

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 23η Μαΐου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος, Απόστολος Σιαπέρας-Εισηγητής, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 15.4.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 456/15.4.2019, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύειόπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΔΙΕΘΝΟΥΣ ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟΥ ΤΗΣ ΕΛΛΑΔΟΣ, ως οιονεί καθολικού διαδόχου του Τ.Ε.Ι. ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ κατ' άρθρο 6 του ν.4610/2019 (ΦΕΚ Α' 70/07.05.2019) (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «παρεμβαίνουσα») που εδρεύειόπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθμό 118/12/4-4-2019 απόφασης της Συγκλήτου της αναθέτουσας αρχής (εφεξής «προσβαλλόμενη»), κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε η τελευταία προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης για το Τμήμα 3 «Κιλκίς» του διαγωνισμού.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της ανωτέρω προδικαστικής προσφυγής κατά το μέρος που αφορά την αποδοχή της προσφοράς της και τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Απόστολο Σιαπέρα

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 Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό 270230284959 0614 0098, την από 15/4/2019 πληρωμή στη Τράπεζα Πειραιώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»). Το ως άνω παράβολο υπολογίζεται με βάση την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του Τμήματος 3 «Κιλκίς» της σύμβασης για το οποία ασκείται η προδικαστική προσφυγή, εκτιμώμενης αξίας 73.992 ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό 19/2018 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο διεθνή διαγωνισμό άνω των ορίων με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των εγκαταστάσεων του Τ.Ε.Ι. Κεντρικής Μακεδονίας, με CPV 90911200-8, διάρκειας δύο ετών (από 1-1-2019 έως 31-12-2020), συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 426.701,36 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής. Η σύμβαση υποδιαιρείται σε τρία τμήματα και ειδικότερα στο Τμήμα 1 «Σέρρες», στο Τμήμα 2 «Κατερίνη» και στο Τμήμα 3 «Κιλκίς». Οι προσφορές, δε, υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα Τμήματα.

3. Επειδή, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 6 του ν. 4610/2019 (ΦΕΚ Α' 70/07.05.2019): *«1. Το Τεχνολογικό Εκπαιδευτικό Ίδρυμα Κεντρικής Μακεδονίας (Τ.Ε.Ι. Κεντρικής Μακεδονίας), το Τεχνολογικό Εκπαιδευτικό Ίδρυμα Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης (Τ.Ε.Ι. Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης) και το Αλεξάνδρειο Τεχνολογικό Εκπαιδευτικό Ίδρυμα Θεσσαλονίκης (Α.Τ.Ε.Ι. Θεσσαλονίκης) καταργούνται ως αυτοτελή νομικά πρόσωπα και εντάσσονται στο ΔΙ.ΠΑ.Ε., το οποίο υπεισέρχεται αυτοδικαίως και χωρίς άλλη διατύπωση σε όλα τα ενοχικά και εμπράγματα δικαιώματα και σε όλες τις υποχρεώσεις των Τ.Ε.Ι., ως οιονεί καθολικός διάδοχός τους, χωρίς την καταβολή φόρου, τέλους ή άλλου δικαιώματος υπέρ του δημοσίου ή των Ο.Τ.Α. ή άλλων νομικών προσώπων, τηρουμένων των διατυπώσεων*

Αριθμός απόφασης: 627/2019

δημοσιότητας για τα ακίνητα. Ο εξοπλισμός, τα εργαστήρια, τα αρχεία και οι βιβλιοθήκες των Τμημάτων και Σχολών των Τ.Ε.Ι. μεταφέρονται στα αντίστοιχα, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 8, Τμήματα και Σχολές του ΔΙ.ΠΑ.Ε. Αν ανήκουν σε Τομείς μεταφέρονται στα αντίστοιχα Τμήματα. Αν ο εξοπλισμός, τα εργαστήρια, τα αρχεία και οι βιβλιοθήκες ανήκουν στο Τμήμα Αρχιτεκτονικής Τοπίου του Τ.Ε.Ι. Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης μεταφέρονται στο Ίδρυμα. Εκκρεμείς δίκες με διάδικους τα Τ.Ε.Ι., συνεχίζονται από το ΔΙ.ΠΑ.Ε. χωρίς διακοπή της δίκης. Δικαστικές αποφάσεις που εκδίδονται για τα Τ.Ε.Ι. ισχύουν έναντι του ΔΙ.ΠΑ.Ε.». Ως εκ τούτου, το Διεθνές Πανεπιστήμιο της Ελλάς από τις 7.5.2019 υπεισήλθε αυτοδικαίως, σε όλες τις υποχρεώσεις και τα δικαιώματα του Τ.Ε.Ι. Κεντρικής Μακεδονίας, ως οιονεί καθολικός διάδοχος αυτού και αποτελεί την αναθέτουσα αρχή της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας.

