

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 451/15-4-2019 της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στο ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

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

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

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

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά να ακυρωθούν η με αριθ. .../2-4-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής καθώς και το Πρακτικό Ν. 1 της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών του διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου της παροχής υπηρεσιών με τίτλο: «Εργασίες Ταφών – Εκταφών στο Δημοτικό Κοιμητήριο ... για 1 έτος», άλλως και όλως επικουρικώς να ανακληθούν, να ακυρωθεί και να μη γίνει αποδεκτή η προσφορά που υποβλήθηκε από την επιχείρηση με την επωνυμία «...», να ακυρωθεί και να μη γίνει αποδεκτή η προσφορά που υποβλήθηκε από την επιχείρηση με την επωνυμία «...», και να αναδειχθεί η προσφεύγουσα πρώτη μειοδότη.

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

Με την δεύτερη παρέμβαση ο παρεμβαίνων αιτείται την απόρριψη της προσφυγής, και εν τοις πράγμασι τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης

Αριθμός απόφασης: 600/2019

απόφασης επί τω τέλει όπως κριθεί νόμιμη η προσφορά του και αναδειχθεί πρώτος μειοδότης.

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, και 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 αντικείμενου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, και του χρόνου εκκίνησης της

Αριθμός απόφασης: 600/2019

διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016.

5. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, ο προσωρινός ανάδοχος πρώτος παρεμβαίνων, καθώς και οι οικονομικοί φορείς ... και ο δεύτερος παρεμβαίνων, με τις προσφορές τους υπ' αριθ. 130883, 131501, 131064, 131000 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 πρώτος παρεμβαίνων αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού. Η προσβαλλόμενη απόφαση με ενσωματωμένο το Πρακτικό 1 κοινοποιήθηκε

Αριθμός απόφασης: 600/2019

στους διαγωνιζόμενους οικονομικούς φορείς την 3-4-2019 μέσω της *επικοινωνίας* του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού με αα

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 την 15-4-2019 από την αναθέτουσα αρχή στην ΑΕΠΠ, με μήνυμα 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 πρώτου παρεμβαίνοντος και της ανάδειξής του ως προσωρινού αναδόχου, ασκήθηκε την 23-4-2019 η με αριθ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 353/2019 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 πρώτου 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 του, ασκήθηκε την 24-4-2019 η με αριθ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ 356/2019 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

διαγωνισμού με αα ..., και κοινοποίηση αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του δεύτερου παρεμβαίνοντος.

12. Επειδή η αναθέτουσα αρχή, με το υπ' αριθ. πρωτ. 11759/24-4-2019 διαβιβαστικό της έγγραφο, κοινοποίησε την 24-4-2019 με μήνυμα 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. 559/16-4-2019 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων».

14. Επειδή στην παρ. 1 του άρθ. 360, και παρ. 2 του άρθ. 345 του ν.4412/2016 και στην παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: *«1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής»*. Κατά το σαφές γράμμα και την έννοια των διατάξεων αυτών, η προδικαστική προσφυγή ασκείται παραδεκτώς κατά πράξεως της αναθέτουσας αρχής μόνον εφόσον αυτή είναι εκτελεστή (ΣτΕ 409/2010 ΕΑ 119/2009, 324/2006, 241/2003). Όπως δε έχει παγίως κριθεί από τη νομολογία, τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού τόσο κατά τον έλεγχο των τυπικών δικαιολογητικών όσο και κατά την αξιολόγηση των προσφορών, έχουν χαρακτήρα γνωμοδότησης ή και εισήγησης που απευθύνεται προς το αποφασίζον όργανο της αναθέτουσας αρχής, και για το λόγο αυτό, ως μη εκτελεστές πράξεις, δεν υπόκεινται αυτοτελώς σε προδικαστική προσφυγή (421/2014

Αριθμός απόφασης: 600/2019

ΣΤΕ (Ασφ), ΣΤΕ 323/2012, ΕΑ ΣΤΕ 721/2011, 631/2009, 818/2008, 107/2007, ΔΕΦΑΘ 93/2013 ΔΕΦΑΘ (ΑΣΦ) 118/2013, 169/2013). Ως εκ τούτου, απαραδέκτως αιτείται η προσφεύγουσα την ακύρωση του Πρακτικού 1 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προσφορών της αναθέτουσας αρχής, δεδομένου ότι συνιστά μη εκτελεστή πράξη, έχει γνωμοδοτικό χαρακτήρα, και συνεπώς απαραδέκτως προσβάλλεται αυτοτελώς. Σε κάθε περίπτωση, το ως άνω Πρακτικό έχει ενσωματωθεί και συμπεροβάλλεται με την με αριθ. 67/2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά της οποίας στρέφεται η προδικαστική προσφυγή.

15. Επειδή στο άρθρο 367 του ν.4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια[...].». Επομένως, η προσφεύγουσα απαραδέκτως αιτείται να αποκλεισθούν οι προσφορές των παρεμβαινόντων από τον διαγωνισμό και να ανακηρυχθεί η ίδια *πρώτος μειοδότης*, καθόσον σε κάθε περίπτωση εκφεύγει της κανονιστικής αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ, τόσο να τάξει στην αναθέτουσα αρχή την απόρριψη προσφοράς, όσο και την ανακήρυξη συγκεκριμένου διαγωνιζόμενου ως προσωρινού μειοδότη. Ειδικότερα, παρότι λόγω της φύσης της προδικαστικής προσφυγής που εντάσσεται στο πλαίσιο των ενδικοφανών προσφυγών, θα ήταν δυνατή η κατ' ουσίαν επανεξέταση της υπόθεσης, δηλαδή η νέα έρευνα και η διαφορετική εκτίμηση των πραγματικών περιστατικών (ΣΤΕ 2971/1989), όμως η ΑΕΠΠ, ειδικά σύμφωνα με τον νόμο ως άνω, διαθέτει μόνο ακυρωτική εξουσία και αρμοδιότητα, σε αντίθεση με τον γενικό κανόνα των προδικαστικών προσφυγών, όπου το αρμόδιο όργανο προς το οποίο ασκείται μπορεί να ακυρώσει εν όλω ή εν μέρει την πράξη ή να την τροποποιήσει για λόγους ουσίας (Επαμεινώνδας Π. Σπηλιωτόπουλος, *Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου*, Νομική Βιβλιοθήκη, Τόμος 1, 15η Έκδοση

Αριθμός απόφασης: 600/2019

2017, σελ. 229). Έχει δε ad hoc κριθεί (ΣΤΕ ΕΑ 54/2018), ότι η ΑΕΠΠ δεν έχει εξουσία να τροποποιήσει την προσβαλλόμενη πράξη, ούτε να προβεί η ίδια στην οφειλόμενη ενέργεια, καθ' υποκατάσταση της αναθέτουσας αρχής [βλ. όμως και αντίθετη άποψη σε Ι. Κίτσο, «Έννομη Προστασία κατά τη Σύναψη Δημοσίων Συμβάσεων μετά τον Ν. 4412/2016 (ΒΙΒΛΙΟ IV – άρθρα 345επ.)», σε: Υποδείγματα Διοικητικού Δικαίου (επιμ.: Χ. Χρυσανθάκης), Γενικό Μέρος – Ειδικά Θέματα, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη 2017, σελ. 235-263]. Συνεπώς τα παραπάνω δεύτερο, τρίτο και τέταρτο αιτήματα της προσφυγής, που κατατείνουν στην μεταρρύθμιση της προσβαλλόμενης απόφασης και δη στην υποκατάσταση του αναθέτοντος φορέα από την ΑΕΠΠ, με την έκδοση απόφασης που να τάσσει τον αποκλεισμό των προσφορών των παρεμβαινόντων και την ανακήρυξη της προσφεύγουσας ως προσωρινού μειοδότη, ασκούνται απαραδέκτως, και τούτο διότι η ΑΕΠΠ είναι αρμόδια μόνο για την ολική ή μερική ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία δεν εξικνείται έως την τροποποίησή της.

16. Επειδή η προσφεύγουσα -της οποίας η προσφορά κατετάγη με την προσβαλλόμενη στην τρίτη θέση (σκέψεις 6 και 7), ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι έκανε δεκτές, ενώ έπρεπε να απορρίψει ως अपαράδεκτες τις προσφορές των λοιπών δύο συνδιαγωνιζομένων οικονομικών φορέων και παρεμβαινόντων, των οποίων οι οικονομικές προσφορές κατετάγησαν ως οικονομικά συμφερότερες από την προσφορά της. Επομένως, η προσφεύγουσα έχει κατ' αρχήν έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, στο μέτρο που επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς όχι μόνο της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου αλλά και του προτασσόμενου αυτής δεύτερου παρεμβαίνοντος, επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, τρίτη κατά σειρά, νόμιμη αποδεκτή και συμφερότερη οικονομική προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή στο σύνολο των εργασιών, σύμφωνα με το κριτήριο ανάθεσης (σκέψη 2). Σχετικά, έχει γίνει σχετικά ad hoc δεκτό από την νομολογία ότι η αιτούσα η οποία κατατάχθηκε σε χαμηλότερες κατά σειρά μειοδοσίας θέσεις σε διαγωνισμό « με έννομο

Αριθμός απόφασης: 600/2019

συμφέρον ασκεί την κρινόμενη αίτηση, καθόσον, με αυτή προβάλλει αιτιάσεις, οι οποίες αναφέρονται στο περιεχόμενο των οικονομικών προσφορών των προτασόμενων αυτής, κατά σειρά κατάταξης, εταιρειών, η αποδοχή των οποίων (αιτιάσεων), θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της επίμαχης σύμβασης σε αυτή» (ΔΕΦ Αθ 711/2013, ΔΕΦ Αθ 873/2012, ΔΕΦΑθ 311/2013). Επομένως, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής παρά την τρίτη θέση της στη σειρά μειοδοσίας, ως ένας εκ των συμμετεχόντων, με αποδεκτές προσφορές στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ως εκ τούτου επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή των δύο άλλων συμμετεχόντων επικαλούμενος άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη απόφαση, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης (πρβλ. ενδεικτικά 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.

