σε μας, οφείλαμε να προσκομίσουμε την ανωτέρω υπεύθυνη δήλωση.... »

27. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3886/2010, που δεν έχουν μεταβληθεί εν προκειμένω με το

Αριθμός απόφασης: 599/2019

παρόν νομοθετικό πλαίσιο (άρθ. 340 και 365 του ν. 4412/2016), το θεσπιζόμενο με το νόμο σύστημα παροχής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σκοπεύει στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν οι παραπάνω συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την εκ μέρους του αναθέτοντος φορέως παράβαση των κανόνων οι οποίοι καθορίζουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, την διαδικασία επιλογής του αναδόχου της σύμβασης που πρόκειται να συναφθεί, καθώς και τα κριτήρια, βάσει των οποίων θα αναδειχθεί ο τελευταίος.

28. Επειδή, κατά τη θεωρία και νομολογία το έννομο συμφέρον θα πρέπει να είναι άμεσο από την άποψη ότι το προβαλλόμενο προσωπικό συμφέρον πρέπει να συνδέεται αιτιωδώς με το πρόσωπο του προσφεύγοντος, χωρίς να παρεμβάλλεται συμφέρον τρίτου, και ενεστώς, δηλαδή να είναι υπαρκτό και όχι μελλοντικό (Π. Δαγτόγλου, *Διοικητικό Δικονομικό Δίκαιο*, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2014). Πρέπει, επομένως, να υπάρχει συρροή των κάτωθι: α) η προσβαλλόμενη πράξη να έχει προκαλέσει βλάβη, υλική ή ηθική, και β) να υφίσταται αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και της προβαλλόμενης βλάβης (ΣτΕ 7μ. 1898/2016), ήτοι μια ειδική έννομη σχέση του προσφεύγοντα με την προσβαλλόμενη πράξη (Σπ. Βλαχόπουλος, *Όψεις της δικαστικής προστασίας ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας – το παράδειγμα του ν. 2522/1997 για τα δημόσια έργα*, 1998, σελ 199, Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, 2017, σελ. 745 επ.) και δεν αρκεί το γενικό δημόσιο ενδιαφέρον του κάθε πολίτη για την σύννομη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων (ΣτΕ 4391/2011 7μ., 2446/1992 7μ.). Περαιτέρω, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι και ενεστώς, ήτοι η βλάβη που προκαλείται στον ενδιαφερόμενο να έχει ήδη επέλθει ή να είναι βέβαιο ότι θα επέλθει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής (ΣτΕ 1442/97 ΔΔικ 1997/1136), δηλαδή, να είναι υπαρκτό και όχι μελλοντικό (Π. Δαγτόγλου, *Διοικητικό Δικονομικό Δίκαιο*, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2014), και να υφίσταται σωρευτικά τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και κατά την άσκηση της προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣτΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣτΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ

Αριθμός απόφασης: 599/2019

1996/844, ΔΤΕ 416/2002λ 2239/2003, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «*Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7). Δεν νομιμοποιείται, επομένως, όποιος θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του σε μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα, τα οποία δεν αποτελούν αναγκαία συνέπεια της ακύρωσης της πράξης (ΣΤΕ 1425/93 ΔΔικ 1994/831).

29. Επειδή η βλάβη, ως βασικό στοιχείο της θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος, πρέπει να προσδιορίζεται ειδικώς (ΣΤΕ 1995/2016). Οφείλει, δηλαδή, ο προσφεύγων να επικαλείται προς θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος για άσκηση προσφυγής τις δυσμενείς μεταβολές που επέρχονται σε βάρος του από την προσβαλλόμενη πράξη (βλ. ΣΤΕ 3905/2004).

30. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως προβολής του από την αναθέτουσα αρχή το έννομο συμφέρον ελέγχεται αυτεπαγγέλτως από την αρμόδια κατά περίπτωση σύνθεση εξέτασης της προσφυγής ως και από τον δικαστή (βλ. ΣΤΕ 2080/2016, 5/2006, 3078/2005, 1461/2003, κα). Εξετάζεται, δε, η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος με βάση τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και τα στοιχεία του φακέλου που προσκομίστηκαν (ΣΤΕ 928/2004), υπό την έννοια ότι δεν δύναται το αρμόδιο όργανο να συμπληρώσει τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος καθόσον το βάρος απόδειξης για την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος φέρει ο τελευταίος (ΣΤΕ 4524/2009, 3900/2006) και μόνο προαποδεικτικώς (ΣΤΕ 1898/2016, 7μελής), ήτοι στην περίπτωση της προσφυγής με την κατάθεσή της εφόσον δεν προβλέπεται από τον ν. 4412/2016 και το κατ' εξουσιοδότηση του εκδοθέν κανονιστικό πλαίσιο (ΠΔ 39/2017) η συμπλήρωση της προσφυγής με υποβολή υπομνήματος, καθόσον αφορά στο έννομο συμφέρον.

31. Επειδή σε κάθε περίπτωση ελέγχεται αυτεπάγγελτα η συνδρομή των ουσιαστικών κριτηρίων του εννόμου συμφέροντος με βάση το κατά πόσο από το έγγραφο της προσφυγής και τα στοιχεία του φακέλου αποδεικνύεται η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος. Δεν αρκεί, δηλαδή, ο προσφεύγων να επικαλείται την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος για άσκηση της προσφυγής

Αριθμός απόφασης: 599/2019

αλλά απαιτείται η προσκόμιση και μάλιστα προαποδεικτικώς – ως ισχύει και στην ακυρωτική δίκη- των απαραίτητων για την απόδειξη αυτού στοιχείων (ΣτΕ Ολομ. 4570/96, ΔΔικ 1997/673, ΣτΕ 3664/1998, Βλαδίμηρος Δ. Μωυσίδης, «Κώδικας Διοικητικής Δικονομίας», Κατ' άρθρο ερμηνεία – νομολογία, Εκδόσεις Σάκκουλα ΑΕ. 2017). Υφίσταται, περαιτέρω, στα πλαίσια της μεν ακυρωτικής δίκης προαπόδειξη του εννόμου συμφέροντος, γεγονός που δεν καθιστά θεμιτή τη μεταγενέστερη προσαγωγή αποδεικτικών στοιχείων θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος ΣτΕ 1393/2003), στη δε διαδικασία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής το έννομο συμφέρον θα πρέπει να προαποδεικνύεται με την άσκησή της.

32. Επειδή σε κάθε περίπτωση οι προβαλλόμενοι από τον προσφεύγοντα λόγοι ακύρωσης περί υπάρξεως πλημμελειών, όσο σοβαρές και εάν είναι οι εικαζόμενες πλημμέλειες που επικαλείται ο προσφεύγων, και όσο κατάφωρη η παράβαση νόμου, δεν μπορούν να θεμελιώσουν έννομο συμφέρον του, αφού άλλωστε η εξέτασή τους ανάγεται στο βάσιμο της αιτήσεως και όχι στο παραδεκτό αυτής (Δημήτριος Θ. Πυργάκης, *Το έννομο συμφέρον στη δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017), και συνεπώς παρέλκει η εξέταση της βασιμότητάς τους καθόσον προϋποθέτει την άσκηση παραδεκτής προσφυγής

33. Επειδή εν προκειμένω, ο προσφεύγων, η προσφορά του οποίου κατετάγη στην δεύτερη σειρά μειοδοσίας, με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής στρέφεται κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, η οικονομική προσφορά της οποίας κατετάγη στην τρίτη σειρά αμέσως μετά την προσφορά του προσφεύγοντος. Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της τρίτης καταταγείσας εταιρείας, ειδικά για τους συγκεκριμένους λόγους που αναφέρει στην προσφυγή, και μάλιστα για μη προσκομισθείσα με την προσφορά υπεύθυνη δήλωση. Ωστόσο ο προσφεύγων ούτε επικαλείται ούτε αποδεικνύει και ούτε από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει υπαρκτή, άμεση, βέβαιη και προσωπική βλάβη του από την αποδοχή της παραπάνω προσφοράς που κατετάγη τρίτη. Περαιτέρω, ο προσφεύγων δεν επικαλείται ούτε αποδεικνύει ούτε προκύπτει ενδεχόμενη βλάβη του από την αποδοχή της προσφοράς της τρίτης καταταγείσας διαγωνιζόμενης. Για τους λόγους

Αριθμός απόφασης: 599/2019

αυτούς, ακόμη και αν η εικαζόμενη πλημμέλεια της προσφοράς της τρίτης μειοδότης υποτεθεί αληθής και βάσιμη, όμως και πάλι δεν θεμελιώνεται έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος καθόσον δεν αρκεί, προς τούτο, μόνη η επίκληση παραβάσεων του νόμου ή/και των όρων της διακήρυξης. Ειδικότερα, η αποδοχή της προσφοράς της τρίτης μειοδότης παρεμβαίνουσας, με την προσβαλλόμενη, με κανένα τρόπο δεν βλάπτει τον προσφεύγοντα, και η τυχόν απόρριψη της προσφοράς αυτής σε ουδέν θέλει τον ωφελήσει. Επομένως αλυσιτελώς, απαραδέκτως και χωρίς έννομο συμφέρον ασκήθηκε ο παραπάνω τέταρτος λόγος της προσφυγής, δεδομένου ότι ακόμη και αν γινόταν δεκτός ο προβαλλόμενος λόγος απόρριψης της τεχνικής προσφοράς και των δικαιολογητικών της παρεμβαίνουσας τρίτης μειοδότης, όμως και πάλι δεν μεταβάλλεται και δη επί τα χείρω ή επί το βέλτιον η κατάσταση του προσφεύγοντος στην δεύτερη σειρά μειοδοσίας, έναντι της προσφοράς της τρίτης μειοδότης καθ' ης στρέφεται (βλ. ΔΕΦ ΑΘ (ΑΚΥΡ) 276/2015, 311/2013 (ΑΣΦ), 711/2013 (ΑΣΦ), 873/2012 (ΑΣΦ) εξ αντιδιαστολής, ΣΤΕ 229/2011 (ΕΑ) ad hoc). Και τούτο, διότι η προσφορά του προσφεύγοντος κατετάγη δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας και θα παραμείνει δεύτερη ακόμη και σε περίπτωση αποκλεισμού της προσφοράς της τρίτης μειοδότης, ενώ σε κάθε περίπτωση η απόρριψη της προσφοράς της τρίτης καταταγείσας διαγωνιζόμενης ουδόλως θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της προμήθειας στον προσφεύγοντα. Επομένως, καθόσον εν προκειμένω ο προσφεύγων ι) ουδεμία ωφέλεια προσδοκά ούτε είναι δυνατόν να προσποριστεί ωφέλεια από την απόρριψη της προσφοράς της τρίτης μειοδότης, και ιι) ουδεμία ζημία υφίσταται εις βάρος του από το διατακτικό της προσβαλλόμενης, δυνάμει του οποίου τόσο κατά τον χρόνο άσκησης της προσφυγής όσο και κατά τον χρόνο εξέτασης αυτής και κατά τον χρόνο έκδοσης της απόφασης, δηλαδή, κατά πάντα χρόνο ενόσω κρίνεται σωρευτικά το έννομο συμφέρον, η προσφορά της εταιρείας καθ' ης στρέφεται ο προσφεύγων παραμένει στην τρίτη σειρά μειοδοσίας έναντι του δεύτερου μειοδότη προσφεύγοντος. Για τους λόγους αυτούς είναι απορριπτέος ως απαράδεκτος και προβαλλόμενος χωρίς έννομο συμφέρον ο τέταρτος λόγος της προσφυγής, επειδή ο προσφεύγων ούτε επικαλείται ούτε αποδεικνύει ούτε

Αριθμός απόφασης: 599/2019

άλλως προκύπτει βλάβη του κατά την έννοια του νόμου, άμεση και προσωπική, αιτιωδώς συναρτώμενη με την προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η προσφορά της τρίτης μειοδότηρας παρεμβαίνουσας.

34. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «*Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων*» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. 2. Κατά την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους.4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2 : (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρ. 53.... 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ` της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις....»

35. Επειδή στο άρθρο 24 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «*Συγκρούσεις συμφερόντων* (άρθρο 24 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα κατάλληλα μέτρα, κατά τις επόμενες παραγράφους, για: α) την αποτελεσματική πρόληψη, β) τον εντοπισμό και γ) την επανόρθωση συγκρούσεων συμφερόντων που

Αριθμός απόφασης: 599/2019

προκύπτουν κατά τη διεξαγωγή διαδικασιών σύναψης σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του σχεδιασμού και της προετοιμασίας της διαδικασίας, καθώς και της κατάρτισης των εγγράφων της σύμβασης, ούτως ώστε να αποφεύγονται τυχόν στρεβλώσεις του ανταγωνισμού και να διασφαλίζεται η ίση μεταχείριση όλων των οικονομικών φορέων. 2. Κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων συντρέχει ιδίως όταν τα πρόσωπα της επόμενης παραγράφου, έχουν, άμεσα ή έμμεσα, χρηματοοικονομικό, οικονομικό ή άλλο προσωπικό συμφέρον, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στην παρ. 4, το οποίο θα μπορούσε να εκληφθεί ως στοιχείο που θίγει την αμεροληψία και την ανεξαρτησία τους στο πλαίσιο της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης. 3. Η σύγκρουση συμφερόντων αφορά ιδίως τα ακόλουθα πρόσωπα: α) μέλη του προσωπικού της αναθέτουσας αρχής....., συμπεριλαμβανομένων των μελών των αποφαινόμενων ή/και γνωμοδοτικών οργάνων ή/και β) τα μέλη των οργάνων διοίκησης ή άλλων οργάνων της αναθέτουσας αρχής ή/και γ) τους συζύγους και συγγενείς εξ αίματος ή εξ αγχιστείας, κατ' ευθεία μεν γραμμή απεριορίστως, εκ πλαγίου δε έως και τέταρτου βαθμού των προσώπων των περιπτώσεων α' και β', τα οποία: αα) εμπλέκονται στη διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, συμπεριλαμβανομένου του σχεδιασμού και της προετοιμασίας της διαδικασίας, καθώς και της κατάρτισης των εγγράφων της σύμβασης ή/και ββ) μπορούν να επηρεάσουν την έκβασή της. 4. Για τους σκοπούς του παρόντος άρθρου ως «συμφέροντα» νοούνται προσωπικά, οικογενειακά, οικονομικά, πολιτικά ή άλλα κοινά συμφέροντα με τους υποψηφίους ή προσφέροντες ή με τους υπεργολάβους αυτών ή με οποιοδήποτε μέλος υποψήφιας/προσφέρουσας ένωσης οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και αντικρουόμενων επαγγελματικών συμφερόντων ... 5. Τα πρόσωπα που αναφέρονται στις περιπτώσεις α' και β' της παρ. 3 υποχρεούνται να γνωστοποιήσουν εγγράφως στην αναθέτουσα αρχή τυχόν σύγκρουση συμφερόντων των ιδίων ή των συγγενικών τους προσώπων, υπό την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 3, σε σχέση με οποιοδήποτε υποψήφιο ή προσφέροντα, από τη στιγμή που λαμβάνουν γνώση της εν λόγω σύγκρουσης, προκειμένου η αναθέτουσα αρχή να είναι σε θέση να προβεί σε διορθωτικές ενέργειες, κατά τα οριζόμενα στην παρ. 6. Παράλληλα, τα

Αριθμός απόφασης: 599/2019

πρόσωπα αυτά οφείλουν να απέχουν από κάθε ενέργεια σχετική με τη διενέργεια της διαδικασίας σύναψης. 6. Η αναθέτουσα αρχή αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της συνδρομής ή μη κατάστασης σύγκρουσης συμφερόντων. Αν η αναθέτουσα αρχή αποφανθεί ότι συντρέχει κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων, ενημερώνει αμέσως την Αρχή και λαμβάνει αμελλητί τα κατάλληλα μέτρα, προς διασφάλιση της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και προς αποφυγή στρεβλώσεων του ανταγωνισμού, στα οποία μπορεί να συμπεριλαμβάνεται η εξαίρεση του συγκεκριμένου προσώπου από οποιαδήποτε συμμετοχή στη σχετική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφαρμοζομένων και των διατάξεων των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 7 του ν. 2690/1999 (Α' 45). 7. Εάν μια σύγκρουση συμφερόντων είναι αδύνατον να αρθεί με άλλον τρόπο, ο υποψήφιος ή προσφέρων, ο οποίος σχετίζεται με αυτή, αποκλείεται από τη διαδικασία, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στην περίπτωση δ' της παρ. 4 του άρθρου 73. ...»

36. Επειδή στο άρθρο 26 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Επιλογή των διαδικασιών (άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι «...4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:... β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίσθηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης. ...»

37. Επειδή στο άρθρο 45 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Συγκρότηση και τήρηση φακέλου δημόσιας σύμβασης (άρθρα 83 παράγραφος 6 και 84 παρ. 2 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζεται ότι «...3. Ο Φάκελος Δημόσιας Σύμβασης συμπληρώνεται και επικαιροποιείται σε όλα τα επιμέρους στάδια σύναψης της σύμβασης και περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον: ...β) τον προϋπολογισμό της σύμβασης και την τεκμηρίωσή του...»

38. Επειδή στο άρθρο 49 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Επάρκεια προϋπολογισμού, ωριμότητα, μελέτες» ορίζεται ότι «1. Στοιχεία της ωριμότητας της σύμβασης αποτελούν ιδίως: ...β) η νομιμότητα και πληρότητα των σχετικών εγγράφων της σύμβασης και γ) η δυνατότητα των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων να διαμορφώσουν, κατά την αντίστοιχη

Αριθμός απόφασης: 599/2019

διαδικασία σύναψης, βάσιμες και ρεαλιστικές προσφορές, με βάση τα χορηγούμενα από την αναθέτουσα αρχή στοιχεία. ...»

39. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ...ια) τα τεχνικά χαρακτηριστικά (προδιαγραφές), την ποσότητα και την περιγραφή των αγαθών, υπηρεσιών ή έργων, τον τρόπο της εκτέλεσης του ελέγχου και της διασφάλισης της ποιότητας,....καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης. ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87... ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 »

40. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 71 του ν. 4412/2016 «Γενικές αρχές (άρθρο 56 παρ. 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» : « Οι συμβάσεις ανατίθενται εφόσον η αναθέτουσα αρχή έχει επαληθεύσει, ότι πληρούνται όλες οι κατωτέρω προϋποθέσεις: α) η προσφορά συνάδει με τις απαιτήσεις, τις προϋποθέσεις και τα κριτήρια που προβλέπονται στην προκήρυξη σύμβασης..... Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να μην αναθέσουν τη σύμβαση στον προσφέροντα που υπέβαλε την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά όταν έχουν διαπιστώσει ότι η προσφορά δεν τηρεί τις ισχύουσες υποχρεώσεις, όπως αυτές προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18».

41. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ. 4 περ. δ του ν. 4412/2016 «Λόγοι αποκλεισμού (άρθρο 57 παράγραφοι 1 έως 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» : « 4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις: ... δ) εάν μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 δεν

Αριθμός απόφασης: 599/2019

μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα ...»

42. Επειδή στο άρθρ. 79 «Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν.4412/2016 ορίζεται ότι «1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77.... 2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων..., οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: ...β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77,Τα δεύτερο έως πέμπτο εδάφια της παραγράφου 1 εφαρμόζονται αναλόγως και στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων. 3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. 4. Για τις συμβάσεις κάτω των ορίων, η Αρχή, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 53, μπορεί να εκδίδει αντίστοιχο τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης, όπου απαιτείται, κατά τις διατάξεις του παρόντος. ...»

43. Επειδή σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ «Ειδικά θέματα συμπλήρωσης του ΤΕΥΔ και του ΕΕΕΣ» : «...ΚΕΦΑΛΑΙΟ 2: ΥΠΟΒΟΛΗ, ΠΡΟΣΑΡΜΟΓΗ ΚΑΙ ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗ ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ 2.1 Υποβολή Το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ συνιστά προκαταρκτική απόδειξη ως προς τη μη συνδρομή

Αριθμός απόφασης: 599/2019

των λόγων αποκλεισμού και την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, ανάλογα με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, αντικαθιστώντας την υποχρέωση υποβολής των αντίστοιχων πιστοποιητικών.... 2.2 Προσαρμογή ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ από τις αναθέτουσες αρχές Οι αναθέτουσες αρχές προσαρμόζουν το ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ στην εκάστοτε διαδικασία σύναψης σύμβασης, διαμορφώνοντάς το, σύμφωνα με τους ειδικότερους όρους (λόγους αποκλεισμού και κριτήρια επιλογής), που περιέχονται στα έγγραφα της σύμβασης. Στο πλαίσιο αυτό προτείνεται οι αναθέτουσες αρχές να απαλείφουν, τα πεδία, των οποίων το περιεχόμενο δεν σχετίζεται με τους όρους της συγκεκριμένης διαδικασίας 2.2.1 Πεδία που δεν μπορούν να απαλειφθούν Οι αναθέτουσες αρχές δεν δύνανται να απαλείψουν ορισμένα πεδία του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, καθώς η επιλογή αυτών δεν εναπόκειται στη διακριτική τους ευχέρεια. Ειδικότερα, οι αναθέτουσες αρχές δεν μπορούν να απαλείψουν τα ακόλουθα πεδία: 2.2.1.1 Μέρος II. Α. Πληροφορίες σχετικά με τον οικονομικό φορέα: Όλα τα πεδία της Ενότητας Α του Μέρους II, στα οποία περιλαμβάνονται πληροφορίες σχετικές με τους οικονομικούς φορείς δεν δύνανται να απαλειφθούν.... 2.3.1 Τα πεδία του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ είναι δεκτικά διευκρινίσεων ή/ και συμπληρώσεων Επισημαίνεται ότι, στις περιπτώσεις μη συμπλήρωσης ή/και μη ορθής συμπλήρωσης ενός ή περισσότερων πεδίων του ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ, εκ μέρους των οικονομικών φορέων, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να τους καλούν προκειμένου να παράσχουν σχετικές διευκρινίσεις ή να τα συμπληρώσουν, όπως οποιοδήποτε άλλο υποβληθέν, με την προσφορά τους, έγγραφο ή δικαιολογητικό, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 102 του ν. 4412/2016. ... 2.3.3 Το ΤΕΥΔ/ ΕΕΕΣ συναρτάται αποκλειστικά με τους όρους που περιλαμβάνονται στα έγγραφα της σύμβασης (διακήρυξη, αίτηση συμμετοχής κλπ) της εκάστοτε διαδικασίας. Ως εκ τούτου, οι αναθέτουσες αρχές δεν δύνανται να αποκλείουν οικονομικούς φορείς λόγω μη συμπλήρωσης ή εσφαλμένης συμπλήρωσης από τους τελευταίους πεδίων του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, τα οποία αφορούν σε στοιχεία που δεν συνδέονται με όρους της διακήρυξης/ αίτησης συμμετοχής, ακόμη και αν τα εν λόγω πεδία, εκ παραδρομής, έχουν παραμείνει στο διαμορφωθέν από τις αναθέτουσες αρχές ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ. Τα ως άνω ισχύουν και στην περίπτωση που

Αριθμός απόφασης: 599/2019

οι οικονομικοί φορείς αντίστοιχα, κατά τη διαμόρφωση και συμπλήρωση του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, περιλαμβάνουν ή/ και συμπληρώνουν πεδία, τα οποία δεν αντιστοιχούν στους όρους των εγγράφων της σύμβασης. Στην περίπτωση αυτή οι αναθέτουσες αρχές δεν λαμβάνουν υπόψη τις πληροφορίες που περιλαμβάνονται στα εν λόγω πεδία3.1 ...Κατά περίπτωση, ο οικονομικός φορέας είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο/Μητρώο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό (π.χ. βάσει εθνικού συστήματος (προ)επιλογής); Στο ως άνω πεδίο, ως προς τις συμβάσεις έργων, οι ημεδαπές εργοληπτικές επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν ενημερότητα πτυχίου, συμπληρώνουν την ένδειξη «ΝΑΙ», καθώς, σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 20 του ν. 3669/2008, οι οποίες εξακολουθούν να ισχύουν, η βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ, σε συνδυασμό με την ενημερότητα πτυχίου, συνιστά τον μοναδικό, επί της παρούσης, εθνικό "επίσημο κατάλογο" που πληροί τις προϋποθέσεις του άρθρου 8327 του ν. 4412/2016. Επισημαίνεται ότι, ως προς τις διαδικασίες συμβάσεων προμηθειών, γενικών υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, δεν υφίσταται επί του παρόντος εθνικός επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του ν. 4412/2016. Σημειώνεται, περαιτέρω, ότι το Γ.Ε.ΜΗ δεν συνιστά επίσημο κατάλογο, κατά τις διατάξεις του ίδιου άρθρου, και, κατά συνέπεια, δεν συμπληρώνεται από τους οικονομικούς φορείς στο εν λόγω πεδίο. Σε κάθε περίπτωση επισημαίνεται ότι το πεδίο του ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ, που αφορά στην εγγραφή οικονομικών φορέων σε επίσημους καταλόγους, δεν μπορεί να απαλειφθεί από τις αναθέτουσες αρχές σε κανένα είδος σύμβασης (προμηθειών, υπηρεσιών, έργων, μελετών κλπ), καθώς δεν μπορεί να αποκλειστεί το ενδεχόμενο συμμετοχής στη διαδικασία αλλοδαπού οικονομικού φορέα, εγγεγραμμένου σε επίσημο κατάλογο της χώρας εγκατάστασής του ή άλλης χώρας ή ακόμη και το ενδεχόμενο εγγραφής ημεδαπού οικονομικού φορέα σε επίσημο κατάλογο άλλης χώρας, την εγγραφή στον οποίο δύναται να επικαλεστεί συμπληρώνοντας τη σχετική ένδειξη στο ΤΕΥΔ/ΕΕΕΣ....»

44. Επειδή με την με αριθ. απόφ. 158/2016 (Β' 3698) του Προέδρου της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων εγκρίθηκε το

Αριθμός απόφασης: 599/2019

“*Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης*” (ΤΕΥΔ) του άρθρου 79 παρ. 4 του Ν. 4412/2016 (Α΄ 147), για διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης της οποίας η συνολική προϋπολογισθείσα αξία είναι κατώτερη από τα όρια των περιπτώσεων (α), (β) και (γ) του άρθρου 5 και των περιπτ. (α) και (β) του άρθρου 235 του Ν. 4412/2016.

45. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 83 του ν. 4412/2016 «*Επίσημοι κατάλογοι εγκεκριμένων οικονομικών φορέων και πιστοποίηση από οργανισμούς δημοσίου ή ιδιωτικού δικαίου (άρθρο 64 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*»: «1. Η λειτουργία όλων των επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένων των μελετητών, που προβλέπονται από τις εκάστοτε ισχύουσες εθνικές διατάξεις ή/και η πιστοποίηση από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α΄, διέπεται από τις διατάξεις του παρόντος άρθρου. Η Αρχή ανακοινώνει στην Επιτροπή και στα λοιπά κράτη - μέλη τη διεύθυνση του οργανισμού πιστοποίησης ή του οργανισμού που είναι υπεύθυνος για τους επίσημους καταλόγους, στον οποίο αποστέλλονται οι αιτήσεις. 2. Οι προϋποθέσεις εγγραφής στους επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων εργοληπτών, προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών, καθώς και οι προϋποθέσεις που αφορούν την έκδοση πιστοποιητικών από οργανισμούς πιστοποίησης που συμμορφώνονται με τα ευρωπαϊκά πρότυπα πιστοποίησης, κατά την έννοια του Παραρτήματος VII του Προσαρτήματος Α΄, προσαρμόζονται στις διατάξεις των άρθρων 73 έως 83. ...3. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγγεγραμμένοι σε επίσημους καταλόγους ή διαθέτουν πιστοποιητικό μπορούν, για την εκάστοτε σύμβαση, να προσκομίζουν στις αναθέτουσες αρχές πιστοποιητικό εγγραφής εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή ή το πιστοποιητικό που εκδίδεται από τον αρμόδιο οργανισμό πιστοποίησης. Στα πιστοποιητικά αυτά αναφέρονται τα δικαιολογητικά βάσει των οποίων έγινε η εγγραφή των εν λόγω οικονομικών φορέων στον επίσημο κατάλογο ή η πιστοποίηση και η κατάταξη στον εν λόγω κατάλογο. 4. Η πιστοποιούμενη εγγραφή στους επίσημους καταλόγους από τους αρμόδιους οργανισμούς ή το πιστοποιητικό, που εκδίδεται από τον οργανισμό

Αριθμός απόφασης: 599/2019

πιστοποίησης, συνιστά τεκμήριο καταλληλότητας όσον αφορά τις απαιτήσεις ποιοτικής επιλογής, τις οποίες καλύπτει ο επίσημος κατάλογος ή το πιστοποιητικό. 5. Η εγγραφή και κατάταξη στα Μ.Ε.Ε.Π., Μητρώο Μελετητών και Μητρώο Γραφείων Μελετών, και η κατοχή αντίστοιχου πτυχίου αποτελεί τεκμήριο τεχνικής καταλληλότητας γενικής εμπειρίας. 6. Οι πληροφορίες που μπορούν να συναχθούν από την εγγραφή σε επίσημους καταλόγους ή από την πιστοποίηση δεν τίθενται υπό αμφισβήτηση χωρίς αιτιολόγηση. ...Οι αναθέτουσες αρχές εφαρμόζουν την παράγραφο 3 και το πρώτο και δεύτερο εδάφιο της παρούσας παραγράφου μόνον προς όφελος των οικονομικών φορέων που είναι εγκατεστημένοι στο κράτος-μέλος το οποίο έχει καταρτίσει τον επίσημο κατάλογο. ...10. Με προεδρικά διατάγματα που εκδίδονται μετά από πρόταση των κατά περίπτωση αρμοδίων Υπουργών, Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, ρυθμίζονται θέματα για την κατάρτιση και λειτουργία επίσημων καταλόγων εγκεκριμένων οικονομικών φορέων, ιδίως δε η αρμόδια υπηρεσία τήρησής τους, οι ειδικότερες προϋποθέσεις, τα κριτήρια και οι διατυπώσεις εγγραφής και κατάταξης των οικονομικών φορέων σε αυτούς, συμπεριλαμβανομένων των αναγκαίων δικαιολογητικών, η διαδικασία τήρησης και ενημέρωσής τους και οι περιπτώσεις διαγραφής από αυτούς, ο χρόνος έναρξης της λειτουργίας τους είτε συνολικά είτε ανά κλάδο ή κατηγορία, η διαλειτουργικότητα των ηλεκτρονικών καταλόγων με άλλα πληροφοριακά συστήματα, καθώς και κάθε άλλο συναφές θέμα.»

46. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά : α) Η οποία ... υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102. ...»

Αριθμός απόφασης: 599/2019

47. Επειδή στο ν. 3310/2005 «*Διαφάνεια ΔΗΜ.ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΒΑΣΙΚΟΣ ΜΕΤΟΧΟΣ κλπ)*», άρθ. 8 με τον τίτλο «*Ονομαστικοποίηση μετοχών εταιρειών που συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις*», ως τροποποιημένο ισχύει ορίζεται ότι : « 1. Οι μετοχές των ανωνύμων εταιρειών που συμμετέχουν, αυτοτελώς ή σε κοινοπραξία ή ένωση προσώπων ή σε οποιασδήποτε μορφής οντότητα, σε διαγωνιστική διαδικασία ή διαδικασία ανάθεσης κατασκευής έργων ή προμήθειας αγαθών ή παροχής υπηρεσιών και μελετών του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με τις διατάξεις του νόμου αυτού, με οικονομικό αντικείμενο ή αντάλλαγμα ανώτερο του ενός εκατομμυρίου (1.000.000,00) ευρώ, είναι υποχρεωτικά ονομαστικές ... Σε περίπτωση συμμετοχής εταιρειών άλλης νομικής μορφής, πλην των ανωνύμων, στις οποίες συμμετέχουν ή κατέχουν εταιρικά μερίδια ανώνυμες εταιρείες, με ποσοστό συμμετοχής στο εταιρικό κεφάλαιο τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%), οι μετοχές τους είναι υποχρεωτικά ονομαστικές μέχρι και του τελευταίου φυσικού προσώπου. 2. Οι υποχρεώσεις της παραγράφου 1 του άρθρου αυτού ισχύουν και για τις αλλοδαπές ανώνυμες εταιρείες, ανεξαρτήτως της συμμετοχής τους ή μη σε ελληνικές ανώνυμες εταιρείες ... 3. Η υποχρέωση περαιτέρω ονομαστικοποίησης μέχρι φυσικού προσώπου δεν ισχύει ως προς τις εισηγμένες στα Χρηματιστήρια κρατών-μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Οργανισμού Οικονομικής Συνεργασίας και Ανάπτυξης (Ο.Ο.Σ.Α.) εταιρείες. 4. Οι υποχρεώσεις των παραγράφων 1 έως 3 του άρθρου αυτού αποτελούν προϋποθέσεις για την παραδεκτή συμμετοχή της εταιρείας ή κοινοπραξίας ή ένωσης προσώπων ή οποιασδήποτε άλλης μορφής οντότητας στη σχετική διαδικασία.»

48. Επειδή σύμφωνα με την υποπαραγράφο ΙΑ.11 «*ΝΕΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗΣ ΝΟΜΙΜΟΥ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΜΙΣΘΟΥ ΚΑΙ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟΥ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ (ΔΙΑΤΑΞΗ ΠΛΑΙΣΙΟ), ΚΑΤΩΤΑΤΟΣ ΝΟΜΙΜΟΣ ΜΙΣΘΟΣ ΚΑΙ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ*» του ν. 4093/2012, ορίζεται ότι: « 1. Με την παρούσα διάταξη θεσπίζεται νέο σύστημα καθορισμού νόμιμου κατωτάτου μισθού υπαλλήλων και ημερομισθίου εργατοτεχνιτών, το οποίο τίθεται σε ισχύ την 1.4.2013. Εντός

Αριθμός απόφασης: 599/2019

του πρώτου τριμήνου του 2013 θεσπίζεται με πράξη υπουργικού συμβουλίου η διαδικασία διαμόρφωσης νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους εργαζόμενους ιδιωτικού δικαίου όλης της χώρας, λαμβάνοντας υπόψη την κατάσταση και τις προοπτικές της ελληνικής οικονομίας, της αγοράς εργασίας (ιδίως ως προς τα ποσοστά ανεργίας και απασχόλησης) και τη διαβούλευση της κυβέρνησης με εκπροσώπους κοινωνικών εταίρων, εξειδικευμένους επιστημονικούς, ερευνητικούς και λοιπούς φορείς. Κατά το Α` τρίμηνο του 2014 το σύστημα αυτό αξιολογείται ως προς την απλότητα και αποτελεσματικότητα της εφαρμογής, τη μείωση της ανεργίας, την αύξηση της απασχόλησης και τη βελτίωση της ανταγωνιστικότητας. 2.α. Το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 8 του ν. 1876/1990 αντικαθίσταται ως εξής: «Οι εθνικές γενικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας καθορίζουν τους ελάχιστους μη μισθολογικούς όρους εργασίας, που ισχύουν για τους εργαζόμενους όλης της χώρας. Βασικοί μισθοί, βασικά ημερομίσθια, κάθε είδους προσαυξήσεις αυτών και γενικά κάθε άλλος μισθολογικός όρος, ισχύουν μόνο για τους εργαζόμενους που απασχολούνται από εργοδότες των συμβαλλομένων εργοδοτικών οργανώσεων και δεν επιτρέπεται να υπολείπονται του νόμιμου νομοθετημένου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου.».....3. Μέχρι τη λήξη της περιόδου οικονομικής προσαρμογής που προβλέπουν τα Μνημόνια που προσαρτώνται στο ν. 4046/2012 και οι επακολουθούσες τροποποιήσεις αυτών καθορίζεται ο νόμιμος κατώτατος μισθός υπαλλήλων και το ημερομίσθιο εργατοτεχνιτών ως εξής:

(α) Για τους υπάλληλους άνω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 586,08 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες άνω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 26,18 ευρώ.