4.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης απεστάλη στην ΕΕΕΕ προς δημοσίευση στις 28.8.2018, καταχωρήθηκε στις 30.8.2018 στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ 18PROC003619185 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός για το Τμήμα 3 «Κιλκίς» έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 63581.

5.Επειδή ο διαγωνισμός που προκήρυξε η αναθέτουσα αρχή ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

6.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 15.4.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 9.4.2019, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν 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 Π.Δ. 39/2017.

7.Επειδή, η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή, και κατατάχθηκε δεύτερη κατά σειρά

Αριθμός απόφασης: 627/2019

μειοδοσίας, θεμελιώνει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της επίμαχης απόφασης, ως προς το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, και την ανάδειξή της σε προσωρινό ανάδοχο, ερειδόμενο στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς της (βλ. ΕΑ ΣΤΕ 1216/2006, πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 512/2002, 517/2001), επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση.

8.Επειδή στις 16.4.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες, συμπεριλαμβανομένης της παρεμβαίνουσας, ήτοι σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

9.Επειδή με την με αριθμό 713/2019 Πράξη της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

10.Επειδή στις 23.4.2019, ήτοι εμπροθέσμως, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, καθώς και με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, οι οποίες εμπεριέχονται στο με αρ. πρωτ. 1904/23-4-2019 έγγραφο της.

11.Επειδή η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την από 25.4.2019 παρέμβαση δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 16.4.2019 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017. Η παρεμβαίνουσα με προφανές, άμεσο, προσωπικό και ενεστώδες έννομο συμφέρον ασκεί την παρέμβασή της ως μία εκ των συμμετεχουσών της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος ως μειοδότρια. Ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της και την ανάδειξή της σε προσωρινή ανάδοχο.

12. Επειδή, η προσφεύγουσα στις 6.5.2019 απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ το από 6.5.2019 Υπόμνημά της επί των

Αριθμός απόφασης: 627/2019

απόψεων της αναθέτουσας αρχής, το οποίο κατατέθηκε εμπροθέσμως σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το ν. 4605/2019 (ΦΕΚ 52/Α/1-4-2019).

13.Επειδή, σε συνέχεια των ανωτέρω, η προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ/τος 39/2017.

14.Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό για το Τμήμα 3 «Κιλκίς» συμμετείχαν έξι οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα, οι οποίες υπέβαλαν τις με αριθμό συστήματος 110147 και 111246 προσφορές τους αντίστοιχα. Με το υπ' αριθμό 3/27-2-2019 Πρακτικό της η επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας σε προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης, ως μειοδότριας (41.744,00 ευρώ) και η προσφεύγουσα κατατάχθηκε δεύτερη κατά σειρά μειοδοσίας (42.960,00 ευρώ). Με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ανωτέρω Πρακτικό. Μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών και πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης η προσφεύγουσα υπέβαλε το από 8/3/2019 Υπόμνημά της ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, αιτούμενη ό,τι αιτείται και με την υπό εξέταση προσφυγή της.

15.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε αυτή ως μειοδότρια προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης, για τους παρακάτω λόγους:

«Στο άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 αναφέρεται ότι: « 1. Όταν το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, αναθέτουν ή προκηρύσσουν διαγωνισμό για παροχή υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης, οφείλουν να ζητούν από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες

Αριθμός απόφασης: 627/2019

αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων»

Κατά την πάγια νομολογία της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας (840/2008, 791/2008 κ.α.): «σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, 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. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία, ελλείπει σχετικής ρήτρας στη διακήρυξη, οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελάχιστου, κατά το νόμο, εργατικού κόστους (...) δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσης αλλά δημιουργεί συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού και προσκρούει, για το λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. Επίσης θα πρέπει αν αφαιρεθούν οι κρατήσεις αυτές από την προσφερόμενη τιμή το ποσό της οικονομικής της προσφοράς να μην υπολείπεται του κατώτερου νόμιμου εργατικού κόστους (ΣΤΕ ΕΑ 840/2008, 791/2008 κ.α.)...».