17. Επειδή η προσφεύγουσα, επικαλούμενη τους όρους 2.4.4 και 2.4.6 της διακήρυξης, στρέφεται με τον πρώτο λόγο της προσφυγής κατά της αποδοχής της προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος, ισχυριζόμενη ότι έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά διότι : «...Σύμφωνα με τον παραπάνω πίνακα, που εντάσσεται στην οικονομική προσφορά του αναδειχθέντος μειοδότη, στο στήλη «Ωρομίσθιο» (περιλαμβανομένων των εργοδοτικών εισφορών) δηλώνει εσφαλμένα το ποσό των 5,44 € , έναντι του ορθού 5,55 €, αφού μία απλή πρόσθεση αποδεικνύει τον υπολογισμό : 4,36 €+ 27,21% εργοδοτική εισφορά = 5,55 €. Αν ήθελε υποτεθεί ότι εσφαλμένα υπολόγιζε την εργοδοτική εισφορά στο ποσοστό του 25,06% (μικτά) έναντι του ορθού 27,21% (βαρέα), θα έπρεπε το ωρομίσθιο να ανέρχεται στο ποσό των 4,36 € +25,06% = 5,45 €. Συνεπώς το δηλωθέν ωρομίσθιο (περιλαμβανομένων των εργοδοτικών εισφορών) είναι κάτω του νομίμου. Όπως προκύπτει πασιφανώς,

Αριθμός απόφασης: 600/2019

από μία απλή πρόσθεση και επισκόπηση της υποβληθείσας οικονομική προσφοράς της αναδειχθείσας μειοδότηριας επιχείρησης,.... το δηλωθέν ωρομίσθιο υπολείπεται του πραγματικού περιλαμβανομένων των εργοδοτικών εισφορών, με αποτέλεσμα να έχει υπολογιστεί εσφαλμένα το σύνολο της οικονομικής προσφοράς, και για το λόγο αυτό η οικονομική προσφορά της επιχείρησης με την επωνυμία «...» θα έπρεπε να απορριφθεί... Είναι λογικό και επόμενο, πως αυτή η διαφορά, που προκύπτει στο εργατικό κόστος επηρεάζει το τελικό συνολικό υπολογισθέν κόστος μισθοδοσίας που προσέφερε ο προσωρινός μειοδότης. Πιο συγκεκριμένα η απλή πρόσθεση των ορθών ποσών των εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών θα μας παράξει εντελώς διαφορετική τιμή προσφοράς από αυτήν που έχει προσφερθεί από την εν λόγω επιχείρηση, οπότε αυτομάτως η προσφορά δεν είναι σαφώς καθορισμένη , σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 στοιχείο ii της διακήρυξης, όπου ρητά αναφέρεται ότι η προσφορά «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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης... » Περαιτέρω η ίδια ως άνω επιχείρηση έχει υποβάλει υπεύθυνη δήλωση με όνομα ηλεκτρονικού αρχείου «...», η οποία έχω φέρει ημερομηνία 13-3-2019, ωστόσο φέρει διαφορετική ημερομηνία ηλεκτρονικής υπογραφής, ήτοι την 16-3-2019, η οποία και την καθιστά άκυρη.»

18. 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»..»

Αριθμός απόφασης: 600/2019

19. Επειδή ο πρώτος παρεμβαίνων, επί του πρώτου λόγου της προσφυγής επικαλούμενος τους όρους 2.2.4, 2.4.4 της διακήρυξης τους κωδικούς αριθμούς δραστηριότητας –ΚΑΔ – ΔΟΥ, 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), αναφέρει ότι «...Α. 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 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 από το 2015 και μετά. Για τη χρησιμοποίηση των ως άνω ΚΑΔ ουδέποτε δημιουργήθηκε από την αναθέτουσα αρχή οποιοδήποτε πρόβλημα, και έγιναν δεκτοί. 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 11273/25-4-2018, ΑΔΑΜ 18ΣΥΜΝ002994263, είναι το 101 ενός ανειδίκευτου εργάτη (εργοδοτική προσφορά 25,06%). (επισυνάπτεται) 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 $29,04 / 6,67 =$

Αριθμός απόφασης: 600/2019

4,35 . 4,35 X εργοδοτικές εισφορές 25,06% =5,44€. Σύμφωνα με την σύμβαση ΑΔΑΜ ... του Δήμου ... 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 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. Β .Στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς όπως φαίνεται παρακάτω οι ημερήσιες ώρες απασχόλησης, οι μηνιαίες και ετήσιες ώρες απασχόλησης είναι σταθερές. Οι προσφέροντες έπρεπε να συμπληρώσουν τα κενά πεδία όπως έκανα και εγώ (και άλλοι υποψήφιοι) ,σύμφωνα με αυτά που υποστηρίζω παραπάνω. Η επιχείρηση «ΑΦΟΙ ΚΑΤΣΑΡΙΔΗ &ΣΙΑ Ο.Ε.» διαφοροποιήθηκε με την προσφορά της ως προς τα απαιτούμενα στοιχεία του τιμολογίου της προσφοράς που απαιτούσε η διακήρυξη όπως αυτό αποτυπώνεται στην μελέτη η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης. Στο άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης αναφέρεται «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.» Η έκφραση δεν είναι υποχρεωτικό, αναφέρεται στην τρόπο σύνταξης της οικονομικής προσφοράς και όχι στη συμπλήρωση των πεδίων που **δεν επιδέχονται τροποποίηση**. Από την αυτούσια παραβολή του εντύπου της οικονομικής προσφοράς που υποβάλλω συνημμένα στην παρούσα, εμφανίζεται με σαφήνεια ποια πεδία δεν επιδέχοντο αλλαγή και είναι αυτά που αναφέρουν τα αριθμητικά στοιχεία. ...Με την υπό κρίση προσφυγή ο προσφεύγων είτε έπρεπε ευθέως να προσφύγει κατά των όρων της διακήρυξης και συγκεκριμένα του υπολογισμού της εκτιμώμενης αξία της παρούσας δημόσιας

Αριθμός απόφασης: 600/2019

σύμβασης -απαραδέκτως βέβαια αφού έχει ήδη παρέλθει η σχετική νόμιμη προθεσμία, και ο προσφεύγων συμμετείχε ανεπιφύλακτα στο διαγωνισμό και υπέβαλε προσφορά-, είτε η προσφυγή θα έπρεπε να στηρίζεται σε άλλη νομική αιτία. Εάν ο προσφεύγων είχε αμφιβολίες ως προς τον τρόπο σύνταξης του τιμολογίου της οικονομικής προσφοράς **όφειλε** να ζητήσει διευκρινίσεις ή να υποβάλλει ένσταση κατά του όρου της διακήρυξης και **όχι εκ των υστέρων αφού δεν αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος.** Ακολουθεί αυτούσιο το έντυπο της οικονομικής προσφοράς Γ. Όσον αφορά την ημερομηνία 13/3/2019 που φέρει η Υπεύθυνη δήλωσή μου για το προσωπικό και είναι διαφορετική από την ημερομηνία ηλεκτρονικής υπογραφής ήτοι την 16/3/2019, αναφέρω ότι πουθενά σε κανένα σημείο των όρων της διακήρυξης δεν αναφέρεται ότι πρέπει να συντρέχουν οι δυο ημερομηνίες. Εγώ ετοίμασα τα δικαιολογητικά στις 13/3/2019 και σε δύο μέρες τα ανήρτησα οπότε και πρόσθεσα την ηλεκτρονική υπογραφή. Τελικώς αναφέρω ότι, σε κάθε περίπτωση η οικονομική προσφορά μου ακόμη και εάν η εργοδοτική εισφορά ανήκει σε άλλη κατηγορία και πάλι θα ήταν χαμηλότερη των άλλων υποψηφίων και ως εκ τούτου η συμφερότερη για το Δήμο ...»