(β) Για τους υπάλληλους κάτω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 510,95 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες κάτω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 22,83 ευρώ.

....ε) Πέραν της μηνιαίας τακτικής προσαύξησης λόγω προϋπηρεσίας καμία άλλη προσαύξηση δεν περιλαμβάνεται στο νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο. στ) Έως ότου η ανεργία διαμορφωθεί σε

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ποσοστό κάτω του 10% αναστέλλεται η προσαύξηση του νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου για προϋπηρεσία, που συμπληρώνεται μετά την 14.2.2012. ζ) Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης κατώτερο από το νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο. 4. Κάθε αναφορά της ισχύουσας νομοθεσίας γενικά στον ελάχιστο μισθό ή στο ελάχιστο ημερομίσθιο της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) νοείται ο νόμιμος νομοθετημένος κατώτατος μισθός και κατώτατο ημερομίσθιο. »

49. Επειδή σύμφωνα με την απόφαση υπ' αριθ. 4241/127 της 30-1-2019 της Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ Β 173, 2019) ορίστηκε ο καθορισμός «...του νόμιμου κατώτατου μισθού και του νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου, για πλήρη απασχόληση, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση, ως εξής: α) Για τους υπαλλήλους ο κατώτατος μισθός ορίζεται στα εξακόσια πενήντα ευρώ (650,00 €). β) Για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται στα είκοσι εννέα ευρώ και τέσσερα λεπτά (29,04 €)...», με ισχύ από 1-2-2019.

50. Επειδή σύμφωνα με το υπ' αριθ. 7613/395/2019 έγγραφο της Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με τον τίτλο «Οδηγίες για την εφαρμογή του κατώτατου μισθού και του κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» : « ... Ο ως άνω νόμιμος κατώτατος μισθός και το ως άνω νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο ισχύουν από 1 Φεβρουαρίου 2019 για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση....2. Από την έναρξη ισχύος του νέου νόμιμου κατώτατου μισθού και του νέου νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου, οποιαδήποτε αναφορά της κείμενης νομοθεσίας στον κατώτατο μισθό και στο κατώτατο ημερομίσθιο, κατά το μέρος που αφορά/εισάγει ηλικιακή διάκριση, θεωρείται κατηργημένη....4. Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης κατώτερο

Αριθμός απόφασης: 599/2019

από τον κατά τα ανωτέρω νόμιμο κατώτατο μισθό και νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο.6. Κάθε αναφορά της ισχύουσας νομοθεσίας γενικά στον ελάχιστο μισθό ή στο ελάχιστο ημερομίσθιο της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) νοείται ως αναφορά στον νόμιμο κατώτατο μισθό και το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο που καθορίζεται κατά τα ανωτέρω....Οποιοσδήποτε όρος ατομικής ή συλλογικής συμφωνίας υπολείπεται αυτών είναι αυτοδικαίως άκυρος και στους παραβάτες εργοδότες επιβάλλονται οι κυρώσεις των άρθρων 24 και 28 του ν. 3996/2011 (Α' 170), όπως ισχύει....»

51. Επειδή σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. 1050/19-2-2019 διευκρινιστικό έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ με τίτλο «Διευκρινήσεις ως προς τις συνέπειες της αναπροσαρμογής του κατώτατου μισθού και του κατώτατου ημερομισθίου σε εν εξελίξει διαδικασίες ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών καθαριότητας ή/και φύλαξης» : «...Όπως γίνεται παγίως δεκτό από τη νομολογία τόσο του Δικαστηρίου της Ε.Ε. όσο και των εθνικών Δικαστηρίων, το εφαρμοστέο νομοθετικό και κανονιστικό πλαίσιο που διέπει τη διεξαγωγή της διαδικασίας ανάθεσης μίας δημόσιας σύμβασης είναι εκείνο που ισχύει κατά τον χρόνο δημοσίευσης της οικείας διακήρυξης (Πρβλ, ενδεικτικά: ΔΕΕ Τ-151/2016, ΝΣΚ Γνμδ 297/2012)....»

52. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 3 παρ. 3 «Χρονικά Όρια Εργασίας» της ΕΓΣΣΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975: «3. Ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας, ισχύοντα ή συμβατικώς εφαρμοζόμενα, ελάσσονα των 45 ωρών, δεν θίγονται διά της παρούσης Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας. Η εφαρμογή όμως εις τας περιπτώσεις ταύτας, συστήματος εβδομαδιαίας εργασίας πέντε (5) ημερών, διέπεται υπό των διατάξεων της παρούσης.» Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΣΕ : « 1. Προκειμένου των επί μισθώ αμειβομένων μισθωτών, δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των, τα 6/25 του συμπεφωνημένου ή νόμιμου μισθού διαιρούνται δια του αριθμού 40. Δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των επί ημερομισθίω αμειβομένων μισθωτών, το ποσόν των 6 πλήρων (συμπεφωνημένων ή νομίμων) ημερομισθίων, διαιρείται ομοίως δια του αριθμού 40....» Εξ άλλου, με το άρθρο 6 της από 14-2-1984 Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως

Αριθμός απόφασης: 599/2019

Εργασίας, που δημοσιεύθηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως με την υπ' αριθμ. 11770/20-3-1984 απόφαση του Υπουργού Εργασίας (Φ.Ε.Κ. 81 τ. Β'), η εβδομαδιαία διάρκεια της εργασίας των μισθωτών ορίστηκε από 1ης Ιανουαρίου 1984 σε 40 ώρες.

53. Επειδή σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το ν. 133/75, λαμβανομένου υπ' όψιν και της καθιέρωσης της 5θήμερης εβδομαδιαίας εργασίας των 40 ωρών, « για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26.2.1975, (6/25 του μηνιαίου μισθού : 40) εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των ολιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας. Αναφορικά με τους εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιό τους εξευρίσκεται, με βάση την ίδια ΕΓΣΣΕ με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρ. 5, 6 της από 26-2-1975 ΕΓΣΣΕ)» (ΑΠ 1166/2014). Συνεπώς, ορθά υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο Χ 6 (και όχι Χ 5) και στην συνέχεια διαιρώντας το γινόμενο με τον αριθμό 40 (αριθμό των ωρών εργασίας την εβδομάδα) (ΑΠ 1317/2015). Και τούτο μάλιστα επειδή στους μισθωτούς που εφαρμόζεται το σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας «νόμιμο ωράριο θεωρούνται οι εννέα (9) ώρες ημερησίως και οι σαράντα πέντε εβδομαδιαίως. Η έκτη ημέρα της εβδομάδας, μολονότι, σύμφωνα με τις άνω διατάξεις περί πενθήμερης εργασίας, αποτελεί ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης, εν τούτοις, για τον υπολογισμό του εβδομαδιαίου μισθού και του χρόνου υπηρεσίας, θεωρείται πλασματικά χρόνος εργασίας. Έτσι, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής (εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού(υπάλληλοι)» (ΑΠ1215/2004). Συνεπώς για την εξεύρεση του ωρομισθίου πρέπει να γίνει « .. αναγωγή στην προβλεπόμενη αμοιβή του για

Αριθμός απόφασης: 599/2019

εργασία 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως αφού θεωρείται ότι οφείλονται εβδομαδιαίως στον εργαζόμενο, ανεξάρτητα από το σύστημα εβδομαδιαίας απασχόλησης του, έξι ημερομίσθια...» (ΕφΠειρ 545/2012 Δ/ΝΗ 2013,1615). Επί πλέον τα ως άνω διαλαμβάνονται επίσης και στην ιστοσελίδα του ΚΕΠΕΑ (Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων) της ΓΣΕΕ (www.kepea.gr/aarticle.php?id=294) : « Υπολογισμός Ωρομισθίου Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο) ΠΑΡΑΔΕΙΓΜΑ 1ο : Για να βρούμε το ωρομίσθιο του εργάτη που παίρνει ημερομίσθιο 40 €, πολλαπλασιάζουμε τα 40 € επί 6 για να βρούμε τις εβδομαδιαίες αποδοχές, $40 \times 6 = 240$ € και στη συνέχεια το ποσό αυτό διαιρούμε με τον αριθμό 40, δηλαδή όσες είναι οι ώρες της εβδομαδιαίας εργασίας, οπότε $240 : 40 = 6$ € ωρομίσθιο. »

54. Επειδή στο Έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Υποστήριξης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης Δ/ση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης) με Αριθ. Πρωτ.: 41815/Δ.10.199/16.9.2016 με θέμα «Αναβάθμιση Πληροφοριακού Συστήματος ΕΡΓΑΝΗ», ορίζεται ότι στο πλαίσιο της Αναβάθμισης των εντύπων Ε4 και Ε3, η ορθή συμπλήρωση των πεδίων «Μικτές αποδοχές», «Εβδομαδιαίες ώρες» και «Ωρομίσθιο» γίνεται σύμφωνα με τα παρακάτω: Εργατοτεχνίτης: «Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο»» Συνεπώς κατά απλό αριθμητικό υπολογισμό Ωρομίσθιο = μικτές αποδοχές ΔΙΑ (εβδομαδιαίες ώρες ΕΠΙ 4,33) (καθόσον αφορά σε εργατοτεχνίτη).

55. Επειδή στο ΒΔ 748/1966 «Περί κωδικοποίησης, καταργήσεως, τροποποιήσεως και συμπληρώσεως των διατάξεων της κειμένης νομοθεσίας περί εβδομαδιαίας και Κυριακής αναπαύσεως και ημερών αργίας » ως τροποποιημένο ισχύει, ορίζεται ότι «Αρθρ. 1. 1. Αι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται υπό τας εν αυτών διακρίσεις καθ' άπασαν την Επικράτειαν. 2. Κατά τας Κυριακάς και τας εν τω άρθρ. 4 του παρόντος οριζόμενας αργίας και υπό τας εν τω παρόντι διακρίσεις απαγορεύεται εις τους εν τω Κράτει οπαδούς

Αριθμός απόφασης: 599/2019

παντός θρησκευματος πάσα βιομηχανική, βιοτεχνική, εμπορική εργασία και πάσα επαγγελματική εν γένει δραστηριότης. 3. Εις τους μισθωτούς, ανεξαρτήτως φύλου, τους παρέχοντας τας υπηρεσίας των προς οιονδήποτε εργοδότην επί σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, παρέχεται καθ' εβδομάδα συνεχής ελεύθερος χρόνος 24 ωρών, αρχόμενος από της 00.000 ώρας της Κυριακής, μέχρι της 24.00 της ίδιας ημέρας (εβδομαδιαία ανάπαυσις). Επί μισθωτών επιχειρήσεων, εκμεταλλεύσεων ή υπηρεσιών λειτουργουσών καθ' όλον το 24ωρον δια συστήματος τριών ομάδων εργασίας ο χρόνος ούτος δύναται να αρχίζη από της 06.00`ώρας της Κυριακής, λήγων την 06.00 ώραν της Δευτέρας. Απαγόρευσις απασχολήσεως Αρθρ. 3. 1. Κατά τον χρόνον της εβδομαδιαίας αναπαύσεως και κατά τας ημέρας αργίας απαγορεύεται η καθ' οιονδήποτε τρόπον απασχόλησις του μισθωτού. 2. Εφ' όσον κατά τας διατάξεις του παρόντος δεν επιτρέπεται η απασχόλησις των μισθωτών κατά Κυριακάς και ημέρας αργίας αι επιχειρήσεις και εκμεταλλεύσεις, δεν δύναται να λειτουργήσουν παραμένουσαι κλεισταί....»

56. Επειδή κατά την έννοια των παραπάνω διατάξεων περί ημερών υποχρεωτικής αργίας, απαγορεύεται η απασχόληση των μισθωτών τόσο κατά τις Κυριακές όσο και κατά τις έξι ως άνω προβλεπόμενες ημέρες υποχρεωτικής αργίας, ασφαλώς άνευ περικοπής αποδοχών, είτε αμείβονται με μηνιαίο μισθό είτε με ημερομίσθιο. Κατά τα λοιπά η ημέρα Σάββατο δεν είναι μεν ημέρα υποχρεωτικής αργίας σύμφωνα με τον νόμο, ωστόσο όμως προκύπτει μη εργάσιμη λόγω εξάντλησης των χρονικών ορίων της θεσμοθετημένης πενθήμερης εργάσιμης εβδομάδας. Ειδικότερα ως έχει παγίως κριθεί από την νομολογία « ... Τα χρονικά όρια της εργασίας των μισθωτών έχουν καθοριστεί με ειδικές διατάξεις δημοσίας τάξεως, με την έννοια ότι αποτελούν τα ελάχιστα όρια προστασίας των εργαζομένων και συνεπώς με ατομική ή συλλογική σύμβαση εργασίας ή με διαιτητική απόφαση ή άλλη κανονιστική πράξη νομοθετικής ή συμβατικής ισχύος μπορούν να περιοριστούν, όχι όμως και να ξεπεραστούν χωρίς την τήρηση της διαδικασίας για τη νομιμότητα της υπερωριακής απασχολήσεως. Ειδικότερα: Με την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. της 26.2.1975, η οποία κυρώθηκε με το ν. 133/1975, εισήχθη η εβδομάδα των πέντε (5) εργασίμων ημερών ή το λεγόμενο διαφορετικά

Αριθμός απόφασης: 599/2019

πενθήμερο εργασίας, δηλαδή καθιερώθηκε ως χρονικό όριο εργασίας οι σαράντα πέντε (45) ώρες την εβδομάδα. Σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 1 της από 29-12-80 Πράξεως Νομοθετικού Περιεχομένου, που κυρώθηκε με το ν. 1157/81, κατά τη διαδικασία του ν. 3299/55 "περί του τρόπου ρυθμίσεως των συλλογικών εργατικών διαφορών εργασίας κ.λ.π.", προκειμένου περί μισθωτών υπαγομένων στο νόμο αυτό, πλην μισθωτών του Δημοσίου, των ΟΤΑ και των ΝΠΔΔ, δύναται να καθιερούται σύστημα εβδομαδιαίας εργασίας πέντε εργασίμων ημερών, άνευ μειώσεως του κατά περίπτωση ισχύοντος ή εφαρμοζομένου ωραρίου εβδομαδιαίας εργασίας. Εξάλλου, κατά το άρθρο 6 της από 14.2.1984 εθνικής γενικής συλλογικής σύμβασης εργασίας, που δημοσιεύθηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως με την απόφαση του Υπουργού Εργασίας 11770/20.3.1984 (ΦΕΚ Β` , 81), η εβδομαδιαία διάρκεια της εργασίας των μισθωτών ορίστηκε από 1.1.1984 σε 40 ώρες, για την απασχόληση δε πέρα από το συμβατικό (συλλογικό) αυτό εβδομαδιαίο ωράριο έως τη συμπλήρωση του νόμιμου ανώτατου ωραρίου εβδομαδιαίας εργασίας (υπερεργασία) καταβάλλεται αμοιβή, σύμφωνα με το άρθρο 9 της 1/1982 απόφασης του Δ.Δ. Δ.Δ. Αθηνών, που κυρώθηκε με το άρθρο 29 του νόμου 1346/1983. Από το συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει μεταξύ άλλων, ότι υπό το σύστημα της πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας η εκούσια ή εξαναγκασμένη παροχή εργασίας (εντός του 8/ώρου) κατά τα Σάββατα ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης λόγω εξάντλησης του 5νθημέρου, απαγορευομένη από κανόνα δημόσιας τάξης, είναι άκυρη και γεννά απαίτηση απόδοσης της ωφέλειας του εργοδότη από την παροχή μιας τέτοιας εργασίας κατά τις αρχές του αδικαιολόγητου πλουτισμού κατ` αρ. 904 Α.Κ. Εξάλλου από τις διατάξεις των άρθρων 2 του ν. 435/1976, 1 και 10 παρ. 1 του ΒΔ 748/1966, τις διατάξεις της 8900/1956 ΚΥΑ των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας και του άρθρου 904 ΑΚ, προκύπτει ότι σε εκείνον που παρέσχε την εργασία του κατά τις Κυριακές πρέπει να χορηγηθεί αναπληρωματική εβδομαδιαία ανάπαυση διάρκειας 24 συνεχών ωρών σε άλλη, εργάσιμη ημέρα της εβδομάδας που άρχισε την Κυριακή. Η εκούσια ή εξαναγκασμένη παροχή εργασίας κατά την Κυριακή χωρίς χορήγηση άλλης ημέρας αναπαύσεως την εβδομάδα που ακολουθεί την Κυριακή, απαγορευομένη από τους πιο πάνω