Στη σελ. 28 της διακήρυξης ορίζεται ότι απορρίπτεται προσφορά «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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016».

Στην υπό κρίση περίπτωση το ελάχιστο κόστος για 404 ημέρες εργασίας (που προβλέπονται από τη διακήρυξη ως αντικείμενο του έργου) προσδιορίζεται με βάση τις τιμές ημερομισθίου για εργασία κάτω των 25 ετών που ίσχυαν κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς μας ως εξής:

Αριθμός απόφασης: 627/2019

Σύμφωνα με την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. καθαρίστρια χωρίς προϋπηρεσία η οποία εργάζεται σε εταιρεία παροχής υπηρεσιών υπόκειται στα παρακάτω:

1. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 101 (μικτά) αντιστοιχούν σε 25,06%

2. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 105 (μικτά) αντιστοιχούν σε 27,21%

3. Οι εργαζόμενοι απασχολούνται με σύστημα πενθήμερης εργασίας

4. Όταν εργάζεται έναν χρόνο δικαιούται τα κάτωθι δώρα - επιδόματα - άδειες :

- Δώρο Χριστουγέννων 25 ημερομίσθια συν προσαύξηση 4,16666%
- Δώρο Πάσχα 15 ημερομίσθια συν προσαύξηση 4,16666%
- Επίδομα άδειας 13 ημέρες εργασίας
- Ετήσια άδεια 20 ημέρες εργασίας για τον πρώτο χρόνο εργασίας
- Επίσης υποχρεούται ο εργοδότης να καταβάλει στον ασφαλιστικό οργανισμό ΕΦΚΑ (πρώην ΙΚΑ - ΕΤΑΜ), για κάθε εργαζόμενο που απασχολήθηκε και μισθοδοτήθηκε κατά το μήνα Αύγουστο, ανεξάρτητα από την διάρκεια της ημερήσιας ή μηνιαίας απασχόλησής τους εργοδοτική εισφορά 20€ ανά άτομο (Ν. 3996/2011, Ν. 4144/2013)

ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΙ ΚΑΤΩ ΤΩΝ 25 ΕΤΩΝ

Κόστος	Τρόπος Εύρεσης	Ποσό
Ωρομίσθιο	22,83 ημερομίσθιο χ 6 ημέρες / 40 ώρες	3,42
Αναλογίας Δώρου Χριστουγέννων στην εργατοώρα	25 ημερομίσθια Χ 22,83 ημερομίσθιο = 570,75 + 23,78 (4,16666% προσαυξήσεις επί του 570,75 €) = 594,53 κόστος μικτών δώρου Χριστουγέννων για εργαζόμενο με 8 ώρες εργασία/261 ημέρες εργασίας / 8 ώρες εργασίας =	0,285
Αναλογίας Δώρου Πάσχα στην εργατοώρα	15 ημερομίσθια Χ 22,83 ημερομίσθιο = 342,45 + 14,27 (4,16666% προσαυξήσεις επί του 342,45 €) = 356,72 κόστος μικτών δώρου	

Αριθμός απόφασης: 627/2019

	Πάσχα για εργαζόμενο με 8 ώρες εργασία/261 ημέρες εργασίας / 8 ώρες εργασίας =	0,171
Αναλογία Επιδόματος Άδειας στην εργατοώρα	13 ημερομίσθια Χ 22,83 ημερομίσθιο = 296,79 κόστος μικτών Επιδόματος Άδειας για εργαζόμενο /261 ημέρες εργασίας / 8 ώρες εργασίας =	0,142
Αναλογία Αντικατάστασης Άδειας	Αναλογία Αντικατάστασης Άδειας : 24 ημέρες εργασίας για τον πρώτο χρόνο	
	24 ημέρες άδειας Χ 22,83 ημερομίσθιο =547,92/ 8 ώρες=68,49 ΩΡΑ 3 ημερομίσθια Χ 22,83 =68,49/8 ώρες = 8,56*1,041666 = 8,92 Ε.Α 1,92 ημερομίσθια Χ 22,83 =43,83/8 ώρες = 5,48 ΑΠΟΖΗΜΕΙΩΣΗ ΑΔΕΙΑΣ(δεν επίκειται σε εργοδοτική εισφορά) 1,92 ημερομίσθια Χ 22,83 = =43,83/8 ώρες = 5,48 Σύνολο : 68,49+8,92+5,48+5,48=88,37/261	0,338
		4,356