20. Επειδή προσφεύγουσα, επικαλούμενη τους όρους 1.3, 2.4.4, και 2.4.6 της διακήρυξης, στρέφεται με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής κατά της αποδοχής της προσφοράς του δεύτερου παρεμβαίνοντος, ισχυριζόμενη ότι έπρεπε να απορριφθεί η οικονομική προσφορά διότι : «...Σύμφωνα με τον παραπάνω πίνακα, που εντάσσεται στην οικονομική προσφορά ...στο στήλη «Ωρομίσθιο» (περιλαμβανομένων των εργοδοτικών εισφορών) δηλώνει το ποσό των 5,90 €, οπότε αναλογικά θα έπρεπε το ωρομίσθιο των Κυριακών / εξαιρέσιμων ημερών να είναι προσαυξημένο κατά ποσοστό 75 %, ήτοι να ανέρχεται στο ποσό των 10,33 € και όχι στο ποσό των 10,20 €, όπως εσφαλμένα υπολογίστηκε και αναγράφηκε στη στήλη «Ωρομίσθιο (περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών)». Συνεπώς από έναν απλό υπολογισμό του ωρομισθίου των Κυριακών /εξαιρέσιμων ημερών επί του ωρομισθίου των λοιπών ημερών ($5,90 \text{ €} \times 75\% = 10,325 \text{ €}$) και μία απλή επισκόπηση της υποβληθείσας οικονομική προσφοράς της δεύτερης

Αριθμός απόφασης: 600/2019

καταταγείσας επιχείρησης, σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς ...προκύπτει ότι έχει εσφαλμένα υπολογιστεί το ωρομίσθιο Κυριακών / εξαιρέσιμων ημερών και υπολείπεται του πραγματικού κατόπιν ορθού υπολογισμού περιλαμβανομένων των εργοδοτικών εισφορών, με αποτέλεσμα να έχει υπολογιστεί τελικά εσφαλμένα το σύνολο της οικονομικής προσφοράς, και για το λόγο αυτό η οικονομική προσφορά της επιχείρησης με την επωνυμία «...» θα έπρεπε να απορριφθεί.... Είναι λογικό και επόμενο, πως αυτή η διαφορά, που προκύπτει στο εργατικό κόστος επηρεάζει το τελικό συνολικό υπολογισθέν κόστος μισθοδοσίας που προσέφερε ο δεύτερος κατά σειρά μειοδότης. Πιο συγκεκριμένα η απλή πρόσθεση των ορθών ποσών των εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών θα μας παράξει εντελώς διαφορετική τιμή προσφοράς από αυτήν που έχει προσφερθεί από την εν λόγω επιχείρηση, οπότε αυτομάτως η προσφορά δεν είναι σαφώς καθορισμένη, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.6 στοιχείο ii της διακήρυξης, όπου ρητά αναφέρεται ότι η προσφορά «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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης... » Επιπλέον οι ημέρες απασχόλησης που δηλώνονται από την ίδια επιχείρηση στο Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς και πιο συγκεκριμένα στο πεδίο «**ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή**», υπολείπονται κατά μία ημέρα, όπως προκύπτει από τον εξής υπολογισμό: Στις ημέρες απασχόλησης Δευτέρα- Παρασκευή, δηλώνει 21,25, οπότε έχουμε

12 μήνες x 21,25 ημέρες απασχόλησης	= 255 ημέρες απασχόλησης
Σάββατα	= 52 συνολικά ημέρες απασχόλησης
<u>Κυριακές/ εξαιρέσιμες ημέρες</u>	<u>= 58 συνολικά ημέρες απασχόλησης</u>
Σύνολο ενός έτους	= 365 ημέρες απασχόλησης
	συνολικά

Η σχετική Διακήρυξη ωστόσο προβλέπει στο άρθρο 1.3 ότι «Η σύμβαση που θα υπογραφεί ανάμεσα στην αναθέτουσα αρχή και στον ανάδοχο θα έχει χρονική διάρκεια ενός έτους, από την 25/04/2019 ή την υπογραφή του

Αριθμός απόφασης: 600/2019

συμφωνητικού σε μεταγενέστερο χρόνο.» Η υπογραφόμενη σύμβαση θα περιλαμβάνει και το μήνα Φεβρουάριο του 2020, ο οποίος κατ εξαίρεση έχει 29 ημέρες, λόγω του ότι το έτος 2020 είναι δίσεκτο. Για το λόγο αυτό, το ένα έτος της σύμβασης που θα υπογραφεί θα έχει 366 ημέρες διάρκειας και όχι 365, δηλαδή:

12 μήνες x 21,33 ημέρες απασχόλησης = 256 ημέρες απασχόλησης
Σάββατα = 52 συνολικά ημέρες απασχόλησης
Κυριακές/ εξαιρέσιμες ημέρες = 58 συνολικά ημέρες απασχόλησης
Σύνολο ενός έτους = 366 ημέρες απασχόλησης συνολικά

Αναφέρεται δε ρητά στο άρθρο 2.4.4. της διακήρυξης ότι **«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»**, γεγονός που σημαίνει ότι ο κάθε προσφέρων φέρει την ευθύνη για την ορθή συμπλήρωση του εντύπου της οικονομικής προσφοράς, σύμφωνα με τα εκάστοτε πεδία. Συνεπώς με βάση όλα τα ανωτέρω και επειδή ήδη η απόφαση της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών ηλεκτρονικού διαγωνισμού εργασιών και περαιτέρω της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ..., έχει υποπέσει σε εσφαλμένη αξιολόγηση της οικονομικής προσφοράς του αναδειχθέντος μειοδότη, αλλά και της οικονομικής προσφοράς της δεύτερης σε κατάταξη οικονομικών προσφορών επιχείρησης έχουμε πληγεί κατάφορα και η απόφαση της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών ηλεκτρονικού διαγωνισμού εργασιών και της Οικονομικής Επιτροπής είναι όχι μόνο ευθέως παράνομες, αλλά και καταχρηστικές, δεδομένου ότι εισάγεται και επιχειρείται να ισχύσει μια απaráδεκτη διάκριση εις βάρος μας, αποδεχόμενες δύο προσφορές εντελώς εσφαλμένες, με λανθασμένους υπολογισμούς και τελικά αόριστες και ανεπίδεκτες εκτιμήσεως, αναδεικνύοντας καταρχήν την επιχείρηση του ... ως προσωρινή μειοδότη και ως δεύτερη στην κατάταξη την επιχείρηση του»

21. Επειδή η αναθέτουσα αρχή ειδικά επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής αναφέρει στις απόψεις της ότι «...Ως προς την προδικαστική

Αριθμός απόφασης: 600/2019

προσφυγή σχετικά με την προσφορά του ..., ότι δεν υπολογίστηκε στην οικονομική προσφορά του ... σωστά ο μήνας Φεβρουάριος, ήτοι 29 ημέρες αντί 28, δεν ευσταθεί διότι η χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα έτος από την υπογραφή της, ήτοι σε 365 μέρες όπως έχει υπολογιστεί και στην τεχνική περιγραφή του Δήμου. Όμως επειδή το ωρομίσθιο Κυριακών/εξαιρέσιμων ημερών υπολείπεται του πραγματικού, όπως αναφέρεται στην προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ..., το ποσό της οικονομικής προσφοράς του ... όντως υπολογίστηκε εσφαλμένα και κατά συνέπεια έπρεπε να είχε αποκλειστεί από την επιτροπή διαγωνισμού.»

22. Επειδή ο δεύτερος παρεμβαίνων, επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής αναφέρει ότι «...1. Με την προδικαστική προσφυγή (σελ.15), προβάλλεται ότι η οικονομική μου προσφορά σε ότι αφορά το ωρομίσθιο κατά την εργασία τις Κυριακές και Εξαιρέσιμες, που ανέρχεται στο ποσό των 10,20€, είναι εσφαλμένη καθόσον ο σωστός υπολογισμός είναι το ποσό των 10,325€ [5,90€ + (5,90€ X 75%) =4,425€], διότι το συνδέει ΑΝΕΠΙΤΡΕΠΤΑ με το ωρομίσθιο των 5,90€. Ενώ οι δύο αυτές τιμές είναι ανεξάρτητες μεταξύ τους και τίθενται στη μελέτη της διακήρυξης, ως ανώτατα όρια για την κάθε περίπτωση χωριστά. Δηλαδή για την εργασία από Δευτέρα ως Παρασκευή, το ποσό των 5,90€ και για την εργασία τις Κυριακές και Εξαιρέσιμες, το ποσό των 10,20€. Αυτές τις τιμές τις αποδέχθηκα από τη μελέτη και τις έθεσα αυτούσιες στην προσφορά μου. Ο ισχυρισμός όμως της προσφεύγουσας, **ερείδεται σε εσφαλμένη προϋπόθεση και τούτο ΔΙΟΤΙ:** (I) Δέχεται ότι οι δύο τιμές (ωρομίσθιο για εργασία από Δευτέρα ως Παρασκευή και Κυριακές/Εξαιρέσιμες) είναι συνδεδεμένες μεταξύ τους οπωσδήποτε, ενώ αυτό δεν ισχύει σε καμία περίπτωση, καθόσον είναι ανεξάρτητες ΚΑΙ αυτοτελείς, γιατί αφορούν ξεχωριστές περιπτώσεις. Δηλαδή, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, δέχεται ως βάση υπολογισμού του ωρομισθίου κατά την εργασία τις καθημερινές Δευτέρα - Παρασκευή, το ποσό των 5,90€, που είναι αφενός το - ανώτατο δεσμευτικό - όριο της διακήρυξης και αφετέρου είναι, η προσφορά μου και άγεται στο αυθαίρετο συμπέρασμα ότι η αντίστοιχη εργασία κατά τις Κυριακές και εξαιρέσιμες θα πρέπει να ανέρχεται οπωσδήποτε στο ποσό των 10,325€ και όχι στο ποσό των 10,20€, που είναι αφενός το -