Αριθμός απόφασης: 599/2019

κανόνες δημοσίας τάξεως, είναι άκυρη και γεννά, πέραν της προσαύξησης 75% επί του νομίμου ημερομισθίου για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, απαίτηση αποδόσεως της ωφέλειας του εργοδότη από την παροχή μιας τέτοιας εργασίας κατά τις αρχές του αδικαιολογήτου πλουτισμού. Η ωφέλεια αυτή, όπως και στην περίπτωση εργασίας κατά το Σάββατο, ως έκτης ημέρας σε σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, συνίσταται στις αποδοχές τις οποίες ο εργοδότης θα κατέβαλλε σε άλλο μισθωτό, που θα απασχολείτο με έγκυρη σύμβαση εργασίας κατά τις ως άνω ημέρες, υπό τις αυτές συνθήκες με τον ακύρως κατ' αυτές εργασθέντα.» (ΑΠ 288/2018, ΑΠ 314/2017, ΑΠ 864/2015, ΑΠ 67/2015, 32/2013). Ωσαύτως έχει κριθεί ότι «... Από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθ.6 της από 26-9-1975 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το ν.133/1975, 6 της από 14-2-1984 ΕΓΣΣΕ (που δημοσιεύθηκε με την ΥΑ 11770/2030/1984, ΦΕΚ Β` 81) και των από 19-1-1985 (ΦΕΚ Β` 50) και 13-3-1986 (ΦΕΚ Β` 123), 6 της 6/1979 απόφασης του ΔΔΔΔ Αθηνών, που κυρώθηκε με το άρθ.15 ν.1082/1980, της ΠΝΠ της 30-12-1980, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο ν.1157/1981, της ΚΥΑ 8900/1946 (όπως ερμηνεύθηκε με την 25825/1951 όμοια και άρθ. 2 ν. 435/1976), άρθ.2 ν. 3755/1957, άρθ.1 ν.435/1976, 1 και 10 του ΒΔ 748/1966, άρθ.904 επ. ΑΚ, συνάγεται ότι υπό το σύστημα της πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας (Δευτέρα έως και Παρασκευή), των 8 ωρών ημερησίως και των 40 συνολικά εβδομαδιαία (α) η επί δωρο (εκούσια ή εξαναγκασμένη) παροχή εργασίας κατά το Σάββατο (ως 6η ημέρα) είναι άκυρη και δημιουργεί απαίτηση του μισθωτού κατά τις αρχές του αδικαιολογήτου πλουτισμού για την απόδοση της ωφέλειας του εργοδότη (β) αν ο εργαζόμενος απασχοληθεί, νόμιμα ή παράνομα, την Κυριακή (πέραν των 5 ωρών), δικαιούται (εκτός από την προσαύξηση του ημερομισθίου) αναπληρωματική ανάπαυση (διάρκειας 24 συνεχόμενων ωρών σε άλλη εργάσιμη ημέρα της εβδομάδας που άρχισε την Κυριακή) και, σε περίπτωση μη χορήγησης αναπληρωματικής ανάπαυσης από τον εργοδότη (αλλά απασχόλησής του όλες τις εργάσιμες ημέρες που ακολουθούν την Κυριακή), αποζημίωση, επίσης κατά τις διατάξεις για τον αδικαιολόγητο πλουτισμό, για την παράνομη αυτήν απασχόληση (κατά μία των εργάσιμων αυτών ημερών), σε αμφότερες δε τις ως άνω περιπτώσεις ο υπολογισμός της συναφούς

Αριθμός απόφασης: 599/2019

απαίτησης του εργαζομένου, συνισταμένης στο ποσό που θα κατέβαλλε ο εργοδότης σε άλλον μισθωτό, με τις ίδιες ικανότητες και για την ίδια εργασία και υπό έγκυρη σύμβαση (κατά το οποίο καθίσταται αδικαιολόγητα πλουσιότερος), γίνεται με βάση το νόμιμο μισθό, ...(ΑΠ 1420/2015, 1317/2015, 175/2013, 32/2013) (Β) Από τον συνδυασμό των άρθρων 22§2 του Συντάγματος και 3§1, 7, 8§2, 10§2, 11§2 και 16§6 ν. 1876/1990 "ελεύθερες συλλογικές διαπραγματεύσεις και άλλες διατάξεις", συνάγεται ότι οι κανονιστικοί όροι των συμβάσεων εργασίας (ΣΣΕ) ή των εξομοιούμενων με αυτές διαιτητικών αποφάσεων (ΔΑ) έχουν άμεση και αναγκαστική ισχύ ουσιαστικού νόμου ... και ότι οι ΣΣΕ ή ΔΑ, πλην των εθνικών γενικών, δεσμεύουν καταρχήν τους εργοδότες και εργαζόμενους που είναι μέλη των συμβαλλομένων συνδικαλιστικών οργανώσεων, ο Υπουργός Εργασίας, όμως, με απόφασή του που εκδίδεται μετά από γνώμη του Ανωτάτου Συμβουλίου Εργασίας, μπορεί να επεκτείνει την ισχύ και να κηρύξει γενικώς υποχρεωτική για όλους τους εργαζόμενους ενός κλάδου ή επαγγέλματος ΣΣΕ ή ΔΑ, η οποία έκτοτε δεσμεύει όλους τους εργοδότες του κλάδου ή τους εργαζόμενους του επαγγέλματος, που αυτή αφορά, εφόσον αυτοί θα μπορούσαν να είναι μέλη των οργανώσεων που μετείχαν στη σύναψή της (ΑΠ 1409/2014, 56/2012). ..με το άρθ.4 εδ.α` της ΔΑ 39/2004 καθιερώθηκε και ρητά για τους εργαζομένους που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των οικείων ΔΑ και ΣΣΕ πενθήμερη εβδομαδιαία εργασία, δωρης ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίως, ρύθμιση που διατηρήθηκε σε ισχύ με τις προαναφερθείσες διατάξεις των ως άνω μεταγενεστέρων ΔΑ και ΣΣΕ ..» (ΑΠ 506/2017, ΑΠ 67/2015, 32/2013, 376/2010, 1732/2005, ΑΠ 2075/2017 κα)

57. Επειδή σύμφωνα με την υπ' αριθ. Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 (ΦΕΚ Β' 2778/2-12-2011) απόφαση του Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης με θέμα «Βαριές & ανθυγιεινές εργασίες», η οποία ελήφθη κατά την νομοθετική εξουσιοδότηση του άρθ. 17 του ν. 3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις» (ΦΕΚ Α' 115, 2010), τέθηκε σε ισχύ από 1/1/2012, και της οποίας η εγκυρότητα, ισχύς, πληρότητα και δεσμευτικότητα δεν αμφισβητείται (ΣΤΕ 508, 509, 510/2019) οι απασχολούμενοι στις εκεί προβλεπόμενες εργασίες και

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ειδικότητες ασφαρίζονται κατά τον Κανονισμό Βαρέων & Ανθυγιεινών Επαγγελματιών (Κ.Β.Α.Ε.) (βλ. και Εγκ. ΙΚΑ-ΕΤΑΜ υπ' αριθ. 27, με αριθ. πρωτ. Α32/1150/20-3-2012). Ρητώς υπάγονται στον ΚΒΑΕ με α/α 59 οι *Υπηρεσίες υγιεινής με εντασσόμενες ειδικότητες εργαζομένων -μεταξύ άλλων και- ταφείς και εκταφείς νεκρών, καθαριστές οστών.*

58. Επειδή **ι)** σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπαραγράφου ΙΑ.3 παρ. ΙΑ του άρθρου πρώτου του Ν.4254/2014 (ΦΕΚ 85/7-4-2014τ.Α') «*Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας στο πλαίσιο εφαρμογής του Ν.4046/2012 και άλλες διατάξεις*» προβλέφθηκε μείωση, από 1/7/2014 και εφεξής, των εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών (μη μισθολογικό κόστος) που καταβάλουν οι επιχειρήσεις και οι Οργανισμοί για το προσωπικό που απασχολούν, με σκοπό την προώθηση και βελτίωση της ανταγωνιστικότητας της Οικονομίας, ως ειδικότερα ερμηνεύτηκαν με την υπ' αιθ. 45/11-6-2014 Εγκύκλιο της Γενικής Γραμματείας Κοινωνικών Ασφαλίσεων με θέμα *Μείωση εργοδοτικών και ασφαλιστικών εισφορών κατ' εφαρμογή των διατάξεων του Ν.4254/2014*, και περαιτέρω **ii)** σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 97 του ν. 4387/2016 ΦΕΚ 85 Α`) «*Ενιαίο Σύστημα Κοινωνικής Ασφάλειας -Μεταρρύθμιση ασφαλιστικού - συνταξιοδοτικού συστήματος - Ρυθμίσεις φορολογίας εισοδήματος και τυχερών παιγνίων και άλλες διατάξεις*», προβλέφθηκε η αύξηση των καταβαλλόμενων εισφορών υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. για την επόμενη εξαετία, ως ειδικότερα προβλέπεται στην με αριθ. 22/2016 εγκύκλιο ΙΚΑ με θέμα *Κοινοποίηση διατ. άρθ. 97 ν.4387/16 για αύξηση των ασφαλιστικών εισφορών υπέρ Ε.Τ.Ε.Α.* Δυνάμει των παραπάνω, οι εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές του κλάδου ασφάλισης Βαρέων ΕΤΕΑΜ ήτοι των εργασιών που περιλαμβάνονται στον ΚΒΑΕ (σκέψη 54) ορίστηκαν αρχικά με το υπό ι) ως άνω νομοθέτημα και εγκύκλιο σε 26,71% και εν συνεχεία προσαυξήθηκαν κατά 0,50%, αντιστοίχως με το παραπάνω υπό ii) αναφερόμενο νομοθέτημα και εγκύκλιο, σύμφωνα με το οποίο «*...ΠΟΣΟΣΤΑ ΕΙΣΦΟΡΩΝ α) Από 1-6-2016 έως 31-5-2019 το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α., όλων των μισθωτών ανεξάρτητα εάν έχουν ασφαλιστεί πριν ή μετά την 1-1-1993, αυξάνεται κατά 1% (0,50% για τον εργοδότη + 0,50% για τον εργαζόμενο) Δηλαδή, το ποσοστό ασφάλισης 6%*

Αριθμός απόφασης: 599/2019

για όσους ασφαλίζονται στον κλάδο ΜΙΚΤΑ ή ΒΑΡΕΑ διαμορφώνεται από 1-6-2016 έως 31-5-2019 σε 7% (3,5% για τον εργοδότη και σε 3,5% για τον εργαζόμενο).....β) Από 1-6-2019 έως 31-5-2022 το ανωτέρω ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. διαμορφώνεται σε 6,5% (3,25% για τον εργοδότη και σε 3,25% για τον εργαζόμενο)....» Συνεπώς το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών κλάδου Βαρέα ΕΤΕΑΜ του ΚΒΑΕ ανέρχεται τρεχόντως κατά τον χρόνο της κατάθεσης των προσφορών, της υπό εξέταση προσφυγής και της εξέτασης της προσφυγής σε ποσοστό 27,21%, ενώ από 1-6-2019 προβλέπεται μείωση κατά 0,25% και συνεπώς από του χρόνου τούτου και μετά θα ανέρχεται σε ποσοστό 26,96%, -πλην μελλοντικής τροποποίησης-.

59. Επειδή στην υπό εξέταση διακήρυξη, το ποσόν της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης είχε αρχικά οριστεί σε 80.392,03 ευρώ χωρίς ΦΠΑ. Ειδικότερα, το ποσόν τούτο αναφέρεται στην πρώτη σελίδα της με αριθ. .../12-2-2019 διακήρυξης, όρος 1.2, στη πρώτη σελίδα της με αριθ. 17/2019 Μελέτης, Άρθρο 7ο : Τρόπος πληρωμής του κεφαλαίου 3 . ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ, και στο κεφάλαιο με τον τίτλο 2. ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ της Μελέτης, όπου παρατίθεται συμπληρωμένο το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς της διακήρυξης ως εξής : «

Ημέρες απασχόλησης	Ημερήσιες ώρες απασχόλησης	Ωρομίσθιο (περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών)	Ημέρες απασχόλησης	Αριθμός μισθολογικών περιόδων για διάρκεια σύμβασης 12 μηνών (περιλαμβανομένων Δώρων, Επιδ. Αδείας και κόστους αντικατάστασης)	Δαπάνη
<i>Μηνιαίως Ετησίως</i>					
Δευτέρα – Παρασκευή	28	5,50 €	21,25	15	49.087,50 €
Σάββατο	24	5,50 €	52	1.086	7.454,30 €
Κυριακές – Εξαιρέσιμες	24	9,63 €	58	1.086	14.550,23 €
Σύνολο					71.092,03

Αριθμός απόφασης: 599/2019

Χημικές Τουαλέτες	Τεμάχια	Τιμή Μονάδας	Χρόνος Χρήσης	Δαπάνη
ΑΝΔΡΩΝ – ΓΥΝΑΙΚΩΝ – ΑΜΕΑ	3	100,00 ευρώ/μήνα	12 μήνες	3.600,00

Διοικητικό Κόστος, Αναλώσιμα Υλικά, Μεταφορές, Εύλογο Κέρδος (το ποσό δε μπορεί να είναι χαμηλότερο του 8% του μισθολογικού κόστους όπως αυτό θα διαμορφωθεί με την οικονομική προσφορά)	Δαπάνη
	5.700,00
Σύνολο	80.392,03

.....» Εν συνεχεία, η δεύτερη παρεμβαίνουσα μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα ..., αιτήθηκε με το υπ' αριθ. 2048/19-2-2019 έγγραφο διευκρινήσεις ως εξής «...Σύμφωνα με το άρθρο **2. Εκτιμώμενη Αξία** της σχετικής Μελέτης (17/2019), βάσει της οποίας διαμορφώθηκε το τελικό ποσό της προϋπολογισθείσας δαπάνης , το ωρομίσθιο (περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών) είναι κατώτερο του σημερινού ισχύοντος μετά και την θέσπιση των νέων κατώτατων ημερομισθίων που έχουν τεθεί σε εφαρμογή από 1/2/2019 (επισυνάπτουμε σχετικό Φ.Ε.Κ. 173/Β/30-1-2019). Μετά τα παραπάνω και σε συνδυασμό με το άρθρο 2.4.6.Λόγοι απόρριψης προσφορών, της σχετικής Διακήρυξης, όπου ρητά αναφέρεται : iv. Δεν επιτρέπεται η επίδοση αντιπροσφορών, εναλλακτικών προσφορών και σε περίπτωση υποβολής τους απορρίπτονται ως απαράδεκτες. vii. Η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής ix. Οικονομικοί όροι των διαγωνιζομένων δε γίνονται δεκτοί. Θεωρούμε ότι θα πρέπει να προχωρήσετε σε Ορθή Επανάληψη της σχετικής Διακήρυξης ώστε αυτή να εναρμονιστεί με τα νέα δεδομένα....». Σε απάντηση αυτού, την 22-2-2019 η αναθέτουσα αρχή ανάρτησε στις κεντρικές σελίδες των ηλεκτρονικών τόπων του διαγωνισμού, και κοινοποίησε προς όλους τους διαγωνιζόμενους μέσω της επικοινωνίας, την με αριθ. 30/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, Απόσπασμα του Πρακτικού της αριθ. 4/21-2-2019 συνεδρίασης σύμφωνα με την οποία «...7. Βάσει της πρόσφατα εκδοθείσας Υπουργικής Απόφασης 4241/127/30.01.2019 της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με θέμα «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» (ΦΕΚ Β' 173/2019), ο

Αριθμός απόφασης: 599/2019

κατώτατος μισθός των υπαλλήλων αυξάνει, οριζόμενος στο ποσό των 650,00 ευρώ, ενώ και το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών επίσης αυξάνει, οριζόμενο στο ποσό των 29,04 ευρώ. Η εν λόγω Υπουργική Απόφαση ισχύει από την 01.02.2019.... 9. Λαμβάνοντας υπόψη την αριθ. 4241/127/30.01.2019 υπουργική απόφαση, θα πρέπει να μεταβληθεί η εκτιμώμενη αξία της αριθ. 17/2019 μελέτης, με αύξηση του ωρομίσθιου που είχε εκτιμηθεί και συγκεκριμένα ως εξής:

Ημέρες απασχόλησης	Ημερήσιες ώρες απασχόλησης	Ωρομίσθιο (περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών)	Ημέρες απασχόλησης	Αριθμός μισθολογικών περιόδων για διάρκεια σύμβασης 12 μηνών (περιλαμβανομένων Δώρων, Επιδ. Αδείας και κόστους αντικατάστασης)	Δαπάνη
--------------------	----------------------------	---	--------------------	--	--------

Μηνιαίως Ετησίως

Δευτέρα – Παρασκευή	28	5,90 €	21,25	15	52.657,50 €	
Σάββατο	24	5,90 €		52	1.086	7.996,44 €
Κυριακές – Εξαιρέσιμες	24	10,20 €		58	1.086	15.419,46 €
			Σύνολο			76.073,40 €

Χημικές Τουαλέτες	Τεμάχια	Τιμή Μονάδας	Χρόνος Χρήσης	Δαπάνη
ΑΝΔΡΩΝ – ΓΥΝΑΙΚΩΝ – ΑΜΕΑ	3	100,00 ευρώ/μήνα	12 μήνες	3.600,00

Διοικητικό Κόστος, Αναλώσιμα Υλικά, Μεταφορές, Εύλογο Κέρδος (το ποσό δε μπορεί να είναι χαμηλότερο του 8% του μισθολογικού κόστους όπως αυτό θα διαμορφωθεί με την οικονομική προσφορά)	Δαπάνη
	5.700,00
Σύνολο	85.373,40

..... 10. Με βάση τα ανωτέρω η εκτιμώμενη αξία για την παρούσα δημόσια σύμβαση διαμορφώνεται στο ποσό των 85.373,40 € χωρίς Φ.Π.Α....
Αποφασίζει ομόφωνα Α) Την τροποποίηση των όρων της αριθ. ... / 12 – 02 – 2019 (ΑΔΑΜ:... 2019-02-13] διακήρυξης για την εκτέλεση εργασιών ταφών – εκταφών στο δημοτικό κοιμητήριο για ένα έτος και