Συμφώνα με την παραπάνω ανάλυση προσδιορίζεται το ελάχιστο αποδεκτό κόστος ανά εργατοώρα συμπεριλαμβανομένων και των πάσης φύσεως αποδοχών των εργαζομένων. Επομένως το ελάχιστο εργατικό κόστος δεν μπορεί σε καμιά περίπτωση να είναι μικρότερο από:

ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ: 404 ΜΕΡΕΣ Χ 16 ΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ Χ 4,356 = 28157,18€

ΓΙΑ ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ: αφαιρούμε από την αντικατάσταση την αποζημίωση άδειας που δεν επίκειται σε εργοδοτική εισφορά (5,48) και έχουμε 4,336 Χ 404 ΜΕΡΕΣ Χ 16 ΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ Χ 27,21% = 7626,39€ + 80€ ΕΙΣΦΟΡΑ ΥΠΕΡ ΕΛΠΚ = 7706,39€

ΤΕΛΙΚΟ ΕΛΑΧΙΣΤΟ ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ: 35.863,57 €

Αριθμός απόφασης: 627/2019

Η Ένωσή μας μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων υπέβαλε το από 8-3-2019 υπόμνημά της, το οποίο ανάρτησε στο ΕΣΗΔΗΣ, στο οποίο ανέλυε με εμπειριστατωμένους υπολογισμούς στηριζόμενους στην εργατική νομοθεσία το ελάχιστο εργοδοτικό κόστος, αλλά η Επιτροπή Διαγωνισμού που συνέταξε τα υπ' αριθμ. 3 και 4 Πρακτικά της ουδόλως έλαβε υπόψη της τους αναλυτικούς υπολογισμούς τους οποίους παραθέσαμε προκειμένου να καταδείξουμε τις πλημμέλειες της προσφοράς της, ενώ δεν προέβη από μόνη της σε καμία ελεγκτική επαλήθευση ως προς τη νομιμότητα και ορθότητα της οικονομικής προσφοράς της εν λόγω εταιρίας, την οποία ανέδειξε μειοδότη χωρίς κανέναν έλεγχο ή αναζήτηση έστω διευκρινίσεων, ενόψει όσων αναλυτικών είχαμε εκθέσει δια του υπομνήματός μας.

Η Αναθέτουσα Αρχή όφειλε να ελέγξει αυτεπαγγέλτως και οίκοθεν τα ανωτέρω, έστω μετά από αναζήτηση διευκρινίσεων για τη σύνθεση της προσφοράς της, αλλά ουδέν εξ αυτών έπραξε, θεωρώντας και τεκμαίροντας ως σύλληψη την οικονομική προσφορά της εν λόγω εταιρίας. Όμως, όπως είναι προφανές, από τους ανωτέρω υπολογισμούς, η εταιρίαέχει συμπεριλάβει στην προσφορά της κόστος 31779, 60 ευρώ για 404 ημέρες εργασίας, όπως αναλύθηκε και παραπάνω. Όμως, το κόστος αυτό είναι κατώτερο του ελάχιστου κόστους, όπως ανωτέρω προσδιορίστηκε, και συνεπώς η προσφορά της είναι απορριπτέα υποχρεωτικώς από τη συνέχεια του διαγωνισμού. Αντιθέτως, μόνη παραδεκτή και σύλληψη είναι η προσφορά της Ένωσής μας ύψους 42.960,00 ευρώ (πλέον ΦΠΑ 24%) και συνεπώς η Ένωσή μας θα έπρεπε να αναδειχθεί μειοδότη και για το τμήμα 3 του διαγωνισμού».