Αριθμός απόφασης: 600/2019

ανώτατο δεσμευτικό - όριο της διακήρυξης, για την εργασία τις Κυριακές και Εξαιρέσιμες και αφετέρου είναι η προσφορά μου. Όμως, όπως προαναφέρθηκε οι δύο τιμές αφορούν ξεχωριστές περιπτώσεις και πουθενά στην διακήρυξη ή στο νόμο, δεν ορίζεται ούτε ρητώς ούτε υπονοείται, ότι αυτές οι δύο τιμές συνδέονται οπωσδήποτε μεταξύ τους, με τον τρόπο που τις συνδέει η προσφεύγουσα. Επιπλέον και για τον επιπρόσθετο λόγο ότι η προσφερόμενη τιμή, των 10,20€ είναι υψηλότερη του ελάχιστου εργατικού κόστους (9,71€) αφενός και αφετέρου είναι το ανώτατο δεσμευτικό όριο της διακήρυξης που προσδιορίζει την προϋπολογισθείσα δαπάνη. Ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα μπορούσε θεωρητικά να έχει εφαρμογή μόνον στην περίπτωση που η προσφορά μου για την εργασία τις καθημερινές ανέρχονταν στο όριο του ελάχιστου εργατικού κόστους 5,55€ και η αντίστοιχη για τις Κυριακές ήταν χαμηλότερη του αντίστοιχου εργατικού κόστους των 9,71€. Γεγονός που δεν ισχύει στην προκειμένη περίπτωση. Συνεπώς καθ'ο μέρος, η ως άνω προσφορά μου στα 10,20€, ΔΕΝ ΥΠΟΛΕΙΠΕΤΑΙ του ελάχιστου εργατικού κόστους για παροχή εργασίας κατά τις Κυριακές και εξαιρέσιμες, είναι απόλυτα νόμιμη και συννόμως δεν απορρίφθηκε. (II) ΕΠΙΚΟΥΡΙΚΑ και στην απίθανη περίπτωση που θεωρηθεί ότι οι δύο τιμές συνδέονται μεταξύ τους: Οι τιμές που τέθηκαν με τη μελέτη της διακήρυξης (17/2019), όπως αυτή τροποποιήθηκε τελικώς με την αριθ.30/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και διαμορφώθηκαν σε ότι ειδικά μας αφορά στο συγκεκριμένο θέμα, ήτοι οι τιμές του ωρομισθίου για την εργασία τις καθημερινές σε 5,90€ και για τις Κυριακές και εξαιρέσιμες σε 10,20€, είναι απόλυτα ΔΕΣΜΕΥΤΙΚΕΣ για τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, καθ'ο μέρος αποτελούν την ΑΝΩΤΑΤΗ τιμή που προσδιορίζει και την τελική προϋπολογισθείσα δαπάνη. Δηλαδή, δεν μπορούσε κάποιος οικονομικός φορέας να υποβάλλει υψηλότερη τιμή από την ως άνω αναγραφείσα στην μελέτη, όπως εσφαλμένα προβάλλει η προσφεύγουσα εταιρία, καθόσον σ' αυτή την περίπτωση, η προσφορά θα ήταν μη νόμιμη ως υπερβαίνουσα το όριο της προϋπολογισθείσας δαπάνης, ακόμη κι αν ήταν η μοναδική. Το ίδιο ισχύει και αντίστροφα, ότι δηλαδή το κατώτατο όριο, στην προκειμένη περίπτωση, των 9,71€ είναι επίσης το αντίστοιχο προς τα κάτω, δεσμευτικό όριο της διακήρυξης, καθόσον συνιστά το κατώτατο

Αριθμός απόφασης: 600/2019

εργατικό κόστος και υπό την έννοια αυτή, προσφερόμενη τιμή χαμηλότερη αυτού, καθιστά αυτομάτως, την προσφορά μη νόμιμη. Συναφώς για την ταυτότητα του νομικού λόγου, οι ενδιάμεσες τιμές μεταξύ των ως άνω δύο ορίων, ήτοι οι τιμές από 9,72€ - 10,19€, είναι απολύτως ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΕΣ, όπως σαφέστατα ορίζει ο νόμος. Ως εκ τούτου στην τυχόν περίπτωση λάθους, όταν η προσφορά θα ήταν σε αυτό το εύρος τιμών, τότε θα είχε πεδίο εφαρμογής ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, υπό την επιφύλαξη όσων - αντίθετων και βάσιμων ισχυρισμών - παραθέτω ανωτέρω στην υπό στοιχείο 1(1) παράγραφο. Στην προκειμένη περίπτωση, όμως καθ' ο μέρος υπέβαλα με την προσφορά μου τις ανώτατες ΔΕΣΜΕΥΤΙΚΕΣ τιμές ωρομισθίων που προσδιόρισε τελικώς η διακήρυξη (5,90€ για τις καθημερινές και 10,20€ για τις Κυριακές), ΔΕΝ είχα το δικαίωμα να τις τροποποιήσω προς τα πάνω ακόμη κι αν αυτές τέθηκαν ενδεχομένως κατ' εσφαλμένο μαθηματικό υπολογισμό της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο αφενός, διότι αποτελούν ΔΕΣΜΕΥΤΙΚΟ ΟΡΟ της διακήρυξης και αφετέρου για τον πραγματικό αλλά και νομικό ταυτόχρονα λόγο, ότι σε τέτοια περίπτωση (υποβολή προσφοράς υψηλότερης του ορίου της προϋπολογισθείσας δαπάνης) είναι ανεπίτρεπτη, διότι παραβιάζει τον προϋπολογισμό της διακήρυξης και ως εκ τούτου είναι αυτομάτως μη νόμιμη. Συνεπώς σε κάθε περίπτωση, ακόμη κι αν η ως άνω προσφορά μου, θεωρηθεί ότι υπολογίστηκε εσφαλμένα στο ποσό των 10,20€, αντί των 10,325€ κατά την άποψη της προσφεύγουσας, ΔΕΝ επηρεάζει τη νομιμότητά της, καθόσον το ποσό αυτό είναι το ανώτατο όριο και απολύτως δεσμευτικό από την ίδια τη διακήρυξη και ως εκ τούτου συννόμως δεν απορρίφθηκε η εν λόγω προσφορά μου. Ως εκ τούτου και ο σχετικός λόγος της προδικαστικής προσφυγής, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος. 2. Με την προδικαστική προσφυγή (σελ.16), επίσης προβάλλεται ότι στην οικονομική μου προσφορά υπολογίζω 365 ημέρες αντί 366 ως χρονικό διάστημα της σύμβασης. Ειδικότερα, με τη μελέτη 17/2019 του Δήμου ..., όπως τροποποιήθηκε με την υπ' αριθμ.30/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, που στη συγκεκριμένη περίπτωση αποτυπώνεται στον πίνακα της σελ. 3, προσδιορίζονται επακριβώς και ρητώς οι ΔΕΣΜΕΥΤΙΚΟΣ απαιτούμενες ημέρες σε 365: 12 μήνες x 21,25 ημέρες απασχόλησης = 255 ημέρες + 52 Σάββατα + 58 Κυριακές και εξαιρέσιμες και

Αριθμός απόφασης: 600/2019

συνολικά για το έτος όπως το ορίζει η διακήρυξη, 365 ημέρες απασχόλησης. Δηλαδή, η διακήρυξη ΔΕΣΜΕΥΤΙΚΑ, ζητά τελικώς 365 ημέρες και όχι 366 όπως διατείνεται εσφαλμένα η προσφεύγουσα εταιρία. Ναι μεν στη διακήρυξη ορίζεται, ότι η σύμβαση θα έχει διάρκεια ενός έτους και θα ξεκινήσει από 25/04/2019 ή μεταγενέστερα, δεν ορίζει όμως συγκεκριμένη ημέρα περάτωσης της. Περαιτέρω, στη διακήρυξη ρητά ορίζεται (αρθρ. 1.3) ότι: «Η σύμβαση που Θα υπογραφεί ανάμεσα στην αναθέτουσα αρχή και στον ανάδοχο Θα έχει χρονική διάρκεια ενός έτους, από την 25/04/2019 ή την υπογραφή του συμφωνητικού σε μεταγενέστερο χρόνο.». Επίσης στην ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ Αρ. Μελέτης 17/2019, ρητά προβλέπεται ότι η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται από την 25/04/2019 ή από την υπογραφή της σύμβασης σε μεταγενέστερο χρόνο και για ένα έτος. Επίσης στο αρθρ. 1^ο με θέμα «Αντικείμενο συγγραφής - Τρόπος Διενέργειας Διαγωνισμού - Γενικοί Όροι Διαγωνισμού», ορίζεται ότι: «Α. Με την παρούσα μελέτη προβλέπεται η ανάθεση των εργασιών ταφής - εκταφής στο δημοτικό κοιμητήριο του Δήμου ... για 1 έτος.». Επίσης στη σελ. 2 της διακήρυξης, ορίζεται ότι ο χρόνος για την ολοκλήρωση της παροχής των υπηρεσιών ορίζεται από την 25/04/2019 για ένα έτος) ή από την υπογραφή της σύμβασης σε μεταγενέστερο χρόνο και για ένα έτος. Εγώ όμως υπολόγισα την προσφορά μου με βάση το ως άνω δεσμευτικό πλαίσιο της διακήρυξης και ιδίως της μελέτης, όπως αυτή τροποποιήθηκε με την αριθ.30/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, στο οποίο ρητά και δεσμευτικά ορίζεται ως συντελεστής για την απασχόληση στις ημέρες από Δευτέρα ως Παρασκευή, το 21,25 με βάση τον οποίο και σε συνδυασμό με τον αντίστοιχο αριθμό Σαββάτων και Κυριακών, τελικώς (21,25 X 12 μήνες = 255 ημέρες + 52 Σάββατα + 58 Κυριακές = 365 ημέρες), οι ημέρες που ζητά η διακήρυξη, είναι 365 και όχι 366 που ισχυρίζεται η προσφεύγουσα εταιρία. Συνεπώς, εφόσον η Αναθέτουσα Αρχή υπολόγισε τον προϋπολογισμό με 365 ημέρες και όχι 366 ημέρες, η σύμβαση θα διαρκέσει 365 ημέρες μετά την υπογραφή της. Γι' αυτό και δεν έχει νομική σημασία ή οποιαδήποτε έννομη συνέπεια το γεγονός που εσφαλμένα επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρία ότι το έτος 2020 που είναι

Αριθμός απόφασης: 600/2019

δίσεκτο θα έχει μία επιπλέον ημέρα. Ως εκ τούτου και ο σχετικός λόγος της προδικαστικής προσφυγής, τυγχάνει απορριπτέος ως αβάσιμος.....»