Αριθμός απόφασης: 599/2019

συγκεκριμένα τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας στο ποσό των 85.373,40 € και **B) Την παράταση της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής των προσφορών σε επιπλέον πέντε ημέρες ήτοι έως 18/03/2019** (η υφιστάμενη καταληκτική ημ/νια υποβολής προσφορών λήγει την 13/3/2019), λαμβάνοντας υπόψη την υπ' αριθ. 4241/127/30.01.2019 υπουργική απόφαση για τον καθορισμό κατώτατου μισθού και ημερομισθίου (πρβλ. αρ. 60 & 121 ν. 4412/2016), ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να έχουν επαρκή χρόνο να υποβάλουν τις προσφορές ή, στην περίπτωση που έχουν ήδη υποβάλλει να δύνανται να τις αποσύρουν και να υποβάλουν νέες.» Εν συνεχεία, αυθημερόν την 22-2-2019, η αναθέτουσα αρχή ανάρτησε στις κεντρικές σελίδες των ηλεκτρονικών τόπων του διαγωνισμού του διαγωνισμού με α ΕΣΗΔΗΣ ... και ..., και κοινοποίησε προς όλους τους διαγωνιζόμενους μέσω της επικοινωνίας το με αριθ. Πρωτ. 5565/22-2-2019 έγγραφο του Δημάρχου ... με τον τίτλο *ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΣΗ ΟΡΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ* σύμφωνα με το οποίο «...Σε συνέχεια της αριθ. 30/21-02-2019 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου και σε συμμόρφωση της αριθ. 4241/127/30.01.2019 απόφασης της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με θέμα «Καθορισμός κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας» (ΦΕΚ Β' 173/2019), σας γνωρίζουμε πως για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης των Εργασιών Ταφών – Εκταφών στο Δημοτικό Κοιμητήριο ... για 1 έτος, η εκτιμώμενη αξία διαμορφώνεται στο ποσό των **85.373,40€ χωρίς Φ.Π.Α.** ...όπως αποτυπώνεται και στην αριθ. 30/2019 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου.... Επιπλέον η καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών διαμορφώνεται ως εξής: 18 – 03 – 2019...» Εν συνεχεία, την 4-3-2019, η αναθέτουσα αρχή ανάρτησε στις κεντρικές σελίδες των ηλεκτρονικών τόπων του διαγωνισμού του διαγωνισμού με α ΕΣΗΔΗΣ ... και ..., και κοινοποίησε προς όλους τους διαγωνιζόμενους μέσω της επικοινωνίας του διαγωνισμού, το με αριθ. Πρωτ. 7218/12-3-2019 έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής με τον τίτλο *ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΙΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ Νο 2*, σύμφωνα με το οποίο «...**1) Σύμφωνα με την αριθ. 30/21-02-2019 απόφαση της**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

οικονομικής επιτροπής του Δήμου ... είχαν τροποποιηθεί οι όροι της αριθ. 4233/12-02-2019 διακήρυξη, όσον αφορά την εκτιμώμενη αξία της παρούσας σύμβασης, 2) Η τροποποίηση όμως, εκ παραδρομής, της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης πραγματοποιήθηκε μόνο για το μισθολογικό κόστος και δεν τροποποιήθηκε το ποσό του διοικητικού κόστους, αναλωσίμων, μεταφορών κλπ., το οποίο υπολογίζεται σε συνάρτηση με το μισθολογικό κόστος (το ποσό δε μπορεί να είναι χαμηλότερο του 8% του μισθολογικού κόστους όπως αυτό θα διαμορφωθεί με την οικονομική προσφορά). **ΚΑΤΟΠΙΝ ΤΩΝ ΑΝΩΤΕΡΩ ΣΑΣ ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΖΟΥΜΕ ΤΑ ΕΞΗΣ: Η συνολική εκτιμώμενη αξία της παρούσας σύμβασης τροποποιείται στο ποσό 85.759,27 € χωρίς Φ.Π.Α. 24%, διότι εκ παραδρομής δεν είχε επαναυπολογισθεί το ποσό του εύλογου κέρδους, διοικητικού κόστους κλπ. σε συνάρτηση με το νέο ποσό που είχε υπολογισθεί για το μισθολογικό κόστος. Αναλυτικά η εκτιμώμενη αξία παρουσιάζεται στον επόμενο πίνακα:.....**

Διοικητικό Κόστος, Αναλώσιμα Υλικά, Μεταφορές, Εύλογο Κέρδος (το ποσό δε μπορεί να είναι χαμηλότερο του 8% του μισθολογικού κόστους όπως αυτό θα διαμορφωθεί με την οικονομική προσφορά)	Δαπάνη
	6.085,87
Σύνολο	85.759,27

.....» Τα ως άνω έγγραφα δεδομένου ότι δεν αμφισβητήθηκε επικαίρως η νομιμότητά τους εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο της υπό εξέταση διαδικασίας συμπληρώνοντας τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αφορούν και ιδία στα ποσά του αναλυτικού προϋπολογισμού της Μελέτης σύμφωνα με το άρθ. 67 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και τον όρο 2.1.3 της διακήρυξης (βλ. και προγενέστερη παγία νομολογία (ΕΑ ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑΘ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

60. Επειδή στον όρο 1.3 της διακήρυξης με τον τίτλο «**Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης**» προβλέπεται ότι «**Σκοπός της ανάθεσης των εν λόγω εργασιών είναι η εκτέλεση των εργασιών ταφής - εκταφής θανόντων ατόμων και στις διάφορες παράπλευρες, επικουρικές τους εργασίες, προκειμένου να λειτουργεί εύρυθμα και αποτελεσματικά το κοιμητήριο του Δήμου Ενδεικτικά περιλαμβάνονται εργασίες όπως ταφή και εκταφή τεθνεώντων ατόμων, σε όλες τις ημέρες του**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

έτους και σε όλες τις αργίες, ανεξαρτήτως καιρικών συνθηκών, καθώς επίσης και τοποθέτηση τριών χημικών τουαλετών οι οποίες θα καθαρίζονται και θα απολυμαίνονται καθημερινά και θα βρίσκονται στο χώρο των κοιμητηρίων του Δήμου ... σε σημεία που θα υποδείξει η αρμόδια υπηρεσία του Δήμου. Οι εργασίες θα εκτελούνται για μεν τις ταφές αμέσως με την παραλαβή της άδειας ταφής, για δε τις εκταφές μετά από σχετική εντολή της καθ ύλη αρμόδιας υπηρεσίας και εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών. ...Η Υπηρεσία θα ενημερώνει έγκαιρα τον ανάδοχο για τις ταφές, ώστε να υπάρχει ικανός χρόνος για την προετοιμασία του τάφου. Επιπλέον ο ανάδοχος των εργασιών θα τοποθετήσει μία χημική τουαλέτα ανδρών, μία χημική τουαλέτα γυναικών – και μία χημική τουαλέτα για ΑμεΑ, οι οποίες θα καθαρίζονται και θα απολυμαίνονται καθημερινά, και θα βρίσκονται στο χώρο των κοιμητηρίων του Δήμου Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας του Δήμου, η Υπηρεσία των Δημοτικών Κοιμητηρίων ανήκει στη Διεύθυνση Καθαριότητας-Περιβάλλοντος - Ανακύκλωσης. Οι εργασίες που εκτελούνται αφορούν: α) το κομμάτι του τομέα καθαριότητας, β) το κομμάτι των ταφών – εκταφών και γ) το οικονομικό σκέλος που διεξάγεται μέσω των υπαλλήλων του Κοιμητηρίου με το τμήμα εσόδων του Δήμου. Αναφορικά με το κομμάτι των ταφών-εκταφών οι εργασίες εκτελούνται από άτομα με ειδικότητα εργατών ταφής-εκταφής. Όμως στο Δήμο δεν υπηρετεί κανένας τακτικός υπάλληλος με την ειδικότητα αυτή, αλλά ούτε και με σύμβαση εργασίας ιδιωτικού δικαίου αορίστου χρόνου. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω η Δ/ση Περιβάλλοντος, Καθαριότητας και Ανακύκλωσης συνέταξε την από 03/01/2019 σχετική μελέτη για τη διενέργεια διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου, λόγω του γεγονότος πως οι προσλήψεις συμβασιούχων ορισμένου χρόνου καλύπτουν στοιχειωδώς τις ανάγκες της Διεύθυνσης για το δημοτικό κοιμητήριο και είναι απαραίτητη η διενέργεια των συγκεκριμένων εργασιών από ανάδοχο. Ο ανάδοχος κατά την εκτέλεση των εργασιών θα διαθέτει τον κατάλληλο εξοπλισμό και τα απαραίτητα μέσα ατομικής προστασίας που ορίζει ο νόμος. Το προσωπικό που θα εργαστεί πρέπει να είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο για το είδος της εργασίας που θα κάνει. Η επιβλέπουσα υπηρεσία δικαιούται να διατάξει την αντικατάσταση απειθών, ανίκανων ή μη

Αριθμός απόφασης: 599/2019

τίμιων υπαλλήλων εκ του προσωπικού του ανάδοχου. Οι εργασίες εκταφής-ταφής ενεργούνται σύμφωνα με τη κείμενη νομοθεσία περί δημόσιας υγείας και λαμβάνονται τα μέτρα ατομικής προστασίας των εργαζομένων του αναδόχου (εγκύκλιος 27/12). Ο εξοπλισμός που απαιτείται για τις παραπάνω εργασίες θα είναι του αναδόχου. Λόγω της φύσεως των εργασιών, οι εργασίες θα πραγματοποιούνται σε όλες τις ημέρες του έτους και σε όλες τις αργίες, ανεξαρτήτως καιρικών συνθηκών. Ο ανάδοχος θα έχει τον απαραίτητο εξοπλισμό και προσωπικό, ώστε να μπορεί να εκτελεί τις εργασίες (κηδείες - εκταφές) ταυτόχρονα την ίδια ώρα και ημέρα, όταν προκύψει η ανάγκη. ... » Περαιτέρω στον όρο 1.7 προβλέπεται ότι **«1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης** Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. ...β) δεν θα ενεργήσουν αθέμιτα, παράνομα ή καταχρηστικά καθ' όλη τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, αλλά και κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν...»

Εν συνεχεία στον όρο **«2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής»** προβλέπεται ότι **«2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού...2.2.3.4. Αποκλείεται από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, προσφέρων οικονομικός φορέας σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις (άρθρο 73 Ν. 4412/2016):** (α) εάν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις που προβλέπονται στην παρ. 2 του άρθρου 18 του ν. 4412/2016.... (δ) εάν μία κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων κατά την έννοια του άρθρου 24 δεν μπορεί να θεραπευθεί αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα... ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΑ ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ ...

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: **α) Να διαθέτουν** τον κατάλληλο τεχνικό

Αριθμός απόφασης: 599/2019

εξοπλισμό και μέσα για τη διεκπεραίωση των εργασιών. Επιπλέον θα πρέπει να αποδεικνύεται πως **το προσωπικό που θα εργαστεί {τουλάχιστον οι 2 εργαζόμενοι από αυτούς που θα εργαστούν} θα είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον προϋπηρεσία για το είδος των εργασιών που θα εκτελεστούν.** β) Όσον αφορά τις χημικές τουαλέτες θα πρέπει να προσκομιστούν τα κατάλληλα τεχνικά φυλλάδια από τα οποία να διαπιστώνεται πως θα καλύπτονται οι προδιαγραφές της μελέτης και συγκεκριμένα πως θα χρησιμοποιηθεί και θα τοποθετηθεί μία χημική τουαλέτα ανδρών – μία χημική τουαλέτα γυναικών και μία χημική τουαλέτα για ΑμεΑ. Ο υποψήφιος Ανάδοχος οφείλει να αποδείξει τις ανωτέρω ελάχιστες προϋποθέσεις συμμετοχής, συμπληρώνοντας τα οικεία πεδία του Τ.Ε.Υ.Δ. Όσον αφορά τις χημικές τουαλέτες κατά το στάδιο της υποβολής της τεχνικής προσφοράς θα πρέπει να υποβληθούν τα κατάλληλα τεχνικά – ενημερωτικά φυλλάδια / prospectus.....

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: α) δεν βρίσκονται σε μία από τις καταστάσεις της παραγράφου 2.2.3 και β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων 2.2.4, 2.2.5, 2.2.6 και 2.2.7 της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΟ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), (B/3698/16-11-2016), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986. Το ΤΕΥΔ καταρτίζεται από τις αναθέτουσες αρχές βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Α της Απόφασης 158/2016 της ΕΑΑΔΗΣΥ και συμπληρώνεται από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τις οδηγίες της Κατευθυντήριας Οδηγίας 23/2018 949/13-02-2018 (ΑΔΑ: Ψ3ΗΙΟΞΤΒ-Κ3Ε)....

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα – Δικαιολογητικά Κατακύρωσης Α. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, **ΚΡΙΝΟΝΤΑΙ ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, ΚΑΤΑ ΤΗΝ ΥΠΟΒΟΛΗ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΤΗΣ ΠΑΡΟΥΣΑΣ ΚΑΙ**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ΚΑΤΑ ΤΗ ΣΥΝΑΨΗ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ, στις περιπτώσεις του άρθρου 105 παρ. 3 περ. γ του ν. 4412/201644, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 107 παρ. 26 του Ν. 4497/2017. Στην περίπτωση που προσφέρων οικονομικός φορέας ή ένωση αυτών στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται στην υποβολή των δικαιολογητικών που αποδεικνύουν ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση (παράγραφοι 2.2.4- 2.2.8)... **Δικαιολογητικά Κατακύρωσης Προσωρινού Αναδόχου ... Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό ανάδοχο), να υποβάλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά κατακύρωσης:....**

B.4. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.6. (απόδειξη τεχνικής και επαγγελματικής καταλληλότητας) ο προσωρινός ανάδοχος θα προσκομίσει Έγγραφο Τεχνικής Έκθεσης στο οποίο θα αναφέρουν τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν καθώς και τα μέσα διεκπεραίωσης των απαιτούμενων εργασιών. (προκειμένου να καλύπτονται οι προδιαγραφές και η τεχνική περιγραφή των απαιτούμενων εργασιών). Επιπλέον θα πρέπει να προσκομιστούν οι **κατάλληλες βεβαιώσεις προϋπηρεσίας για τους υπαλλήλους που θα χρησιμοποιηθούν, προκειμένου να αποδεικνύεται πως είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον προϋπηρεσία για το είδος των εργασιών που θα εκτελεστούν {αφορά τουλάχιστον 2 υπαλλήλους από αυτούς που θα εργαστούν}.... Η αναθέτουσα αρχή διασάφησε τους παραπάνω όρους 2.2.6, 2.2.9.2 και 2.2.8 της διακήρυξης με το διευκρινιστικό της έγγραφο υπ' αριθ. πρωτ. .../4-3-2019, με τον τίτλο **ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΙΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ Νο 1**, το οποίο γνωστοποιήθηκε με ανάρτηση στις κεντρικές σελίδες του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα ... και ... και με κοινοποίηση μέσω της επικοινωνίας, την 4-3-2019 -ήτοι προ της κατάθεσης των προσφορών, η οποία είχε μετατεθεί για την 18-3-2019 σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. .../22-2-2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής το οποίο γνωστοποιήθηκε με ανάρτηση στη κεντρική σελίδα του**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 22-2-2019 ήτοι προ της κατάθεσης των προσφορών, η οποία είχε αρχικά οριστεί για την 13-3-2019 (όρος 1.5, βλ. και ανωτέρω σκέψη 59). Αμφότερα τα ως άνω έγγραφα δεδομένου ότι δεν αμφισβητήθηκε επικαίρως η νομιμότητά τους εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο της υπό εξέταση διαδικασίας συμπληρώνοντας τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αφορούν σύμφωνα με το άρθ. 67 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και τον όρο 2.1.3 της διακήρυξης (βλ. και προγενέστερη παγία νομολογία (ΕΑ ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013). Σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. 6616/4-3-2019 διευκρινιστικό έγγραφο **«Δεν απαιτείται για την παρούσα δημόσια σύμβαση να υποβληθούν ξεχωριστά έντυπα τυποποιημένης υπεύθυνης δήλωσης (ΤΕΥΔ) για τους εργαζόμενους στους οποίους θα στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, παραταύτα θα υποβληθούν οι κατάλληλες βεβαιώσεις προϋπηρεσίας όπως απαιτείται από τους όρους της διακήρυξης, καθώς επίσης και υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/86 του υποψηφίου αναδόχου φορέα με την οποία θα δεσμεύεται πως θα χρησιμοποιήσει το προσωπικό που διαθέτει την απαιτούμενη προϋπηρεσία (και για το οποίο θα υποβληθούν οι βεβαιώσεις) και θα αντικαταστήσει κάποιο εξ' αυτών σε περίπτωση που τυχόν χρειαστεί κατά την υπογραφή της σύμβασης, αλλά με άτομο που θα διαθέτει την κατάλληλη προϋπηρεσία βάσει διακήρυξης.»** Περαιτέρω, σύμφωνα με την διακήρυξη : **«2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: 1) Το τυποποιημένο έντυπο υπεύθυνης δήλωσης (Τ.Ε.Υ.Δ.), 2) εγγύηση συμμετοχής 2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά Ο προσφέρων είναι υποχρεωμένος επί ποινή αποκλεισμού να συμπληρώσει τον παρακάτω πίνακα συμμόρφωσης** {εντός του συστήματος του ΕΣΗΔΗΣ – φόρμα εκτυπωμένη από το Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) έχοντας την απόλυτη ευθύνη της ακρίβειας των στοιχείων που δηλώνει. Ακολουθεί περιγραφή των στηλών του πίνακα συμμόρφωσης....

Γενικά

Απαίτηση

Αριθμός απόφασης: 599/2019

.....
Το προσωπικό που θα εργαστεί {τουλάχιστον 2 υπάλληλοι}
θα είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον
προϋπηρεσία για το είδος των εργασιών που θα εκτελεστούν

ΝΑΙ

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών

Ως απαραίδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες:γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή ➤ Καθώς η οικονομική προσφορά του υποψηφίου αναδόχου έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένα και το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σύμφωνα με το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που επισυνάπτεται σε μορφή .pdf (όπως έχει διαμορφωθεί στη σχετική μελέτη). ➤ Το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που παρέχεται από την αναθέτουσα αρχή υφίσταται προς διευκόλυνση των υποψηφίων αναδόχων και δεν είναι υποχρεωτικό να είναι το ίδιο, αλλά θα πρέπει να περιέχει τα στοιχεία που απαιτούνται βάσει μελέτης. Καθώς η οικονομική προσφορά του υποψηφίου αναδόχου έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, **ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένα** και το σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σύμφωνα με το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που επισυνάπτεται σε μορφή .pdf (όπως έχει διαμορφωθεί στη σχετική μελέτη). Το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που παρέχεται από την αναθέτουσα αρχή υφίσταται προς διευκόλυνση των υποψηφίων αναδόχων και δεν είναι υποχρεωτικό να είναι το ίδιο, αλλά θα πρέπει να περιέχει τα στοιχεία που απαιτούνται βάσει μελέτης.....