16.Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι:

«Η προσφεύγουσα την 08-03-2019 με το από 08-03-2019 υπόμνημά της επεσήμανε κατά την άποψή της, ότι η προσφορά της ήταν κατώτερη του ελάχιστου εργοδοτικού κόστους, και η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού απέστειλε το υπόμνημα μαζί με σχετικό ερώτημα στο γραφείο του ΣΕΠΕ στην πόλη των Σερρών. Αφού έλαβε την το υπ. αριθ. (ΤΕΙ ΚΜ) 1321/22-3-2019 έγγραφη απάντηση του ΣΕΠΕ. Στη συνέχεια με το πρακτικό 4/29-03-2019 πρακτικό εισηγήθηκε σχετικά στη Σύγκλητο του Ιδρύματος την ανάδειξη ως αναδόχου για την πόλη του Κιλκίς την εταιρεία

Αριθμός απόφασης: 627/2019

«Α.....», μη αποδεχόμενη τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ως βάσιμους και κρίνοντας ότι η προσφορά της «.....» καλύπτει το ελάχιστο εργοδοτικό κόστος».

17.Επειδή η παρεμβαίνουσα στην από 15/4/2019 παρέμβασή της και προς αντίκρουση των ισχυρισμών της υπό εξέταση προσφυγής ισχυρίζεται ότι:

«....." ισχυρίζεται με την προσφυγή της ότι, η τιμή προσφοράς της εταιρείας ΑΝΑΞ ΑΕ είναι κατώτερη του ελάχιστου νόμιμου εργοδοτικού κόστους για την εκτέλεση των ζητούμενων υπηρεσιών και ζητά την απόρριψη κατά δέσμια αρμοδιότητα της οικονομικής προσφοράς της εταιρίαςγια το τμήμα 3 του έργου που αφορά το Κιλκίς.

Πιο αναλυτικά αναφέρει: [...]

Ο ισχυρισμός τηςείναι αναληθής όπως θα αποδείξουμε ότι προκύπτει από τα κατατεθειμένα ηλεκτρονικά αρχεία της οικονομικής μας προσφοράς.

Τρόπος υπολογισμού του εργοδοτικού κόστους σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης

Από την διακήρυξη στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι- ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ-ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ, παράγραφος 1 «ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ», Τμήμα 3 «ΚΙΛΚΙΣ» 3ο ΧΙΛ. ΚΙΛΚΙΣ ΜΕΤΑΛΛΙΚΟΥ (m2 5.950,00), σελίδα 40, αναφέρεται: «θα περιλαμβάνει τον καθημερινό καθαρισμό όλων των χώρων των κτιρίων Κ1 και Κ2 αναλυτικά όπως παρακάτω:....»

Ακόμη στην παράγραφο Ελάχιστος απαιτούμενος αριθμός προσωπικού καθαριότητας, σελίδα 41, αναφέρεται «Τμήμα 3 «ΚΙΛΚΙΣ» 3ο ΧΙΛ. ΚΙΛΚΙΣ ΜΕΤΑΛΛΙΚΟΥ (m2 5.950,00) Δύο (2) άτομα κατ' ελάχιστο Καθημερινά (Δευτέρα - Παρασκευή), με οκτάωρη απασχόληση»

Η εταιρία μας υπέβαλε, κατά το στάδιο της συμμετοχής, διευκρινιστικά ερωτήματα στο ΤΕΙ Κεντρικής Μακεδονίας, όσον αφορά το Παράρτημα ΙΙΙ, Υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, Πίνακας οικονομικής προσφοράς σελίδα 47, όπου αναφέρετε: «ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΕΙΚΟΣΙ ΤΕΣΣΑΡΩΝ (24) ΜΗΝΩΝ, ΜΗΝΕΣ 24»

Συγκεκριμένα το ερώτημα ήταν το εξής

Αριθμός απόφασης: 627/2019

«Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε εάν το κόστος θα υπολογιστεί συνολικά για όλο το διάστημα, εκτός των ημερών που δεν θα δίνεται η καθαριότητα και αυτό που θα προκύψει θα διαιρεθεί δια 24 μήνες και θα βγει το κόστος του μήνα ή εκ παραδρομής έχει γραφεί το 24 μήνες;»

Το ΤΕΙ Κεντρικής Μακεδονίας απάντησε με το υπ. Πρωτ. 3986/24-09-2019 διευκρινιστικό έγγραφο ότι:

«5.Το κόστος υπολογίζεται για το σύνολο των ημερών που θα γίνεται καθαριότητα, όπως αναφέρεται στη διακήρυξη 19/2018, και διαιρείται με το σύνολο των ημερών που γίνεται καθαριότητα. Αντίστοιχα ο υπολογισμός για κάθε μήνα γίνεται με τον υπολογισμό των ημερών που θα γίνεται η καθαριότητα, όπως αναφέρεται στη διακήρυξη 19/2018, και διαιρείται με το σύνολο των ημερών που θα γίνεται καθαριότητα στον συγκεκριμένο μήνα.»