23. 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 δημόσιων 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.....»

24. 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. ...»

25. Επειδή στο άρθρο 45 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «Συγκρότηση και τήρηση φακέλου δημόσιας σύμβασης (άρθρα 83 παράγραφος 6 και 84

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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...»

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

27. 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 अपαράβατους 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 »

28. 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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».

29. 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. ...»

30. Επειδή σύμφωνα με την υποπαράγραφο 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 κατώτατου μισθού υπαλλήλων και ημερομισθίου εργατοτεχνιτών, το οποίο τίθεται σε ισχύ την 1.4.2013. Εντός 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 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. »

31. Επειδή σύμφωνα με την απόφαση υπ' αριθ. 4241/127 της 30-1-2019 της Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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.

32. 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 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....»

33. 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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)....»

34. 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 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.

35. 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 5νθήμερης 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 X 6 (και όχι X 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 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 X 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

συνέχεια το ποσό αυτό διαιρούμε με τον αριθμό 40, δηλαδή όσες είναι οι ώρες της εβδομαδιαίας εργασίας, οπότε $240 : 40 = 6 \text{ € ωρομίσθιο.}$ »

36. Επειδή στο Έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Υποστήριξης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης Δ/νση 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).

37. Επειδή στο ΒΔ 748/1966 «Περί κωδικοποίησης, καταργήσεως, τροποποίησης και συμπλήρωσης 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 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

του παρόντος δεν επιτρέπεται η απασχόλησις των μισθωτών κατά Κυριακάς και ημέρας αργίας αι επιχειρήσεις και εκμεταλλεύσεις, δεν δύνανται να λειτουργήσουν παραμένουσαι κλειστάί....»

38. 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) εργάσιμων ημερών ή το λεγόμενο διαφορετικά 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, δύνανται να καθιερούται σύστημα εβδομαδιαίας εργασίας πέντε εργάσιμων 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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, απαγορευόμενη από κανόνα δημοσίας 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, απαγορευμένη από τους πιο πάνω 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 θωρο (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 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,

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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, θωρης 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)

39. 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 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.*

40. Επειδή 1 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 i) 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% για όσους ασφαλιζονται 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-.

Αριθμός απόφασης: 600/2019

41. Επειδή σύμφωνα με τα άρθρ. 240 επ. του ΑΚ « Άρθρο 240 Στις προθεσμίες που καθορίζονται με νόμο, δικαστική απόφαση ή δικαιοπραξία ισχύουν οι ερμηνευτικές διατάξεις των άρθρων 241 έως 246.... Άρθρο 241 Έναρξη Η προθεσμία αρχίζει την επόμενη της ημέρας όπου έγινε το γεγονός που αποτελεί την αφετηρία της. Άρθρο: 242 Η προθεσμία λήγει όταν περάσει ολόκληρη η τελευταία ημέρα, και αν είναι κατά το νόμο εορτάσιμη, όταν περάσει ολόκληρη η επόμενη εργάσιμη. Άρθρο 243 Εβδομάδα, μήνας, χρόνος Προθεσμία που έχει οριστεί σε χρόνια λήγει μόλις περάσει η αντίστοιχη ημερομηνία του τελευταίου χρόνου.»

42. 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. 4233/12-2-2019 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 ΙΙ – 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
Χημικές	Τεμάχια	Τιμή Μονάδας	Χρόνος Χρήσης		Δαπάνη

Αριθμός απόφασης: 600/2019

Τουαλέτες				
ΑΝΔΡΩΝ –	3	100,00 ευρώ/μήνα	12 μήνες	3.600,00
ΓΥΝΑΙΚΩΝ –				
ΑΜΕΑ				

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 προσφεύγουσα 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 οικείων ηλεκτρονικών τόπων του διαγωνισμού 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: 600/2019

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
<i>Μηνιαίως Ετησίως</i>					
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....

Α π ο φ α σ ί ζ ε ι ο μ ό φ ω ν α Α) Την τροποποίηση των όρων της αριθ. ... / 12 – 02 – 2019 (ΑΔΑΜ:...) διακήρυξης για την εκτέλεση εργασιών ταφών

Αριθμός απόφασης: 600/2019

– εκταφών στο δημοτικό κοιμητήριο για ένα έτος και 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 αα 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 αα ΕΣΗΔΗΣ ... και ..., και κοινοποίησε προς όλους τους διαγωνιζόμενους μέσω της επικοινωνίας του διαγωνισμού, το με αριθ. Πρωτ. 7218/12-3-2019 έγγραφο με τον τίτλο **ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΕΙΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ Νο 2**, σύμφωνα με το οποίο «... 1) Σύμφωνα με την αριθ. 30/21-02-2019 απόφαση

Αριθμός απόφασης: 600/2019

της 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).

43. Επειδή στην διακήρυξη και ειδικότερα : στην σελ. 1 (τίτλος της διακήρυξης), σελ. 2 δεύτερη παρ., όρος 1.2 παρ. **Χρηματοδότηση της σύμβασης**, 2.4.7 παρ. **ΠΡΟΣΦΟΡΑ**, 6.2.1, Παράρτημα ΙΙΙ σελ. 59, και 60, Παράρτημα ΙΧ σελ. 61, και άρθ. 1^ο , Μελέτη σελ. 1 στον τίτλο, 2 στον τίτλο, 3 στο τέλος, σελ. 4 άρθ. 1^ο .Α, ορίζεται ότι η διάρκεια της σύμβασης θα είναι ενός έτους, από την 25/04/2019 ή από την υπογραφή της σύμβασης σε μεταγενέστερο χρόνο και για ένα έτος. Περαιτέρω, στον όρο 1.3 της

Αριθμός απόφασης: 600/2019

διακήρυξης με τον τίτλο «**Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου 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 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 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.**

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 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. 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

.....
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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Ως απαράδεκτες 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: i. 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. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών).... **viii.** η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως

Αριθμός απόφασης: 600/2019

προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης... χί. όλες οι προσφορές θα αναφέρονται σε ευρώ. Η προσφερόμενη τιμή θα αναλύεται ως εξής : ...γ. Η συνολική προσφερόμενη τιμή. Εφόσον η προσφορά δεν συμμορφώνεται με τους παραπάνω κατά περίπτωση επιμερισμούς τιμήματος, η προσφορά θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη,.... χν. 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 «**4.3 Όροι εκτέλεσης της σύμβασης**» προβλέπεται ότι «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 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 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
<i>Μηνιαίως Ετησίως</i>					
Δευτέρα –					
Παρασκευή	28		21,25		
Σάββατο	24		52		
Κυριακές –					
Εξαιρέσιμες	24		58		
			Σύνολο		

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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)

Δαπάνη

Σύνολο

.....» Ακολουθως, 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 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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, ΣύμβασηςΚατά 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 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 2,20Χ1,20Χ1,50μ και το οποίο μορφοποιείται οριστικά από τους εργάτες του ανάδοχου. 2) Σε παλαιό ταφικό χώρο (μετά από εκταφή) σε διαστάσεις 2,20Χ1,20Χ1,50μ 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 ανάδοχου (εγκύκλιος 27/12). **Δ. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ** **3. Το προσωπικό που θα εργαστεί πρέπει να είναι ειδικευμένο και πεπειραμένο με ένα έτος τουλάχιστον προυπηρεσία 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.»**

44. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

(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).

45. 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 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).

46. 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 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).

47. 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

όρων της διακήρυξης δεν οδηγεί αναγκαστικά στον αποκλεισμό διαγωνιζομένου, αν δεν ευθύνεται ο ίδιος για την παρερμηνεία των υποχρεώσεών του.

48. 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).

49. 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).

50. 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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)

51. 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, 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).

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

53. 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).

Αριθμός απόφασης: 600/2019

54. 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 43) εντάσσονται στην κατηγορία των εργατοτεχνιτών και δη των απασχολουμένων ρητά κατά τον ισχύοντα ΚΒΑΕ σε βαρεία και ανθυγιεινή εργασία (σκέψη 39). Σύμφωνα με τον νόμο ως ισχύει από 1-2-2019 (σκέψεις 30, 31, 32) 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, 33)- το νόμιμο κατώτατο ωρομίσθιο ανέρχεται σε ποσόν **4,356 ευρώ** στρογγυλοποιούμενο σε **4,36 ευρώ**. Ειδικότερα κατά τον νόμο : **i)** Το νόμιμο κατώτατο **ημερομίσθιο** εργατοτεχνίτη ορίσθηκε σε **ευρώ 29,04** (σκ. 30, 31, 32), 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 (σκέψεις 34, 35, 36), εξευρίσκεται διαιρώντας το ποσόν **6 ημερομισθίων** δια του αριθμού 40. Και 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 5ήμερου 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 35 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 36), 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:

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 υ) Σε απόλυτη εφαρμογή του ως άνω υποχρεωτικού θεσμικού πλαισίου, την παγία νομολογία των Δικαστηρίων, των κανονισμών της Διοίκησης, και η ΓΣΕΕ (σκέψη 35 στο τέλος) καθόρισε «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). 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 η προσφεύγουσα 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 39 και 40), 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, 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