2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: *ί.* η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3.

Αριθμός απόφασης: 599/2019

(Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών)3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης) της παρούσας... **viii.** η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης... **xi.** όλες οι προσφορές θα αναφέρονται σε ευρώ. Η προσφερόμενη τιμή θα αναλύεται ως εξής : **α.** Η τιμή απαλλαγμένη από το Φ.Π.Α. ...**γ.** Η συνολική προσφερόμενη τιμή. Εφόσον η προσφορά δεν συμμορφώνεται με τους παραπάνω κατά περίπτωση επιμερισμούς τιμήματος, η προσφορά θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη,.... **xv.** από την οικονομική προσφορά πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια το ποσό το οποίο επιδιώκει να λάβει ο ανάδοχος, ο οποίος και είναι αποκλειστικά υπεύθυνος για το εάν προκύψουν παράγοντες (πλην περιπτώσεων ανωτέρα βία) τους οποίους δεν είχε υπολογίσει. Ο Δήμος δεν υποχρεούται να προβεί σε καμία συμπληρωματική δαπάνη. Συνεπώς είναι απαράδεκτες ρήτρες που εξαρτούν το ποσό αυτό από μεταγενέστερα γεγονότα ή μετρήσεις, αφού η προσφορά είναι εξ ορισμού της επιλογής του αναδόχου ο οποίος και υποχρεούται να έχει προβεί σε εκ των προτέρων μετρήσεις....» Περαιτέρω, στον όρο 3.2 της διακήρυξης με τον τίτλο **«Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης- Δικαιολογητικά κατακύρωσης»** ορίζεται ότι «Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή αποστέλλει σχετική ηλεκτρονική πρόσκληση μέσω του συστήματος στον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), και τον καλεί να υποβάλει **εντός προθεσμίας, δεκαπέντε (15) ημερών ...τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα όλων των δικαιολογητικών που περιγράφονται στην παράγραφο 2.2.9.2. της παρούσας διακήρυξης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της διακήρυξης, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των παραγράφων 2.2.4 2.2.8 αυτής. ...**» Περαιτέρω, στον όρο **«4.3 Όροι εκτέλεσης της σύμβασης»** προβλέπεται ότι **«Κατά την εκτέλεση της**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

σύμβασης ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, όπως επίσης και η υπηρεσία θα προσαρμοσθεί στην αξία της Σύμβασης σε περίπτωση που αλλάξουν τα κατώτερα νομοθετημένα όρια αποδοχών. Επίσης είναι υποχρεωμένος να τηρεί τους όρους που αναφέρονται στη σύμβαση και στα τεύχη της παρούσας που αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα της σύμβασης.....» Ακολούθως, στον όρο «**6.5 Υποχρεώσεις Αναδόχου**» προβλέπεται «...Ο Ανάδοχος θα είναι πλήρως και αποκλειστικά μόνος υπεύθυνος για την τήρηση της ισχύουσας νομοθεσίας ως προς το απασχολούμενο από αυτόν προσωπικό για την εκτέλεση των υποχρεώσεων της σύμβασης. ... Ο ανάδοχος αναλαμβάνει στο ακέραιο την ευθύνη και υποχρέωση για ασφαλιστικές εισφορές, εργοδοτικές υποχρεώσεις, τις υποχρεώσεις που προέρχονται από την μη τήρηση της εργατικής νομοθεσίας.... Το προσωπικό που θα εργαστεί πρέπει να είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο για το είδος της εργασίας που θα κάνει. Η επιβλέπουσα υπηρεσία δικαιούται να διατάξει την αντικατάσταση απειθών, ανίκανων ή μη τίμιων υπαλλήλων εκ του προσωπικού του ανάδοχου. Οι εργασίες εκταφής-ταφής ενεργούνται σύμφωνα με τη κείμενη νομοθεσία περί δημόσιας υγείας και λαμβάνονται τα μέτρα ατομικής προστασίας των εργαζομένων του αναδόχου (εγκύκλιος 27/12). ... Λόγω της φύσεως των εργασιών, οι εργασίες θα πραγματοποιούνται σε όλες τις ημέρες του έτους και σε όλες τις αργίες, ανεξαρτήτως καιρικών συνθηκών. Οι εργασίες θα εκτελούνται για μεν τις ταφές αμέσως με την παραλαβή της άδειας ταφής, για δε τις εκταφές μετά από σχετική εντολή της καθ ύλη αρμόδιας υπηρεσίας και εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών. Η ενημέρωση για τις ταφές ή εκταφές θα γίνεται από την Υπηρεσία,.... Η Υπηρεσία θα ενημερώνει έγκαιρα τον ανάδοχο για τις ταφές, ώστε να υπάρχει ικανός χρόνος για την προετοιμασία του τάφου.... Οι εργασίες θα πραγματοποιούνται σύμφωνα με τις προδιαγραφές της σχετικής μελέτης...» Εν συνεχεία, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Υπόδειγμα Οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 599/2019

Προσφοράς της διακήρυξης παρατίθεται πίνακας οικονομικής προσφοράς προς συμπλήρωσης από τους διαγωνιζόμενους ως εξής : «

ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ / ΕΝΤΥΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ...

Ημέρες απασχόλησης	Ημερήσιες ώρες απασχόλησης	Ωρομίσθιο (περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών)	Ημέρες απασχόλησης	Αριθμός μισθολογικών περιόδων για διάρκεια σύμβασης 12 μηνών (περιλαμβανομένων Δώρων, Επιδ. Αδείας και κόστους αντικατάστασης)	Δαπάνη
-----------------------	----------------------------------	--	-----------------------	--	--------

Μηνιαίως Ετησίως

Δευτέρα –					
Παρασκευή	28		21,25		
Σάββατο	24			52	
Κυριακές –					
Εξαιρέσιμες	24			58	
			Σύνολο		

Χημικές Τουαλέτες	Τεμάχια	Τιμή Μονάδας	Χρόνος Χρήσης	Δαπάνη
ΑΝΔΡΩΝ – ΓΥΝΑΙΚΩΝ – ΑΜΕΑ	3		12 μήνες	

Διοικητικό Κόστος, Αναλώσιμα Υλικά, Μεταφορές, Εύλογο Κέρδος
(το ποσό δε μπορεί να είναι χαμηλότερο του 8% του μισθολογικού
κόστους όπως αυτό θα διαμορφωθεί με την οικονομική προσφορά)

Σύνολο

.....» Ακολούθως, στο **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΧ – Σχέδιο Σύμβασης** προβλέπεται ότι « **...ΑΡΘΡΟ 1^ο Αντικείμενο της σύμβασης** Η παρούσα αφορά στην **εκτέλεση των Εργασιών Ταφής Εκταφής στο Δημοτικό Κοιμητήριο ... για 1 έτος****ΑΡΘΡΟ 2ο Συνολική δαπάνη Κατ' εξαίρεση, οι τιμές θα αναπροσαρμόζονται κατά τη διάρκεια της σύμβασης μόνο κατά το ποσό της αυξομείωσης των ελάχιστων νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων και των ασφαλιστικών εισφορών που τυχόν θα προκύψει από νέα συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία αυτοί υπάγονται, η οποία (ΣΣΕ) θα ισχύσει μετά την υποβολή της**

Αριθμός απόφασης: 599/2019

προσφοράς, όπως οι αποδοχές αυτές υπολογίζονται για τον αριθμό των εργαζομένων που απαιτούνται από τη διακήρυξη. Ουδεμία άλλη νοείται αναπροσαρμογή, αναθεώρηση ή αυξομείωση των τιμών. Σε αντίθετη περίπτωση η προσφορά θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. ΑΡΘΡΟ 11ο Υποχρεώσεις Αναδόχου Κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. ... » Εν συνεχεία, σύμφωνα με την υπ' αριθ. 17/2019 Μελέτη, η οποία αποτελεί έγγραφο της διαγωνιστικής διαδικασίας τμήμα της διακήρυξης, ως προβλέπεται στον όρο 2.1.1 της διακήρυξης (σελ. 6), ορίζεται «.....**1. ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ** Η παρούσα τεχνική περιγραφή αφορά στις εργασίες ταφών - εκταφών θανόντων ατόμων και στις διάφορες παράπλευρες, επικουρικές τους εργασίες. Οι παραπάνω εργασίες κρίνονται κατεπείγουσες και άκρως απαραίτητες για τη σωστή, αποτελεσματική και εύρυθμη λειτουργία – λειτουργικότητα των δημοτικών κοιμητηρίων, διότι το Γραφείο Κοιμητηρίων είναι υποστελεχωμένο. Λαμβάνοντας υπόψιν τον πληθυσμιακό όγκο τον οποίο καλύπτουν, κρίνεται απαραίτητη η ανάθεση της εργασίας των ταφών και εκταφών σε ανάδοχο, διότι δεν υπάρχει το απαραίτητο μόνιμο προσωπικό με αποτέλεσμα να μη μπορούν να γίνουν όλες οι προβλεπόμενες εργασίες. Σκοπός της ανάθεσης είναι οι ταφές – εκταφές καθώς και η επικουρική κάλυψη των ανωτέρω εργασιών σε περιπτώσεις ταυτόχρονων γεγονότων τις καθημερινές και τις αργίες σε όλη τη διάρκεια της ημέρας.....**3 . ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ****Άρθρο 10ο :** **Υποχρεώσεις – Εκτέλεση Εργασιών, Σύμβασης**Κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016, όπως επίσης και η υπηρεσία θα προσαρμοσθεί στην αξία της

Αριθμός απόφασης: 599/2019

Σύμβασης σε περίπτωση που αλλάξουν τα κατώτερα νομοθετημένα όρια αποδοχών**4 . ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ** Οι εργασίες που προτείνεται να εκτελούνται από το προσωπικό της ανάδοχου εταιρίας/εργολάβου θα είναι αναλυτικά οι εξής: **A. ΤΑΦΕΣ** Οι ταφές των τεθνεώντων ατόμων πραγματοποιούνται: 1) Σε νέο άνοιγμα τάφου διαστάσεων 2,20X1,20X1,50μ και το οποίο μορφοποιείται οριστικά από τους εργάτες του ανάδοχου. 2) Σε παλαιό ταφικό χώρο (μετά από εκταφή) σε διαστάσεις 2,20X1,20X1,50μ μετά το οριστικό καθάρισμα και την τελική μορφοποίηση. 3) Η εργασία ταφής περιλαμβάνει επίσης το κατέβασμα με σχοινιά του φέρετρου μέσα στον τάφο, το σκέπασμα με χώμα και την τοποθέτηση στο χώρο του τάφου των στεφανιών της νεκρώσιμης ακολουθίας. Σε όλη την διάρκεια των εργασιών θα τηρούνται όλοι οι κανόνες της νομοθεσίας περί δημόσιας υγιεινής και περί νεκροταφείων και ενταφιασμού νεκρών του Α.Ν 445/1968 νομοθεσίας. **B. ΕΚΤΑΦΕΣ** Η εκταφή τεθνεώντων ατόμων θα γίνεται χειρονακτικά και περιλαμβάνει τις εξής εργασίες: Προσεκτική αφαίρεση του σταυρού και των μαρμάρων από το μνήμα. Αφαίρεση του χώματος μέχρι του φέρετρου. Διαπίστωση (με το άνοιγμα του καπακιού του φέρετρου) της ολοκληρωμένης ή όχι αποστέωσης του ενταφιασμένου ατόμου. Στην συγκεκριμένη εργασία υπάρχουν οι εξής δυο υποπεριπτώσεις: Εάν δεν υπάρχει πλήρης αποστέωση του νεκρού ατόμου, τότε το φέρετρο ξανασκεπάζεται με χώμα, τοποθετείται ο σταυρός και το μάρμαρο κάλυψης και προσδιορίζεται νέος χρόνος εκταφής από την Υπηρεσία. Εάν υπάρχει πλήρης αποστέωση τότε γίνεται η εκταφή, τα οστά καθαρίζονται, πλένονται και τοποθετούνται ή σε χωνευτήρι ή σε οστεοθήκη (που παραχωρεί το γραφείο κοιμητηρίων) και οδηγούνται για φύλαξη στο οστεοφυλάκιο του Κοιμητηρίου. Μετά την ολοκλήρωση της εκταφής ο τάφος σκεπάζεται με χώμα. Σε περίπτωση μεταφοράς των οστών σε άλλο κοιμητήριο, ακολουθείται η ίδια διαδικασία της εκταφής, αφού ληφθεί σχετική άδεια από την Υγειονομική Υπηρεσία. Η μεταφορά των οστών είναι αποκλειστική ευθύνη του υπόχρεου συγγενή του θανόντα. Οι εργασίες εκταφής ενεργούνται σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία περί δημόσιας υγείας και λαμβάνονται τα μέτρα ατομικής προστασίας των εργαζόμενων του

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ανάδοχου (εγκύκλιος 27/12). **Δ. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ** 3. Το προσωπικό που θα εργαστεί πρέπει να είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον προϋπηρεσία για το είδος της εργασίας που θα κάνει. Η επιβλέπουσα υπηρεσία δικαιούται να διατάξει την αντικατάσταση απειθών, ανίκανων ή μη τίμιων υπαλλήλων εκ του προσωπικού του ανάδοχου.....7. Λόγω της φύσεως των εργασιών, **οι εργασίες θα πραγματοποιούνται ανάλογα με της ανάγκες της υπηρεσίας ανεξαρτήτως καιρικών συνθηκών ή αργιών**. 8. Ο ανάδοχος θα έχει τον απαραίτητο εξοπλισμό και προσωπικό, και να απασχολεί τουλάχιστον 3 άτομα οκτάωρης απασχόλησης ώστε να μπορεί να εκτελεί τις εργασίες (κηδείες - εκταφές) ταυτόχρονα την ίδια ώρα και ημέρα, όταν προκύψει η ανάγκη.»

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

62. Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, 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) Ως εκ τούτου, προσφορές που δεν πληρούν τις ανωτέρω απαιτήσεις, καθίστανται απορριπτέες, ακόμη και στις περιπτώσεις που η διακήρυξη δεν αναφέρει ρητά (κατά μείζονα δε λόγο, όταν ορίζει) ότι οι εν λόγω απαιτήσεις τάσσονται επί ποινή αποκλεισμού (ΕΑΣΤΕ 79/ 2009, πρβλ. ΕΑΣΤΕ 26/2007 κ.ά.). Τα παραπάνω προκύπτουν και από την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της

Αριθμός απόφασης: 599/2019

διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης και την κρίση επί των προδιαγραφών και προσκομιζόμενων δικαιολογητικών κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construcrtion Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54), καθώς οι προσφορές τους θα αξιολογηθούν στα επόμενα στάδια επί τη βάση των όσων δήλωσαν, προσκόμισαν και εν τέλει ίσχυαν κατά τον ως άνω κρίσιμο χρόνο (ήτοι αυτόν της ολοκλήρωσης χρόνου υποβολής προσφορών).

63. Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας προϋποθέτει, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, Universale-Bau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου

Αριθμός απόφασης: 599/2019

2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

64. Επειδή, τυχόν ασάφειες ή πλημμέλειες των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των διαγωνιζομένων, κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού και της παροχής ίσων ευκαιριών και θα πρέπει να παρέχεται και σε αυτούς, οι οποίοι βλάπτονται από την ασάφεια ή την πλημμέλεια αυτή, η δυνατότητα να συμπληρώσουν την τυχόν ελαττωματική, προσφορά τους (Ε.Α. ΣΤΕ 423/2011, 424/2011, 425/2011). Τούτο, διότι η ερμηνεία των όρων των εγγράφων της σύμβασης δεν μπορεί να γίνεται εις βάρος του καλόπιστου διαγωνιζομένου, εφόσον η Διοίκηση ήταν αυτή που όφειλε να εκφραστεί σαφέστερα (Εφαθ 1959/1970 Αρμ. 1970 σελ. 1111, ΕφΘεσ 501/1987 ΕΔημΕργ 1990/1, σελ. 84, Α. Τάχος, Ελληνικό Διοικητικό Δίκαιο, εκδ. θ', σελ. 776). Επομένως, η παραβίαση αμφίσημων όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του.

65. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο, λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχής της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους, οπότε τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009).

66. Επειδή 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 εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυχανόταν 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).

Αριθμός απόφασης: 599/2019

67. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Επιβάλλεται δε να προσδιορίζονται επακριβώς στην διακήρυξη τα προς συμμετοχή στο 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 τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη (ΔΕφΠατρ. 39/2017, ΣΤΕ 39/2017) ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στον διαγωνισμό. Επομένως δεν είναι νόμιμος ο αποκλεισμός διαγωνιζομένου για το λόγο ότι δεν προσκόμισε δικαιολογητικά διαφορετικά ή πρόσθετα από τα ρητώς αξιούμενα, και μάλιστα δικαιολογητικά που απαιτούνται από διατάξεις, στις οποίες η διακήρυξη δεν παραπέμπει ειδικώς ως εφαρμοστέο στο διαγωνισμό δίκαιο (ΣΤΕ 3703/2010, 1329, 1616, 1619/2008, ΕΑ 53/2011)

68. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, βάσει των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνον τα αξιούμενα από την διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς παραπέμπει, και κατά συνέπεια ανεξαρτήτως παντός άλλου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού για έγγραφα ή δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από τη διακήρυξη ή δεν προσκόμισε δικαιολογητικά πρόσθετα ή διαφορετικά από τα ρητώς αξιούμενα (ΕΑ ΣΤΕ 18, 53, 19, 19/2011, 254/2008,

Αριθμός απόφασης: 599/2019

318/2013 ΔΕφαΘ (ΑΣΦ) 18/2015, ΣΤΕ 10833, 1084/2010). Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή δεν δύναται νομίμως να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία διακήρυξη (C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ 28, και απόφαση Medipac C-6/05, EU:C:2007, 337, σκέψη 54).

69. Επειδή αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαραίτους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΕΑ ΣΤΕ 1740/2004, 93, 316, 563/2006.)