Όπως προκύπτει από την διακήρυξη και την διευκρίνηση οι εργασίες δεν θα γίνονται όλες τις ημέρες για τα δύο έτη άρα δεν χρειάζεται να υπολογίσουμε αντικατάσταση άδειας καθώς μπορούν οι εργαζόμενοι να πάρουν την άδεια τους τις ημέρες αυτές.

Σας επισυνάπτουμε την ανάλυση του εργατικού κόστους τις εταιρίας μας.

Σύμφωνα με την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. καθαρίστρια χωρίς προϋπηρεσία η οποία εργάζεται σε εταιρία παροχής υπηρεσιών υπόκειται στα παρακάτω:

1. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 105 (βαρέα ένσημα) αντιστοιχούν σε 27,21%. Βάσει της υπ' αριθμ 27/2012 εγκυκλίου του ΙΚΑ οι καθαριστές - καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση, (Σχετικά με την έννοια του όρου "πλήρης απασχόληση" έχει γίνει δεκτό με την εγκ. 182/85 ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από 5 ώρες την ημέρα και πάνω ή 30 ώρες την εβδομάδα) καλύπτονται από τον ΚΒΑΕ εφόσον απασχολούνται σε χώρους όπου, αν και υπάρχουν γραφεία, το κυρίως παραγόμενο έργο του καθαρισμού γίνεται επί κοινοχρήστων χώρων, οι οποίοι επιβαρύνονται ιδιαίτερα λόγω της παρουσίας σ' αυτούς μεγάλου αριθμού ατόμων και για μεγάλο χρονικό διάστημα π.χ. αίθουσες διδασκαλίας οποιασδήποτε βαθμίδας εκπαίδευσης κ.λ.π.

2. Οι εργαζόμενοι απασχολούνται με σύστημα πενθήμερης εργασίας ή εξαήμερης εργασίας

Αριθμός απόφασης: 627/2019

3. Όταν εργάζεται έναν χρόνο δικαιούται τα κάτωθι δώρα - επιδόματα - άδειες :

4. Δώρο Χριστουγέννων δικαιούνται 1 ημερομίσθιο για κάθε 8 ημέρες πραγματοποιηθέντος εργασίας συν προσαύξηση 4,16666%.

5. Δώρο Πάσχα 2 ημερομίσθια για κάθε 13 ημέρες πραγματοποιηθέντος εργασίας συν προσαύξηση 4,16666% ή 1 ημερομίσθιο για κάθε 6,5 ημέρες (13 ημέρες /2 ημέρες) πραγματοποιηθέντος εργασίας συν προσαύξηση 4,16666%.

6. Επίδομα άδειας 13 ημερομίσθια.

Επίσης υποχρεούται ο εργοδότης να καταβάλει στον ΕΦΚΑ (πρώην ΙΚΑ-ΕΤΑΜ) για τον Ειδικό Λογαριασμό Παιδικών Κατασκηνώσεων, εργοδοτική εισφορά 20,00€ για κάθε εργαζόμενο που απασχολήθηκε και μισθοδοτήθηκε κατά το μήνα Αύγουστο (Ν. 3996/2011, Ν. 4144/2013)

Δυο (2) άτομα με οκτάωρη Απασχόληση και ημέρες εργασίας (Δευτέρα - Παρασκευή).