την 1-6-2019, οπότε το νόμιμο ποσοστό εργοδοτικής εισφοράς διαμορφώνεται σε 26,96% (σκέψη 40). Σε κάθε περίπτωση, εν προκειμένω το κατώτατο ελάχιστο ποσόν του ωρομισθίου περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών ανέρχεται σε $[4,36 \text{ ευρώ ΕΠΙ } 27,21\%] + 4,36 \text{ ευρώ} = 5,55 \text{ ευρώ}$, ως βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα στον πρώτο λόγο της προσφυγής. Αντίθετα όμως, όπως προκύπτει από την οικονομική προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος, 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 : $[4,36 \text{ ευρώ (το νόμιμο κατώτερο ωρομίσθιο εργατοτεχνίτη) ΕΠΙ (75\% η νόμιμη προσαύξηση ωρομισθίου λόγω απασχόλησης Κυριακές και αργίες)] \text{ ΣΥΝ } 4,36 \text{ ευρώ} = 7,63 \text{ ευρώ}$ το νόμιμο κατώτατο ωρομίσθιο Κυριακών και αργιών. Επ' αυτού υπολογίζονται οι νόμιμες εργοδοτικές εισφορές κατά ΚΒΑΕ, ήτοι $[7,63 \text{ ευρώ ΕΠΙ } 27,21\%] + 7,63 \text{ ευρώ} = 9,71 \text{ ευρώ}$. 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 κατώτατου νόμιμου ποσού ωρομισθίου Κυριακών και αργιών, ίσο με 9,52 ευρώ. Όμως, ως βάσιμα αναφέρει η προσφεύγουσα, το ποσόν του ωρομισθίου είναι το βασικό ποσόν αναφοράς υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων. Και τούτο επειδή το ποσόν του ωρομισθίου, πολλαπλασιαζόμενο με τις ημέρες και ώρες απασχόλησης μηνιαίως και ετησίως αποδίδει με απλούς αριθμητικούς υπολογισμούς το ποσόν της οικονομικής προσφοράς εκάστου διαγωνιζομένου, σύμφωνα με το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, ως παρατίθεται προς συμπλήρωση στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς της διακήρυξης (σκέψη 43, και συμπληρωμένο από την αναθέτουσα αρχή υπόδειγμα στην σκέψη 42). Επομένως, σαφώς παρέπεται ότι και το ποσόν της οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 600/2019

προσφοράς του πρώτου παρεμβαίνοντος 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. Σε κάθε περίπτωση η οικονομική προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος, ως βρίσκεται αναρτημένη στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού είναι ρητή, σαφής και μονοσήμαντη, καθόσον έχουν συμπληρωθεί με σαφήνεια και χωρίς αμφισημία όλα τα απαιτούμενα πεδία του σχετικού υποδείγματος που παρατίθεται στην διακήρυξη (Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης σκέψη 43), απορριπτομένων ως αβασίμων των ισχυρισμών της προσφυγής περί ασαφειών της οικονομικής προσφοράς. Συνεπώς προκύπτει ότι η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος 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 23, άρθ. 18 παρ. 2 του ν. 4412/2016), και η διακήρυξη (σκέψη 43, όροι 1.7 α), 4.3, 6.5, Παράρτημα ΙΧ άρθ. 11^ο, Μελέτη κεφάλαιο 3 ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ άρθ. 10^ο).

55. 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 18 και 19) σχετικά με τους κωδικούς δραστηριότητας και κωδικούς ειδικότητας που η φορολογική αρχή και τον ΕΦΚΑ-ΙΚΑ έχουν αποδώσει κατά το παρελθόν ή και τρεχόντως στις εργασίες της υπό εξέταση σύμβασης (ταφή εκταφής 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 προηγούμενη προμήθεια, όμοια με την υπό εξέταση, καταβάλλονται εργοδοτικές εισφορές της τάξεως του 25,06%, 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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 στρέφεται κατά της προσφοράς της προσφεύγουσας 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 της προσφεύγουσας.

56. 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 54), 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

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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, ΔΕφΑθ 312/2015 (ΑΝΑΣΤ),). Για τον λόγο αυτό είναι απορριπτέα η οικονομική προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος, σύμφωνα με το άρθ. 53 περ. ιη) και 71 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 27 και 28 αντίστοιχα), τον όρο 2.4.6 παρ. viii της διακήρυξης (σκέψη 43), ως αποκλίνουσα των όρων της διακήρυξης και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας και της διαφάνειας και του ελεύθερου ανταγωνισμού (σκέψεις 44, 45, 46, 48, 49). Συνεπώς, επειδή η οικονομική προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος 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, ως άλλως τε έχει κριθεί και στα πλαίσια εξέτασης της με αριθ. ΓΑΚ ΑΕΠΠ 450/2019 προσφυγής του δεύτερου παρεμβαίνοντος κατά της αυτής προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

57. Επειδή κατόπιν των παραπάνω σκέψεων 54, 55 και 56 προκύπτει επαρκές και αυτοδύναμο αιτιολογικό έρεισμα απόρριψης της προσφοράς του

Αριθμός απόφασης: 600/2019

πρώτου παρεμβαίνοντος και συνεπώς η εξέταση του έτερου ισχυρισμού του πρώτου λόγου της προσφυγής που αφορά 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 του πρώτου παρεμβαίνοντος 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 ισχυρισμός του πρώτου λόγου της προσφυγής είναι περαιτέρω απορριπτέος και ως αόριστος αναπόδεικτος και περαιτέρω αβάσιμος. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος είναι απορριπτέα επειδή μια υπεύθυνη δήλωση που υποβλήθηκε με την προσφορά φέρει ημερομηνίες χειρόγραφης και ψηφιακής υπογραφής που απέχουν μεταξύ τους κατά τρεις ημερολογιακές ημέρες. Πλην όμως οι ισχυρισμοί αυτοί είναι απαράδεκτοι διότι η προσφεύγουσα ουδέ καν ισχυρίζεται, ούτε αποδεικνύει, ούτε προκύπτει ότι η διακήρυξη ή ο νόμος προβλέπουν και δη επί ποινή ακυρότητας της προσφοράς ότι η υποβληθείσα υπεύθυνη δήλωση πρέπει να φέρει απαραίτητως μόνο ιδιόχειρη υπογραφή ή μόνο ψηφιακή υπογραφή ή και τις δύο και ότι πρέπει απαραίτητως να συμπίπτουν οι ημερομηνίες θέσης των υπογραφών τούτων. Συνεπώς, όπως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της και ο πρώτος παρεμβαίνων είναι απορριπτέος ο δεύτερος ισχυρισμός του πρώτου λόγου της προσφυγής, καθόσον δεν έσφαλε η προσβαλλόμενη που δεν απέκλεισε τη προσφορά του πρώτου παρεμβαίνοντος για την ως άνω αόριστη αναπόδεικτη και περαιτέρω αβάσιμη φερόμενη έλλειψη.

58. Επειδή, όπως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με αα ..., η δεύτερη παρεμβαίνουσα υπέβαλε με την οικονομική της προσφορά, συμπληρωμένο το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που παρατίθεται στο Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης (σκέψη 43). Και μάλιστα συμπληρωμένο καθόσον αφορά στην εργοδοτική δαπάνη, με τις ίδιες ακριβώς χρηματικές αξίες και λοιπά ψηφία, ως εκείνα που παρέθεσε η αναθέτουσα αρχή στην Μελέτη ως τροποποιήθηκε με την διευκρίνηση που χορήγησε με την υπ' αριθ. 30/2019 Απόφαση της

Αριθμός απόφασης: 600/2019

Οικονομικής Επιτροπής, Απόσπασμα του Πρακτικού της αριθ. 4/21-2-2019 συνεδρίασης, και το με αριθ. Πρωτ. 5565/22-2-2019 έγγραφο του Δημάρχου ..., και το με αριθ. Πρωτ. 7218/12-3-2019 έγγραφο, τα οποία εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο της υπό εξέταση διαδικασίας, ως εκτενώς αναφέρεται στην σκέψη 42. Ειδικότερα, καθόσον αφορά στην εργοδοτική δαπάνη, η οικονομική προσφορά που υπέβαλε η δεύτερη παρεμβαίνουσα ταυτίζεται απολύτως με το συμπληρωμένο από την αναθέτουσα αρχή υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, ως παρατίθεται στον αναλυτικό προϋπολογισμό της Μελέτης ως κανονιστικά τροποποιήθηκε και ισχύει (σκέψη 42). Σε κάθε περίπτωση, η οικονομική προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος, ως βρίσκεται αναρτημένη στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού είναι ρητή, σαφής και μονοσήμαντη, καθόσον έχουν συμπληρωθεί με σαφήνεια και χωρίς αμφισημία όλα τα απαιτούμενα πεδία του σχετικού υποδείγματος που παρατίθεται στην διακήρυξη (Παράτημα II της διακήρυξης σκέψη 43), και μάλιστα με τις ίδιες ακριβώς αριθμητικές τιμές ως εμφανίζονται στο αναλυτικό προϋπολογισμό της διακήρυξης (σκέψη 42), απορριπτομένων ως αβασίμων των ισχυρισμών της προσφυγής περί ασαφειών της οικονομικής προσφοράς. Συνεπώς δεν έσφαλε ο δεύτερος παρεμβαίνων, καθόσον πλήρως συμμορφούμενος καταλείπτως με το κανονιστικό πλαίσιο της υπό εξέταση προσφυγής, ως νόμιμα αδιαμφισβήτητα κατά πάντα χρόνο τέθηκε από την αναθέτουσα αρχή, γενόμενο αποδεκτό ανεπιφυλάκτως και από την προσφεύγουσα και από τους λοιπούς διαγωνιζόμενους, υπέβαλε οικονομική προσφορά πλήρως ταυτιζόμενη με το τεθέν ως άνω κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και δη ταυτιζόμενο με έκαστο αριθμητικό κονδύλιο του αναλυτικού προϋπολογισμού της Μελέτης της διακήρυξης. Μάλιστα έχει ad hoc κριθεί ότι *Ο πίνακας της οικονομικής προσφοράς που η παρεμβαίνουσα υπέβαλε, δεδομένου ότι συντάχθηκε σύμφωνα με το σχετικό υπόδειγμα, θεωρείται ότι καλύπτει πλήρως τις σχετικές απαιτήσεις της διακήρυξης (ΔΕΦΑΘ (ΑΣΦ) 684/2013, ΣΤΕ747/2010, 1272/2007), και επίσης έχει κριθεί ότι : ενόψει του περιεχομένου του συγκεκριμένου υποδείγματος οικονομικής προσφοράς, το οποίο προσαρτάται στη διακήρυξη, δεν θα ήταν νόμιμος, σε κάθε περίπτωση, ο αποκλεισμός της παρεμβαίνουσας, καθόσον, η οικονομική*