70. Επειδή, ως έχει κριθεί (ΕλΣυν 524/2012 Τμ VI) η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί νομίμως να απορρίψει προσφορά που, σε κάθε περίπτωση, ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της διακήρυξης, στηριζόμενη σε λόγους, οι οποίοι δεν προβλέπονται στην εν λόγω διακήρυξη και προβάλλονται μετά την υποβολή της προσφοράς αυτής (ΣΤΕ ΕΑ 179/2009, 61/2011, υποθ. C-6/05 ΔΕΚ, αποφ. Της 14.6.2007).

71. Επειδή αδιαμφισβήτητα οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν στην εκτέλεση του αντικειμένου της προμήθειας, και δη στις εργασίες ταφής και εκταφής τεθνεώντων ατόμων (όροι 1.3, 1.3 παρ. β, Μελέτη κεφάλαια 1. *ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ* και 4 . *ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ* της διακήρυξης, σκέψη 60) εντάσσονται στην κατηγορία των εργατοτεχνιτών και δη των απασχολουμένων ρητά κατά τον ισχύοντα ΚΒΑΕ σε βαρεία και ανθυγιεινή εργασία (σκέψη 57). Σύμφωνα με τον νόμο ως ισχύει από 1-2-2019 (σκέψεις 48, 49, 50) και καταλαμβάνει την υπό εξέταση διαδικασία η οποία εκκίνησε κατά τον νόμο την 13-2-2019 -ήτοι από της δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (σκέψεις 3, 51)-, το νόμιμο κατώτατο ωρομίσθιο ανέρχεται σε ποσόν **4,356 ευρώ** στρογγυλοποιούμενο σε **4,36 ευρώ**. Ειδικότερα κατά τον νόμο ως εκτενώς παρατίθεται στις σκέψεις 48, 49, 50, 52, 53, 54 : **i)** Το νόμιμο κατώτατο **ημερομίσθιο** εργατοτεχνίτη ορίσθηκε σε **ευρώ 29,04** (σκ. 48, 49, 50), και **ii)** Το ωρομίσθιο των εργατοτεχνιτών οι οποίοι –ως εργατοτεχνίτες- αμείβονται με ημερομίσθιο, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΕΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975 (σκέψη 52, 53, 54), εξευρίσκεται διαιρώντας το ποσόν **6 ημερομισθίων** δια του αριθμού 40. Και

Αριθμός απόφασης: 599/2019

εν προκειμένω ως εξής : 29,04 ευρώ, ΕΠΙ 6 ΔΙΑ 40 = = **4,356 ευρώ** στρογγυλοποιούμενο σε **4,36 ευρώ**, iii) Σε απόλυτη εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, και η παγία αταλάντευτη νομολογία των Δικαστηρίων, κατά πάντα χρόνο, και μάλιστα μετά την καθιέρωση του 5ημέρου ως άνω, ρητά έκρινε ότι το ωρομίσθιο των εργατοτεχνιτών 5ήμερης εβδομαδιαίας απασχόλησης 40 ωρών, εξευρίσκεται με την μέθοδο του πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου τους ΕΠΙ 6 ημέρες –και όχι ΕΠΙ 5 ημέρες- και την διαίρεση του ποσού αυτού ΔΙΑ των νόμιμων ωρών της εβδομαδιαίας απασχόλησης, δηλαδή ΔΙΑ του 40 (σκέψη 53 εκτενώς). iv) Σε απόλυτη εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, και την παγία νομολογία των Δικαστηρίων, και η Διοίκηση, και ιδία το Υπουργείο Εργασίας στο με Αριθ. Πρωτ.: 41815/Δ.10.199/16.9.2016 έγγραφό της σχετικά με το Πληροφοριακό Σύστημα ΕΡΓΑΝΗ (σκέψη 54), και στα οικεία έντυπα Ε4 και Ε3 τα οποία υποβάλλονται από όλους τους εργοδότες της χώρας καθόρισε ως εξής τις μικτές αποδοχές του εργατοτεχνίτη «*Μικτές αποδοχές*» = «*Εβδομαδιαίες ώρες*» x 4,33 x «*Ωρομίσθιο*». Και εν προκειμένω: Μικτές αποδοχές εργατοτεχνίτη 755,04 ευρώ (δηλαδή, 29,04 ευρώ το ημερομίσθιο ΕΠΙ 26 ημέρες εργασίας τον μήνα). Συνεπώς ωρομίσθιο = 755,04 ΔΙΑ (40 ώρες την εβδομάδα ΕΠΙ 4,33) = 4,359 στρογγυλοποιούμενο σε **4,36 ευρώ** το νόμιμο ωρομίσθιο. Συνεπώς, σε απόλυτη εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, και την παγία νομολογία των Δικαστηρίων, και τη Διοίκηση, και εν προκειμένω η Γενική Διεύθυνση Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, Γενική Διεύθυνση Εργασίας, Διεύθυνση Αμοιβής Εργασίας (Δ3), για την εξεύρεση του ωρομισθίου των εργατοτεχνιτών, ανάγει το νόμιμο ημερομίσθιο σε 6 ημέρες εβδομαδιαίας εργασίας, προκειμένου εν συνεχεία το ποσόν τούτο που αποτελεί την νόμιμη εβδομαδιαία αμοιβή να διαιρεθεί δια των 40 ωρών νόμιμης εβδομαδιαίας απασχόλησης, και v) Σε απόλυτη εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, την παγία νομολογία των Δικαστηρίων, των κανονισμών της Διοίκησης, και η ΓΣΕΕ (σκέψη 53 στο τέλος) καθόρισε «*Υπολογισμός Ωρομισθίου Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο*

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο \times 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο). Και εν προκειμένω με όλους τους ως άνω νόμιμους τρόπους υπολογισμού του ωρομισθίου, υπολογίζεται ως ωρομίσθιο = 29,04 ευρώ νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο ΕΠΙ 6 ΔΙΑ 40 ώρες εβδομαδιαίας απασχόλησης = **4,356 ευρώ** στρογγυλοποιούμενο σε **4,36 ευρώ**, όπως βάσιμα αναφέρει ο προσφεύγων στον πρώτο λόγο της προσφυγής, και ουσιαστικά ομολογεί ο πρώτος παρεμβαίνων ανάγοντας -με εσφαλμένο όμως και μη σύννομο τρόπο υπολογισμού- το κόστος εργατώρας σε 4,35 ευρώ. Περαιτέρω, ως προκύπτει από την ισχύουσα νομοθεσία (σκέψεις 57 και 58), επί του παραπάνω ποσού ωρομισθίου οφείλονται εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές ποσοστού ύψους 27,21%, ως βάσιμα αναφέρεται στην προσφυγή, και από 1-6-2019 ποσοστού ύψους 26,96%. Αντίθετα, όπως ρητά ομολογείται από τον παρεμβαίνοντα προσωρινό ανάδοχο, οι εργοδοτικές εισφορές έχουν υπολογιστεί στην οικονομική του προσφορά σε ποσοστό 25,06%, το οποίο υπολείπεται του νόμιμου προβλεπόμενου ποσοστού 27,21%, και θα συνεχίσει να υπολείπεται και μετά την 1-6-2019, οπότε το νόμιμο ποσοστό εργοδοτικής εισφοράς διαμορφώνεται σε 26,96% (σκέψη 57). Σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω το κατώτατο ελάχιστο ποσόν του ωρομισθίου περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών ανέρχεται σε [4,36 ευρώ ΕΠΙ 27,21%] + 4,36 ευρώ = 5,55 ευρώ, ως βάσιμα αναφέρει ο προσφεύγων στον πρώτο λόγο της προσφυγής. Αντίθετα όμως, ως προκύπτει από την οικονομική προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου, ως είναι αναρτημένη στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με αα ..., στην οικεία στήλη αναγράφεται ωρομίσθιο το ποσόν των 5,44 ευρώ, το οποίο υπολείπεται το κατώτατου νόμιμου ποσού ωρομισθίου των 5,55 ευρώ. Αντιστοίχως, καθόσον αφορά στο νόμιμο κατώτατο ωρομίσθιο Κυριακών και αργιών, περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών, δεδομένου ότι η αμοιβή των εργαζομένων προσαυξάνεται κατά 75% (σκέψεις 55, 56), ο νόμιμος υπολογισμός του ωρομισθίου έχει ως εξής : [4,36 ευρώ (το νόμιμο κατώτερο ωρομίσθιο εργατοτεχνίτη) ΕΠΙ (75% η νόμιμη προσαύξηση ωρομισθίου λόγω απασχόλησης Κυριακές και αργίες)] ΣΥΝ 4,36 ευρώ = 7,63 ευρώ το νόμιμο

Αριθμός απόφασης: 599/2019

κατώτατο ωρομίσθιο Κυριακών και αργιών. Επ' αυτού υπολογίζονται οι νόμιμες εργοδοτικές εισφορές κατά ΚΒΑΕ, ήτοι [7,63 ευρώ ΕΠΙ ΕΠΙ 27,21%] + 7,63 ευρώ = 9,71 ευρώ, ως βάσιμα αναφέρει ο προσφεύγων στον πρώτο λόγο της προσφυγής. Αντίθετα όμως, ως προκύπτει από την οικονομική προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου, ως είναι αναρτημένη στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με αα ..., στην οικεία στήλη αναγράφεται ωρομίσθιο το ποσόν των 9,52 ευρώ, το οποίο υπολείπεται το κατώτατο νόμιμου ποσού ωρομισθίου Κυριακών και αργιών, ίσο με 9,52 ευρώ. Όμως, το ποσόν του ωρομισθίου είναι το βασικό ποσόν αναφοράς υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, καθόσον το ποσόν τούτο πολλαπλασιαζόμενο με τις ημέρες και ώρες απασχόλησης μηνιαίως και ετησίως αποδίδει με απλούς αριθμητικούς υπολογισμούς το ποσόν της οικονομικής προσφοράς εκάστου, σύμφωνα με το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, ως παρατίθεται προς συμπλήρωση στο *ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς* της διακήρυξης (σκέψη 60, και συμπληρωμένο από την αναθέτουσα αρχή υπόδειγμα στην σκέψη 59). Επομένως, παρέπεται ότι και το ποσόν της οικονομικής προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου υπολείπεται του νομίμου, καθόσον τα βασικά ποσά αναφοράς και πολλαπλασιαστές για τον καθορισμό του συνόλου της προσφοράς, ήτοι το ωρομίσθιο καθημερινών και εξαιρεσίμων ημερών, υπολείπονται των νομίμων ελαχίστων ποσών, ως άνω. Συνεπώς προκύπτει ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου είναι απορριπτέα διότι προσκρούει στην κείμενη εργατική νομοθεσία, συνεπαγομένου άμεσα υπό τις περιστάσεις ότι κατά την εκτέλεση της σύμβασης δεν τηρείται η κείμενη εργατική και κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία, παρά τα αντίθετα που απαιτεί ο νόμος (ιδία σκέψη 16, άρθ. 18 παρ. 2 του ν. 4412/2016), και η διακήρυξη (σκέψη 60, όροι 1.7 α), 4.3, 6.5, Παράρτημα ΙΧ άρθ. 11^ο, Μελέτη κεφάλαιο 3 ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ άρθ. 10^ο).

72. Επειδή περαιτέρω, είναι άνευ ετέρου απορριπτέοι ως απαράδεκτοι, αλυσιτελείς και επί εσφαλμένης βάσης στηριζόμενοι όλοι οι ισχυρισμοί του πρώτου παρεμβαίνοντος, και της αναθέτουσας αρχής (σκέψεις 16 και 17)

Αριθμός απόφασης: 599/2019

σχετικά με τους κωδικούς δραστηριότητας και κωδικούς ειδικότητας που η φορολογική αρχή και το ΕΦΚΑ-ΙΚΑ έχουν αποδώσει κατά το παρελθόν ή και τρεχόντως στις εργασίες της υπό εξέταση σύμβασης (ταφή εκταφή τεθνεώντων). Και τούτο διότι οι κωδικοί αυτοί δεν συσχετίζονται με οποιονδήποτε τρόπο με την κείμενη νομοθεσία περί νόμιμου ελάχιστου ωρομισθίου και νόμιμων εργοδοτικών εισφορών. Περαιτέρω, είναι άνευ ετέρου απορριπτέοι όλοι οι ισχυρισμοί της παρέμβασης ότι σε προηγούμενες προμήθειες, όμοιες με την υπό εξέταση, καταβάλλονται εργοδοτικές εισφορές της τάξεως του 25,06% ενός ανειδίκευτου εργάτη, με την σύμφωνη γνώμη της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο επειδή και αληθείς και βάσιμοι υποτιθέμενοι οι ισχυρισμοί αυτοί, όμως δεν μπορούν να ληφθούν υπ' όψιν λόγω της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών, δυνάμει της οποίας, λόγοι που ερείδονται σε έτερες διαγωνιστικές διαδικασίες προβάλλονται απαραδέκτως (ΕΑ ΣτΕ 1200/2007, 861/2007, 1273/2008, 198/2008, 1065/2007, 416/2013, ΔΕφΠειρ (ΑΣΦ) 33/2015 κα). Ειδικότερα δε εν προκειμένω, σε κάθε περίπτωση δεν μπορεί να γίνεται επίκληση προγενεστέρων διαγωνισμών και εκτέλεσης των εργασιών με ανειδίκευτους εργάτες, δεδομένου ότι στην υπό εξέταση προμήθεια απαιτείται η απασχόληση ειδικευμένων εργατών, ως ορίζεται σαφώς και ρητώς στους όρους της διακήρυξης 1.3, 2.2.6 α), 2.2.9.2 Β.4, 2.4.3.2 (πίνακας συμμόρφωσης), 6.5, Μελέτη κεφάλαιο 4 . ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ παρ. Δ. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ άρθ. 3. Περαιτέρω, είναι απορριπτέοι ως απαράδεκτοι όλοι οι ισχυρισμοί της πρώτης παρέμβασης με τους οποίους ο παρεμβαίνων προσωρινός ανάδοχος στρέφεται κατά της προσφοράς του προσφεύγοντος υποστηρίζοντας ότι έπρεπε να είχε απορριφθεί. Και τούτο επειδή, παρίσταται απαράδεκτη η προβολή τέτοιων ισχυρισμών με άσκηση παρέμβασης, η οποία σύμφωνα με τον νόμο και ίδια σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017, δεν μπορεί παρά να κατατείνει μόνο στην διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης και στην ορθότητα των λόγων της, και όχι στην ακύρωσή της εν όλω ή εν μέρει, όπως εν προκειμένω επιδιώκεται η ακύρωση της προσβαλλομένης κατά το μέρος που δέχθηκε την προσφορά του προσφεύγοντος.

Αριθμός απόφασης: 599/2019

73. Επειδή, ως έχει παγίως κριθεί, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται του ελαχίστου εργοδοτικού κόστους, απορρίπτεται κατά τα ως άνω (σκέψη 71), και επιπροσθέτως επειδή παραβιάζονται οι αρχές προστασίας του ανόθευτου ανταγωνισμού, της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας (ΔΕΦ Αθ 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕΦ Αθ 427/2011, 512/2011) Συναφώς έχει κριθεί ότι σε κάθε περίπτωση, πρέπει να εξηγείται η βάση και ο τρόπος υπολογισμού του εργατικού κόστους της επίμαχης προσφοράς (ΣτΕ 334/2010), ο οποίος ασφαλώς πρέπει να είναι και νόμιμος σύμφωνα με τα παραπάνω. Σε κάθε περίπτωση, κατά την πάγια νομολογία (ΔΕφΑθ. 325/2015, ΔΕφΘεσ. 226/2014, ΔΕφΑθ. 289/2014, ΕΑ ΣτΕ 155/2013, 297/2009, 1255/2009), οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς. Ιδία δε όταν – όπως εν προκειμένω-, από τους όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι είναι απορριπτέα οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος τούτο προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.). (πρβλ. Ε.Α. Σ.τ.Ε. 198.187/2013, 1272, 986, /2010, 1259, 1255, 1069/2009, 1344/2008, 1090/2006). Για τον λόγο αυτό είναι απορριπτέα η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου, σύμφωνα με το άρθρ. 53 περ. ιη) και 71 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 39 και 40 αντίστοιχα), τον όρο 2.4.6 παρ. viii της διακήρυξης (σκέψη 60), ως αποκλίνουσα των όρων της διακήρυξης και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας και της διαφάνειας και του ελεύθερου ανταγωνισμού (σκέψεις 61, 62, 63, 65, 66). Συνεπώς, επειδή η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου

Αριθμός απόφασης: 599/2019

υπολείπεται κατά το ύψος του νομίμου ωρομισθίου και της νόμιμης εργοδοτικής εισφοράς, και συνεπώς κατά το ύψος της νόμιμης ελάχιστης δαπάνης αμοιβής των εργαζομένων, πρέπει να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της προσφυγής, να απορριφθεί ο πρώτος λόγος της παρέμβασης, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη με την οποία έγινε δεκτή η επίμαχη προσφορά και ανακηρύχθηκε ο πρώτος παρεμβαίνων ως ο προσωρινός ανάδοχος της προμήθειας του διαγωνισμού.