	Τρόπος Υπολογισμός	Μηνιαίο Κόστος
Μικτές αποδοχές	$22,83\text{€} \times 456 \text{ ημέρες για δυο έτη} / 24 \text{ μήνες} = 433,77 \times 2 \text{ άτομα}$	867,54€
Δώρο Χριστουγέννων	$456 \text{ ημέρες για δυο έτη} / 24 \text{ μήνες} / 12 \times 8 = 12,67 \text{ ημέρες} / 8 \text{ ημέρες} = 1,58 \text{ ημερομίσθια} \times 22,83 \times 1,041666 = 37,575 \times 2 \text{ άτομα} =$	75,15€
Δώρο Πάσχα	$456 \text{ ημέρες για δυο έτη} / 24 \text{ μήνες} / 12 \times 4 = 6,33 \text{ ημέρες} / 6,5 \text{ ημέρες} (13/2) = 0,97 \text{ ημερομίσθια} \times 22,83 \times 1,041666 = 23,07 \times 2 \text{ άτομα} =$	46,14€
Επίδομα άδειας	$22,83 \times 13 \text{ ημέρες} \times 2 \text{ έτη} / 24 \text{ μήνες} \times 2 \text{ άτομα} =$	49,47 €
Σύνολο Μηνιαίων Μικτών Αποδοχών (συμπεριλαμβάνεται η μηνιαία αναλογία για δώρα - επιδόματα) .		1.038,30 €
Ασφαλιστικές Εισφορές Εργοδότη(27,21%) $1.038,30 \text{ €} \times 27,21\% = 282,52\text{€}$ ΕΛΠΚ 20€ ανά άτομο το έτος $\times 2 \text{ άτομα} = 40,00\text{€} / 12 \text{ μήνες} = 3,33\text{€}$ $282,52\text{€} + 3,33\text{€} =$		285,85 €
Μηνιαίο Εργατικό Κόστος		1.324,15 €
Εργατικό κόστος για 24 μήνες		31.779,60 €

».

18. Επειδή με το από 6-5-2019 Υπόμνημα της επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής η προσφεύγουσα αναφέρει αυτολεξεί τα εξής:

«Σε συνέχεια της ΑΕΠΠ 456/15-4-2019 προδικαστικής προσφυγής, με την οποία είχαμε αμφισβητήσει επί τη βάσει αναλυτικών και εμπειριστατωμένων

Αριθμός απόφασης: 627/2019

υπολογισμών μας το ότι ηδεν τηρούσε το ελάχιστο εργοδοτικό κόστος, πράγμα το οποίο δεν ήλεγξε καν ως όφειλε η Αναθέτουσα Αρχή, παρότι της το είχαμε θέσει υπόψη, η Αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε το από 23-4-2019 έγγραφο απόψεων της και ηυπέβαλε την από 25-4-2019 παρέμβαση της.

Η Αναθέτουσα Αρχή υποστηρίζει στις απόψεις της ότι η ορθώς υπολόγισε το ελάχιστο εργοδοτικό κόστος με βάση τις ημέρες απασχόλησης που προβλέπει η διακήρυξη.

Αντιστοίχως ηστη σελ. 8 της παρέμβασής της υποστηρίζει ότι: «Όπως προκύπτει από την διακήρυξη και την διευκρίνηση οι εργασίες δεν θα γίνονται όλες τις ημέρες για τα δύο έτη άρα δεν χρειάζεται να υπολογίσουμε αντικατάσταση άδειας καθώς μπορούν οι εργαζόμενοι να πάρουν την άδεια τους τις ημέρες αυτές».

Εκ των ανωτέρω, πέραν των λοιπών σφαλμάτων που έχουμε καταδείξει στην προσφυγή μας, συνάγεται ότι ηδεν υπολόγισε κόστος αντικατάστασης καθόσον, εφόσον για ορισμένες ημέρες, σύμφωνα με τη διακήρυξη, δεν θα παρασχεθούν υπηρεσίες καθαριότητας από τον εργολάβο για τις ημέρες αυτές, οι εργαζόμενοι θα λάβουν κατά τις ημέρες αυτές άδεια και επομένως δήθεν δεν θα προκύψει κόστος αντικατάστασης!!! Η συγκεκριμένη, όμως παραδοχή υπό την οποία διαμορφώθηκε η προσφορά της είναι εσφαλμένη και αντίθετη στην εργατική νομοθεσία, εφόσον ο εργαζόμενος δεν μπορεί να εξαναγκαστεί να λάβει την άδεια του σε συγκεκριμένες ημέρες που θα του υποδείξει ο εργοδότης. Ειδικότερα, ο εργαζόμενος έχει τη συμβατική ελευθερία να δηλώσει ο ίδιος πότε επιθυμεί να λάβει την άδεια του, την οποία δικαιούται για ορισμένες ημέρες ανά μήνα, ενώ οι ημέρες της καλοκαιρινής αδειας του πρέπει να είναι συνεχόμενες. Η, χωρίς κανένα αποδεικτικό στοιχείο από το οποίο να καταδεικνύεται συμφωνία της με τους εργαζομένους, αλλά και σε αντίθεση με την εργατική νομοθεσία, τεκμαίρει ότι οι εργαζόμενοι της θα λάβουν άδεια κατά τις ημέρες που το ΤΕΙ δεν απαιτείται να καθαριστεί, το οποίο είναι όλως υποθετικό, αυθαίρετο και αντίθετο στην εργατική νομοθεσία.»