Αριθμός απόφασης: 600/2019

προσφορά της, έχει καταρτιστεί σύμφωνα με το υπόδειγμα αυτό και μάλιστα κατά τρόπο ώστε να μην υπάρχει ουδεμία ασάφεια ή αοριστία ως προς την προσφερόμενη τιμή (ΔΕΦΑΘ 810 (ΑΣΦ), ΕΑ ΣΤΕ 1278/2009), δεδομένου ότι Το κείμενο αυτό του υποδείγματος αποτελεί διάταξη της διακήρυξης ειδική και λεπτομερή η οποία διέπει κατά τρόπο αποκλειστικό το ζήτημα του ακριβούς περιεχομένου των οικονομικών προσφορών (ΔΕΦΑΘ 841/2012 (ΑΣΦ), ΕΑ ΣΤΕ 193/2011, 195/2010, 1272/2007, 562/2005). Εξ άλλου, η οικονομική προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος δεν υπολείπεται του νόμιμου ελάχιστου εργοδοτικού κόστους, αλλά αντίθετα το υπερβαίνει, παραμένοντας ωστόσο εντός των ανωτάτων ορίων που έθεσε ο προϋπολογισμός της διακήρυξης τόσο συνολικά όσο και καθόσον αφορά σε κάθε ένα χωριστό και διακεκριμένο κονδύλιο. Ειδικότερα, στο πεδίο *ωρομίσθιο περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών για ημέρες απασχόλησης από Δευτέρα μέχρι και Σάββατο*, ετέθη στην οικονομική προσφορά το ποσόν των 5,90 ευρώ, το οποίο ταυτίζεται με τον σχετικό κονδύλιο του αναλυτικού προϋπολογισμού της αναθέτουσας αρχής (σκέψη 42), και το οποίο υπερβαίνει το κατώτατο νόμιμο ποσόν ωρομισθίου των ευρώ 5,55 (βλ. σκέψη 54). Στο δε πεδίο *ωρομίσθιο περιλαμβανομένων εργοδοτικών εισφορών για τις Κυριακές και αργίες*, ετέθη στην οικονομική προσφορά το ποσόν των 10,20 ευρώ, το οποίο ταυτίζεται με το σχετικό κονδύλιο του αναλυτικού προϋπολογισμού της αναθέτουσας αρχής (σκέψη 42), και το οποίο υπερβαίνει το κατώτατο νόμιμο ποσόν ωρομισθίου των ευρώ 9,71 (σκέψη 54 αναλυτικά). Συνεπώς, δεν θα μπορούσε να απορριφθεί η οικονομική προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος, η οποία συμμορφώνεται καταλεπτώς με τους όρους της διακήρυξης και δη με κάθε ένα χωριστά και όλα τα συγκεκριμένα κονδύλια του αναλυτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης και συγχρόνως είναι σύμφωνη με τον νόμο (σκέψεις 49, 53). Συναφώς είναι απορριπτέος ως απαράδεκτος και περαιτέρω αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφυγής ότι εφόσον η επίμαχη προσφορά έθεσε ως ωρομίσθιο από Δευτέρα έως και Σάββατο το ποσόν των 5,90 ευρώ, τότε όφειλε σύμφωνα με την νόμιμη προσαύξηση Κυριακών και αργιών να θέσει ως ωρομίσθιο για τις Κυριακές και αργίες το ποσόν των ευρώ 10,33 ήτοι 5,90 ευρώ (ωρομίσθιο καθημερινών) X 75% (νόμιμη προσαύξηση αργιών) =

Αριθμός απόφασης: 600/2019

10,33 ευρώ. Και τούτο επειδή, με τον τρόπο αυτό η προσφεύγουσα αμφισβητεί απαραδέκτως στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι στο στάδιο ανάδειξης προσωρινού αναδόχου, τους όρους της διακήρυξης και δη αμφισβητεί ως μη σύννομα τα αναλυτικά διακεκριμένα και συγκεκριμένα επίμαχα ως άνω κονδύλια του αναλυτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης (σκέψη 42). Με τον τρόπο αυτό, η προσφεύγουσα βάλλει ευθέως κατά όρου της διακήρυξης, και μάλιστα κατά διακεκριμένου κονδυλίου του αναλυτικού προϋπολογισμού, το οποίο συνδιαμορφώνει το συνολικό ποσόν του προϋπολογισμού, κατά τρόπο που, αμφισβητούμενου του κονδυλίου αυτού, αμφισβητείται αναγκαία και κατά μαθηματική ακολουθία το ποσόν αυτό κάθε αυτό του προϋπολογισμού. Πάντα ταύτα προβάλλονται απαραδέκτως και είναι απορριπτέα διότι i) Έχει ad hoc παγίως κριθεί ότι ανεπικαίρως και απαραδέκτως, επ' ευκαιρία προσβολής μεταγενέστερης πράξεως, η οποία εντάσσεται σε διαφορετικό στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας –και εν προκειμένω της απόφασης ανάδειξης προσωρινού αναδόχου- προβάλλεται λόγος με τον οποίον αμφισβητείται η νομιμότητα πράξης προηγούμενου σταδίου του διαγωνισμού –και εν προκειμένω της διακήρυξης ως κανονιστικά διευκρινίστηκε (σκέψη 42)- δοθέντος ότι έχει παρέλθει η εκ του νόμου προβλεπόμενη αποκλειστική προθεσμία (ΔΕφ 100/2015, ΔΕφΑθ 426/2015, ΣΤΕ 17/2018, ΣΤΕ 2770/2013, 5690/1996, 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ. 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008, 1667/2011 Ολομ., 3952/2011, 2137/2012, ΔΕΚ απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 56, και απόφαση της 14.2.2019, Cooperativa Animazione Valdocco Soc. Coop. Impresa Sociale Onlus σκέψεις 39 έως 50, και σκέψη 52), και ii) Σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με το άρθ. 367 του ν.4412/2016, ως τροποποιημένο ισχύει, δεν χωρεί εν προκειμένω παρεμπόδιων έλεγχος του αμφισβητούμενου ως μη νόμιμου επίμαχου κονδυλίου του ωρομισθίου Κυριακών και αργιών της Μελέτης της διακήρυξης, διότι σύμφωνα με τον νόμο : « Η Α.Ε.Π.Π. επιλαμβάνεται αποκλειστικά επί θεμάτων που τίγονται με την προσφυγή και δεν μπορεί να ελέγξει παρεμπιπτόντως όρους της διακήρυξης». Συνεπώς, για το λόγο αυτό πρέπει

Αριθμός απόφασης: 600/2019

να απορριφθούν οι παραπάνω ισχυρισμοί της προσφυγής και της αναθέτουσας αρχής, με τους οποίους υποστηρίζεται αβασίμως και απαραδέκτως ότι παρότι δεν προσβλήθηκε ούτε ακυρώθηκε νομίμως, εμπροθέσμως και προσηκόντως το επίμαχο κονδύλιο των 10,20 ευρώ του αναλυτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης, όμως παρά ταύτα δεν χωρεί εφαρμογή αυτού στον παρόντα χρόνο της διαδικασίας ήτοι στο στάδιο της ανάδειξης προσωρινού μειοδότη. Επιπροσθέτως ο παραπάνω ισχυρισμός της προσφυγής είναι και περαιτέρω αβάσιμος επειδή, από κανένα στοιχείο της προσφοράς του δεύτερου παρεμβαίνοντος, ουδέ καν στην προσφυγή αναφέρεται ότι ο δεύτερος παρεμβαίνων είναι υποχρεωμένος να αμείψει το προσωπικό που θα εργαστεί κατά τις Κυριακές και αργίες με το ίδιο ακριβώς αυξημένο ωρομίσθιο (και ημερομίσθιο) που αμείβει το προσωπικό που απασχολείται κατά τις καθημερινές ήτοι με 5,90 ευρώ. Ειδικότερα δεν αμφισβητείται ότι ο δεύτερος παρεμβαίνων δικαιούται να αμείψει το προσωπικό που απασχολείται τις Κυριακές και αργίες με το ωρομίσθιο των 5,83 ευρώ ήτοι με ωρομίσθιο ανώτερο του νόμιμου κατώτατου των 5,55 ευρώ- οπότε με την νόμιμη προσαύξηση το ποσόν του ωρομισθίου θα είναι σύμφωνα με τον νόμο $5,83 \times 75\% = 10,20$ ευρώ, ποσόν το οποίο προσέφερε, και το οποίο βρίσκεται εντός των ορίων του κατώτατου νόμιμου ποσού (9,71 ευρώ) και ταυτίζεται με το σχετικό προβλεπόμενο ποσό του αναλυτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης (10,20 ευρώ). Όπως βάσιμα αναφέρεται στην δεύτερη παρέμβαση, τα κονδύλια του αναλυτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης αλλά και της οικονομικής προσφοράς είναι ανεξάρτητα μεταξύ τους, υπό την προϋπόθεση ασφαλώς να βρίσκονται έκαστο εντός των νόμιμων κατώτατων υποχρεωτικών ορίων και εν γένει του νόμου. Συνεπώς, για τους λόγους αυτούς πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτος και περαιτέρω αβάσιμος ο πρώτος ισχυρισμός του δεύτερου λόγου της προσφυγής, επειδή η προσβαλλόμενη ορθά αποδέχθηκε την οικονομική προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος, που συνάδει με τους όρους της διακήρυξης και του νόμου (άρθ. 18, 53, 71, 91 του ν. 4412/2016 (σκέψεις 23, 27, 28, 29), με τις διατάξεις της εργατικής και κοινωνικοσφαιριστικής νομοθεσίας (σκέψεις 30 έως 40), βρίσκεται εντός των ορίων του αναλυτικού