74. Επειδή κατόπιν των παραπάνω σκέψεων 71, 72 και 73 προκύπτει επαρκές και αυτοδύναμο αιτιολογικό έρεισμα απόρριψης της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου, και συνεπώς η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής που αφορούν στην απόρριψη της προσφοράς, παρέλκει ως αλυσιτελής, δοθέντος ότι η ως άνω πλημμέλεια της προσβαλλόμενης και της προσφοράς παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας και την αποδοχή του αιτήματος της προδικαστικής προσφυγής (ΕΑ ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007, ΔΕφΑΘ 514/2014 (ΑΝΑΣΤ), 841/2012 (ΑΣΦ) κ.α.) Σε κάθε περίπτωση, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος και ως περαιτέρω αλυσιτελής και επί εσφαλμένης βάσης στηριζόμενος. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα έγγραφα του διαγωνισμού ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο με αα ... στο ΕΣΗΔΗΣ, ο πρώτος παρεμβαίνων συμπλήρωσε το ΤΕΥΔ και το υπέβαλε μαζί με την προσφορά του, ως απαιτείται στους όρους 2.2.9.1 και 2.4.3.1) τη διακήρυξης (σκέψη 60), απαντώντας όμως πλημμελώς ΝΑΙ στην ερώτηση αν είναι εγγεγραμμένος σε επίσημο κατάλογο εγκεκριμένων οικονομικών φορέων ή διαθέτει ισοδύναμο πιστοποιητικό. Ωστόσο, η ορθή απάντηση είναι « ΟΧΙ», διότι δεν υφίσταται στην Ελλάδα επίσημος κατάλογος του άρθρου 83 του Ν.4412/2016. Κατά την έννοια του άρθ. 83 του ν. 4412/2016 (σκέψη 45), οι ως άνω επίσημοι κατάλογοι σκοπούν στην μείωση του διοικητικού κόστους και φόρτου στην επιλογή αναδόχου εκ μέρους των αναθετουσών αρχών, δια της ενσωμάτωσης ενός σημαντικού μέρους της αποδεικτικής διαδικασίας περί κριτηρίων ποιοτικής επιλογής στο πλαίσιο της εγγραφής στον κατάλογο. Έτσι μια αναθέτουσα αρχή, αντί να κινεί κάθε φορά στο πλαίσιο μιας νέας ανάθεσης

Αριθμός απόφασης: 599/2019

δημόσιας σύμβασης, μια αυτοτελή διαδικασία ελέγχου της εκπλήρωσης των κριτηρίων της διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς, θέτει ως όρο την εγγραφή στον οικείο κατάλογο και έτσι απαλλάσσεται από ένα μεγάλο τμήμα της όλης ελεγκτικής και αποδεικτικής διαδικασίας, αλλά και της κατάρτισης ειδικών κάθε φορά όρων διακήρυξης, κερδίζοντας μάλιστα χρόνο και συγχρόνως διασφαλίζοντας το απρόσβλητο της σχετικής επιλογής (αφού οι όποιες αμφισβητήσεις έχουν εσωτερικοποιηθεί στην εγγραφή στον κατάλογο). Ομοίως, και οι διαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς ωφελούνται, αφού δεν χρειάζεται κάθε φορά να αποδεικνύουν εξ αρχής τα προσόντα τους (ΑΕΠΠ 233/2017). Εξ ου και οι ως άνω κατάλογοι, προβλέπεται να ρυθμιστούν με οικεία προεδρικά διατάγματα, τα οποία όμως δεν έχουν ακόμη εκδοθεί, ως προς τη διαδικασία κατάρτισής τους, τα επιμέρους κριτήρια, τις προϋποθέσεις και τα αποδεικτικά μέσα που απαιτούνται, αφού η λειτουργία τους και η εγγραφή σε αυτούς, όταν εκδοθούν, θα εμπεριέχει εν τοις πράγμασι μια διαγνωστική διαδικασία αντίστοιχη αυτής του πρώτου σταδίου μιας διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι περί δικαιολογητικών, ενώ οι προϋποθέσεις εγγραφής αντίστοιχα θα ενσωματώνουν τη λειτουργία μέρους των όρων μιας διακήρυξης. Περαιτέρω, και δεδομένου ότι δεν υφίστανται οι επίσημοι κατάλογοι του άρθ. 83 Ν. 4412/2016, ως αναφέρεται και στην ΚΟ με αριθ. 23 της ΕΑΑΔΗΣΥ (σκέψη 43), δεν υφίστατο υποχρέωση συμπλήρωσης του οικείου περί καταλόγων ερωτήματος από τους μετέχοντες. Η όποια δε σχετική απάντησή τους σε αυτό δεν συσχετίζεται και είναι απολύτως ουδέτερη ως προς την υπό εξέταση διαδικασία, διότι ίδια δεν αναφέρεται σε κανένα από τα κριτήρια επιλογής των διαγωνιζομένων που απαριθμούνται στη διακήρυξη (όρος 2.2.4) η υποχρεωτική εγγραφή σε επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων προμηθευτών. Υπό τις περιστάσεις μάλιστα το γεγονός ότι ο πρώτος παρεμβαίνων δεν απάντησε στα υπόλοιπα ερωτήματα που τίθενται στο ΤΕΥΔ τα οποία καλούνται να απαντήσουν όσοι απάντησαν ΝΑΙ στο επίμαχο πεδίο περί επισήμων καταλόγων, παρίσταται άνευ σημασίας εν προκειμένω αφού σε κάθε περίπτωση και η απάντηση ΝΑΙ στο επίμαχο πεδίο είναι εσφαλμένη. Συνεπώς ο δεύτερος λόγος της προσφυγής με τον οποίο ο προσφεύγων αιτείται την απόρριψη της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος για αυτόν

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ακριβώς τον λόγο, ήτοι επειδή δεν απάντησε στα συναφή ερωτήματα του ΤΕΥΔ τα οποία συνεχονται με την απάντηση ΝΑΙ στο επίμαχο πεδίο περί εγγραφής σε επίσημους καταλόγους, είναι απορριπτέος ως αλυσιτελώς και επί εσφαλμένης βάσης στηριζόμενος. Και τούτο δεδομένου ότι εν τοις πράγμασι ουδεμία νόμιμη ισχυρή και δεσμευτική υποχρέωση απάντησης στα επίμαχα ερωτήματα -που συνεχονται με την εγγραφή σε επίσημους καταλόγους- συντρέχει εν προκειμένω καθόσον δεν υφίστανται επίσημοι κατάλογοι στην Ελλάδα ως άνω. Συνεπώς η φερόμενη έλλειψη στο ΤΕΥΔ του πρώτου παρεμβαίνοντος δεν δύναται να αποτελέσει έλλειψη, πολλώ δε μάλλον σφάλμα του ΤΕΥΔ το οποίο να δικαιολογεί τον αποκλεισμό από την διαδικασία. Περαιτέρω, ουδεμία υποχρέωση απάντησης στο πεδίο *Συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005* υφίσταται, για όσους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς δεν έχουν την μορφή ανώνυμη εταιρείας και συγχρόνως η αξία της προμήθειας δεν υπερβαίνει το 1.000.000 ευρώ. Εν προκειμένω, ως βάσιμα αναφέρει ο πρώτος παρεμβαίνων ούτε ο ίδιος τυγχάνει ανώνυμη εταιρεία, αλλά φυσικό πρόσωπο, αλλά ούτε και η προμήθεια έχει αξία άνω του 1.000.000 ευρώ (βλ. και σκέψη 2). Συνεπώς, η φερόμενη έλλειψη στο ΤΕΥΔ του πρώτου παρεμβαίνοντος δεν δύναται να αποτελέσει έλλειψη, η οποία να δικαιολογεί τον αποκλεισμό από την διαδικασία, ο δε δεύτερος λόγος της προσφυγής είναι απορριπτέος ως αβάσιμος αλυσιτελής και επί εσφαλμένης προϋπόθεσης ερειδόμενος.

75. Επειδή, και ανεξαρτήτως των σκέψεων 71, 72 και 73 και ο τρίτος λόγος της προσφυγής με τον οποίο ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης που δέχθηκε ενώ όφειλε να απορρίψει την προφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος επειδή τυγχάνει σύζυγος υπαλλήλου της αναθέτουσας αρχής, είναι απορριπτέος ως αόριστος και ανυποστήρικτος. Και τούτο δεδομένου ότι 1) Δεν προσκομίζεται με την προσφυγή κανένα απολύτως στοιχείο προς απόδειξη του ισχυρισμού ότι η σύζυγος του πρώτου παρεμβαίνοντος διαγωνιζόμενου και η διοικητική μονάδα όπου υπηρετεί, *είναι η καθ' ύλην αρμόδια για τον σχεδιασμό, την προετοιμασία της διαδικασίας, την κατάρτιση της σύμβασης, αλλά και την υλοποίηση της σύμβασης με τον τελικό*

Αριθμός απόφασης: 599/2019

ανάδοχο και ως εκ τούτου μπορούν να επηρεάσουν την έκβασή της, ως διατείνεται ο προσφεύγων, και ii) Δεν προκύπτει ούτε από τα στοιχεία και τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στους ηλεκτρονικούς τόπους του διαγωνισμού ότι η σύζυγος του πρώτου παρεμβαίνοντος διαγωνιζόμενου και η διοικητική μονάδα όπου υπηρετεί εμπλέκονται με οποιονδήποτε τρόπο στον σχεδιασμό, στη προετοιμασία και στη διεξαγωγή της διαγωνιστικής διαδικασίας ούτε στην κατάρτιση των εγγράφων της σύμβασης, ούτε προκύπτει με οποιονδήποτε τρόπο ότι μπορεί να επηρεάσει την έκβασή της, και iii) Δεν προκύπτει άνευ ετέρου και αυταποδείκτως ότι κατ' ανάγκην η σύζυγος του πρώτου παρεμβαίνοντος από μόνη την ιδιότητά της ως υπαλλήλου της αναθέτουσας αρχής είναι σε θέση να επηρεάσει την έκβαση του διαγωνισμού ή τελεί αυτομάτως σε κατάσταση σύγκρουσης συμφερόντων. Συνεπώς είναι απορριπτέοι οι αντίθετοι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος και ο τρίτος λόγος της προσφυγής ως αόριστοι αναπόδεικτοι και ανυποστήρικτοι, και για τον λόγο αυτό δεν μπορούν εν προκειμένω να τύχουν εφαρμογής τα άρθρ. 24, 73 παρ. 4 περ. δ του ν. 4412/2016 (αντιστοίχως σκέψεις 35, 41), ούτε ο όρος 2.2.3.4 δ) της διακήρυξης (σκέψη 60), ούτε έσφαλε η προσβαλλόμενη που δεν απέκλεισε τη προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος, δεδομένου ότι δεν απεδίχθη να συντρέχουν τα κρίσιμα κατά νόμο πραγματικά περιστατικά σύγκρουσης συμφερόντων.

76. Επειδή ανεξαρτήτως των σκέψεων 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, ο τέταρτος λόγος της προσφυγής, κατά της προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας, η οικονομική προσφορά της οποίας κατέλαβε την τρίτη σειρά μειοδοσίας μετά την προσφορά του προσφεύγοντος ο οποίος κατέλαβε την δεύτερη σειρά, είναι περαιτέρω απορριπτέος και ως αβάσιμος. Ειδικότερα, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έπρεπε να αποκλειστεί η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας διότι δεν κατέθεσε με την τεχνική προσφορά της υπεύθυνη δήλωση με την οποία θα δεσμεύεται πως θα χρησιμοποιήσει το προσωπικό που διαθέτει την απαιτούμενη προϋπηρεσία (και για το οποίο θα υποβληθούν οι βεβαιώσεις) και θα αντικαταστήσει κάποιο εξ' αυτών σε περίπτωση που τυχόν χρειαστεί κατά την υπογραφή της σύμβασης, αλλά με άτομο που θα διαθέτει την κατάλληλη προϋπηρεσία βάσει

Αριθμός απόφασης: 599/2019

διακήρυξης (σκέψη 24). Ωστόσο όμως, όπως βάσιμα αναφέρει η παρεμβαίνουσα (σκέψη 26) και η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της (σκέψη 25), η προσκόμιση της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης, δεν απαιτείται κατά το παρόν στάδιο της διαδικασίας αλλά κατά το μεταγενέστερο στάδιο των δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ειδικότερα, όπως ρητώς και σαφώς ορίζεται στην διακήρυξη του υπό εξέταση διαγωνισμού το επίμαχο έγγραφο προσκομίζεται σε μεταγενέστερο στάδιο της διαδικασίας, και ειδικότερα i) Στον όρο 2.2.6 της διακήρυξης προβλέπεται ότι, *το προσωπικό που θα εργαστεί {τουλάχιστον οι 2 εργαζόμενοι από αυτούς που θα εργαστούν} θα είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον προϋπηρεσία για το είδος των εργασιών που θα εκτελεστούν, και Ο υποψήφιος Ανάδοχος οφείλει να αποδείξει τις ανωτέρω ελάχιστες προϋποθέσεις συμμετοχής, συμπληρώνοντας τα οικεία πεδία του Τ.Ε.Υ.Δ. και ii) Στον όρο 2.2.9.1 της διακήρυξης 2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών ορίζεται ότι *Προς προκαταρκτική απόδειξη ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς: ...β) πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής των παραγράφων ... 2.2.6 ... της παρούσης, προσκομίζουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους ως ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΟ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ, το προβλεπόμενο από το άρθρο 79 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), (B/3698/16-11-2016), το οποίο αποτελεί ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986, και iii) Στον όρο 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα – Δικαιολογητικά Κατακύρωσης προβλέπεται ότι *Δικαιολογητικά Κατακύρωσης Προσωρινού Αναδόχου ... Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση (προσωρινό ανάδοχο), να υποβάλει τα ακόλουθα δικαιολογητικά κατακύρωσης:.... Β.4. Για την απόδειξη της απαίτησης του άρθρου 2.2.6. (απόδειξη τεχνικής και επαγγελματικής καταλληλότητας) ο προσωρινός ανάδοχος θα προσκομίσει Έγγραφο Τεχνικής Έκθεσης Επιπλέον θα πρέπει να προσκομιστούν οι κατάλληλες βεβαιώσεις προϋπηρεσίας για τους υπαλλήλους που θα χρησιμοποιηθούν, και iv) Στο με αριθ. πρωτ. 6616/4-3-2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής με τον τίτλο ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΙΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ Νο***

Αριθμός απόφασης: 599/2019

1, το οποίο εντάχθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (σκέψη 60) διευκρινίστηκε ότι επιπροσθέτως των βεβαιώσεων προϋπηρεσίας η προσκόμιση των οποίων προβλέπεται ως άνω ως δικαιολογητικό κατακύρωσης θα προσκομιστεί και η επίμαχη *υπεύθυνη δήλωση του υποψήφιου αναδόχου*, ενώ **v)** Στον όρο 2.4.3 της διακήρυξης προβλέπεται ότι ο φάκελος *Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά* περιέχει υποχρεωτικά μόνον το ΤΕΥΔ την εγγύηση συμμετοχής και τον πίνακα συμμόρφωσης, τα οποία άπαντα υπέβαλε η δεύτερη παρεμβαίνουσα, αδιαμφισβητήτως ακόμη και από τον προσφεύγοντα, και ως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας όπως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με αα Συνεπώς όπως ρητώς και σαφώς προκύπτει από τους ως άνω όρους της διακήρυξης και την σχετική διευκρίνηση της αναθέτουσας αρχής, ουδεμία υποχρέωση και πολύ λιγότερη ουδεμία υποχρέωση επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, περί προσκόμισης της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών προβλέπεται στην διακήρυξη, παρά τα αντίθετα που υποστηρίζει ο προσφεύγων. Συνεπώς και ίδια επειδή δεν απαιτείται από τους όρους της διακήρυξης η προσκόμιση κατά το παρόν εξεταζόμενο στάδιο του διαγωνισμού της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης, ορθά και βάσιμα έγινε δεκτή η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας με την προσβαλλόμενη, παρά τους αντίθετους ισχυρισμούς της προσφυγής, δεδομένου ότι σε κάθε περίπτωση σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ουδόλως απαιτείται η προσκόμιση και αξιολόγηση της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης. Συνεπώς δεν θα μπορούσε να αποκλεισθεί η υπό εξέταση προσφορά, επειδή σε κάθε περίπτωση ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει μόνο τα αξιούμενα από την διακήρυξη δικαιολογητικά εφ' όν μόνο αξιολογείται, και κατά συνέπεια δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού του για δικαιολογητικά μη απαιτούμενα από την διακήρυξη (ΣΤΕ 53/2011, 18/2011, 19/2011, 3703/2010, 1329/2008, 1616/2008, 1619/2008, και ad hoc ΔΕφΘεσ/νικής 6/2019 επί απόφασης του 8^{ου} Κλιμακίου, και σκέψεις 63, 67, 68) ως εν προκειμένω η επίμαχη υπεύθυνη δήλωση του υποψήφιου αναδόχου. Σε ακολουθία όλων των ανωτέρω, και σύμφωνα με τα άρθ. 18, 53, 71, 79, 91 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 34, 39, 40,

Αριθμός απόφασης: 599/2019

42, 46,), πρέπει να απορριφθεί και ως αβάσιμος ο τέταρτος λόγος της προσφυγής, και να γίνει δεκτή η δεύτερη παρέμβαση επειδή ορθά έγινε δεκτή η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας. Και τούτο επειδή προσκόμισε κατά το παρόν εξεταζόμενο στάδιο της διαδικασίας, όλα τα ρητώς και σαφώς απαιτούμενα από την διακήρυξη έγγραφα και στοιχεία, ενώ κατά τις αρχές της νομιμότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ισότητας και από τις αναφερόμενες διατάξεις του νόμου και της διακήρυξης δεν μπορεί να αποκλεισθεί η προσφορά της, για τον λόγο ότι δεν περιέχει στοιχείο και δικαιολογητικό, και συγκεκριμένα την επίμαχη υπεύθυνη δήλωση περί προσωπικού, του οποίου η προσκόμιση δεν προβλέπεται από την διακήρυξη. (σκέψεις 69, 70).

77. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

78. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των σκέψεων 71, 72 και 73, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση κατά το μέρος που έκανε δεκτή την προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος

79. Επειδή πρέπει να απορριφθεί η πρώτη παρέμβαση του

80. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των σκέψεων 33 και 76, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως προς τον τέταρτο λόγο της και δη κατά το μέρος που στρέφεται κατά της προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας

81. Επειδή πρέπει να γίνει δεκτή η δεύτερη παρέμβαση της

82. Επειδή ύστερα από την παραπάνω σκέψη 78, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την Προδικαστική Προσφυγή κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Ακυρώνει εν μέρει την προσβαλλόμενη απόφαση κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό.

Απορρίπτει την πρώτη παρέμβαση και δέχεται την δεύτερη παρέμβαση.

Αριθμός απόφασης: 599/2019

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 16-5-2019 και εκδόθηκε την 5-6-2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Λαμπρινή Φώτη