Αριθμός απόφασης: 600/2019

προϋπολογισμού της διακήρυξης σύμφωνα με τον νόμο (άρθ. 26 και 49 του ν. 4412/2016 σκέψεις 24 και 27 αντίστοιχα) και τη με αριθ. 30/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, Απόσπασμα του Πρακτικού της αριθ. 4/21-2-2019 συνεδρίασης της αναθέτουσας αρχής, το με αριθ. Πρωτ. 5565/22-2-2019 έγγραφο του Δημάρχου ..., το με αριθ. Πρωτ. 7218/12-3-2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, τον όρο 1.2, 1.7, 2.4.4, 2.4.6, 4.3, 6.5, το Παράρτημα II, Παράρτημα ΙΧ άρθ. 11^ο, Μελέτη παρ. 3 . ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ άρθ 10^ο της διακήρυξης, καθώς και σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας της τυπικότητας της διαφάνειας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς (παραπάνω σκέψεις 44 έως 54 εκτενώς).

59. Επειδή είναι απορριπτός ως απαράδεκτος και περαιτέρω αβάσιμος και ο δεύτερος ισχυρισμός του πρώτου λόγου της προσφυγής, όπου φέρεται ως απορριπτέα η οικονομική προσφορά του δεύτερου παρεμβαίνοντος επειδή βασίζεται επί εργοδοτικού κόστους 365 ημερών και όχι 366 ημερών, ενώ όμως η σύμβαση που θα συναφθεί με την αναθέτουσα αρχή προβλέπεται διάρκειας ενός έτους στο οποίο έτος θα συμπεριλαμβάνεται αναγκαία και ο Φεβρουάριος 2020 ο οποίος έχει 29 ημέρες. Ειδικότερα, σύμφωνα με τους ρητούς και σαφείς όρους της διακήρυξης, η σύμβαση που θα συναφθεί θα έχει διάρκεια ενός έτους, ήτοι 366 ημερών καθώς αναγκαία θα καταλάβει και τον μήνα Φεβρουάριο 2010 ο οποίος έχει 29 ημέρες (σκέψη 43 στην αρχή αναλυτικά όλοι οι σχετικοί όροι της διακήρυξης). Ωστόσο, επίσης ρητώς και σαφώς προβλέπεται στην διακήρυξη ότι, η οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων πρέπει να συνταχθεί υποχρεωτικά επί τη βάσει εργοδοτικής δαπάνης 365 και όχι 366 ημερών (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς της διακήρυξης, τη με αριθ. 30/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, Απόσπασμα του Πρακτικού της αριθ. 4/21-2-2019 συνεδρίασης της αναθέτουσας αρχής, το με αριθ. Πρωτ. 5565/22-2-2019 έγγραφο του Δημάρχου ..., το με αριθ. Πρωτ. 7218/12-3-2019 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, σκέψεις 42 και 43) Συγκεκριμένα το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς προβλέπει την σύνταξη της οικονομικής προσφοράς επί τη βάσει 21,25 ημερών ΕΠΙ 12 μήνες + 52 Σάββατα + 58 Κυριακές και αργίες = 365

Αριθμός απόφασης: 600/2019

ημέρες. Σύμφωνα με τον όρο 2.4.4 το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς δεν είναι μεν υποχρεωτικό αλλά θα πρέπει να περιέχει τα στοιχεία που απαιτούνται βάσει μελέτης, και περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 2.4.4 απορρίπτεται η προσφορά εφόσον δεν συμμορφώνεται με τους παραπάνω κατά περίπτωση επιμερισμούς τιμήματος. Δεδομένου δε ότι ι) Σύμφωνα με τον αναλυτικό προϋπολογισμό της Μελέτης διακήρυξης (σκέψη 42) και σύμφωνα με το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς (σκέψη 43) ρητώς και σαφώς το προσφερόμενο τίμημα επιμερίζεται σύμφωνα με τις παραπάνω περιοριστικά αναφερόμενες χρονικές περιόδους (ήτοι 21,25 ημέρες ΕΠΙ 12 μήνες και 52 Σάββατα και 58 Κυριακές και αργίες = 365 ημέρες) και ιι) Σε κάθε περίπτωση, η οικονομική προσφορά απαιτείται να περιέχει όλα τα απαιτούμενα στοιχεία από την Μελέτη (σκέψη 42), μεταξύ των οποίων και ο συγκεκριμένος επιμερισμός της εργοδοτικής δαπάνης κατά συγκεκριμένες χρονικές περιόδους, οι οποίες συμποσούνται σε 365 και όχι σε 366 ημέρες, παρέπεται ότι οι προσφέροντες δεν δικαιούνται να τροποποιήσουν τις προβλεπόμενες χρονικές περιόδους επιμερισμού του προσφερομένου τιμήματος, ούτε την συνολική διάρκεια των χρονικών τούτων περιόδων, είτε μειώνοντας είτε αυξάνοντας. Και τούτο διότι στην περίπτωση αυτή δεν θα μπορούσε να συνταχθεί οικονομική προσφορά κατά την έννοια του νόμου, αφού τα συνιστώντα αυτής κρίσιμα μεγέθη υπολογισμού θα επαφίονταν στην κρίση κάθε διαγωνιζόμενου. Εξ άλλου, σε κάθε περίπτωση προβλέπεται ρητά στην διακήρυξη ότι κάθε διαγωνιζόμενος είναι αποκλειστικά υπεύθυνος για το εάν προκύψουν παράγοντες (πλην περιπτώσεων ανωτέρα βία) τους οποίους δεν είχε υπολογίσει (όρος 2.4.6 παρ. χι περ. γ). Με τον τρόπο αυτό, η επίμαχη 1 ημέρα του δίσεκτου έτους 2020, το οποίο έχει 366 ημέρες, οφείλεται όπως έχει συνυπολογιστεί στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων, η οποία προβλέπεται στην Μελέτη και το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης, να συντάσσεται επί τη βάσει των 365 ημερών, χωρίς το κόστος τούτο να μπορεί να επιρριφθεί στην αναθέτουσα αρχή, και χωρίς να μεταβάλλεται η διάρκεια της μελλοντικής σύμβασης, η οποία παραμένει 366 ημέρες και όχι 365, απορριπτομένου του αντίθετου ισχυρισμού της δεύτερης παρέμβασης. Συνεπώς αβασίμως, κατ' εσφαλμένη εκτίμηση και ερμηνεία των

Αριθμός απόφασης: 600/2019

όρων της διακήρυξης η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η οικονομική προσφορά έπρεπε να συνταχθεί επί της βάσει 366 ημερών, παρότι αντιθέτως στην διακήρυξη (σκέψεις 42 και 43) προβλέπεται ρητώς και σαφώς η σύνταξη της οικονομικής προσφοράς επί τη βάσει 365 ημερών, με ευθύνη και κίνδυνο των διαγωνιζομένων σε περίπτωση που δεν συνυπολόγισαν την μία επίμαχη ημέρα της 29^{ης} Φεβρουαρίου 2020 κατά την οποία θα παρέχουν τις προβλεπόμενες υπηρεσίες. Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση, απαραδέκτως αμφισβητείται στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας από την προσφεύγουσα η ακρίβεια, εγκυρότητα και ισχύς του ποσού της εργοδοτικής δαπάνης του αναλυτικού προϋπολογισμού της διακήρυξης, το οποίο ουσιαστικά αμφισβητείται ως ανεπαρκές, διότι δεν συμπεριέλαβε το κόστος μίας επί πλέον ημέρας και δη της 29^{ης} Φεβρουαρίου 2020. Συνεπώς για τους ίδιους λόγους που αναφέρονται στην σκέψη 58 -και παραλείπονται προς αποφυγή επαναλήψεων- είναι απορριπτέος ως अपαράδεκτος και ο δεύτερος ισχυρισμός του δεύτερου λόγου της προσφυγής, όπως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της και ο δεύτερος παρεμβαίνων.

60. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

61. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των σκέψεων 54, 55 και 56, 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

62. Επειδή πρέπει να απορριφθεί η πρώτη παρέμβαση του

63. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των σκέψεων 57, 58 και 59, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως προς τον δεύτερο λόγο της και δη κατά το μέρος που στρέφεται κατά της προσφοράς του δεύτερου παρεμβαίνοντος

64. Επειδή πρέπει να γίνει δεκτή η δεύτερη παρέμβαση του ...

65. Επειδή ύστερα από την παραπάνω σκέψη 61, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Αριθμός απόφασης: 600/2019

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.

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