19. Επειδή στο άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της

Αριθμός απόφασης: 627/2019

αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...] 2. Κατά την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της [...] κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις [...] 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. Ειδικά, κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ` της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α` 115)».

20. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης [...] περιέχουν ιδίως :[...] 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, την προθεσμία για την εκτέλεση της σύμβασης, τον τόπο και χρόνο εκτέλεσης, καθώς και άλλα χαρακτηριστικά, ανάλογα με το αντικείμενο της σύμβασης, ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, σχετικά με τους λόγους αποκλεισμού, την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και την τεχνική ή/και επαγγελματική ικανότητα των υποψηφίων ή προσφερόντων [...] ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87, [...] ιζ) τους απαραίτους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς [...] ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 [...]».

Αριθμός απόφασης: 627/2019

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

22. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016: «Άρθρο 91 Λόγοι απόρριψης προσφορών

1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) Η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή 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.

γ) Για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το άρθρο 102.[...].».

23. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 92 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «2. Στην ανοικτή διαδικασία οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: [...] γ) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 95 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. [...]. Οι ως άνω ξεχωριστοί σφραγισμένοι φάκελοι φέρουν επίσης τις ενδείξεις του κυρίως φακέλου της παρ. 1.»

24.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 του ν. 4412/2016: «Περιεχόμενο Τεχνικής Προσφοράς» «[...]4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων

Αριθμός απόφασης: 627/2019

προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης».

25. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 95 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Η οικονομική προσφορά (προσφερόμενη τιμή) δίδεται σε ευρώ. [...] 5. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, ισχύουν επιπλέον τα ακόλουθα:

α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται ανά μονάδα, όπως καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για παράδοση του υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης,

β) στις περιπτώσεις των παραγράφων 9 και 10 του άρθρου 53, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται αναπροσαρμογή τιμών, τότε η οικονομική προσφορά υποβάλλεται υποχρεωτικά σε ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής της εκτιμώμενης αξίας του υλικού ή της παροχής υπηρεσίας.»

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 346 του Ν.4412/2016 ορίζεται ότι: «Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα, σύμφωνα με το άρθρο 368».

27. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 360 του Ν.4412/2016 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

Αριθμός απόφασης: 627/2019

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».

28. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 υποπαρ. Β του άρθρου 365 του Ν. 4412/2016 (όπως επαναλαμβάνεται και στην παρ. 2 του άρθρου 9 του ΠΔ 39/2017): «[...] Η αναθέτουσα αρχή μπορεί στις απόψεις της να παραθέσει αρχική ή συμπληρωματική αιτιολογία της προσβαλλόμενης με την προδικαστική προσφυγή πράξης».

29. Επειδή στο άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» του Ν. 3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/ Α), ορίζεται ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής:

- α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.
- β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.
- γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.
- δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.
- ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά [...]

Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. [...] Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι [...] 3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής

Αριθμός απόφασης: 627/2019

νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής [...] 6. (5). Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι [...]».

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.[...] 2.α. Το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 8 του ν. 1876/1990 αντικαθίσταται ως εξής:

«Οι εθνικές γενικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας καθορίζουν τους ελάχιστους μη μισθολογικούς όρους εργασίας, που ισχύουν για τους εργαζόμενους όλης της χώρας. Βασικοί μισθοί, βασικά ημερομίσθια, κάθε είδους προσαυξήσεις αυτών και γενικά κάθε άλλος μισθολογικός όρος, ισχύουν μόνο για τους εργαζόμενους που απασχολούνται από εργοδότες των συμβαλλομένων εργοδοτικών οργανώσεων και δεν επιτρέπεται να υπολείπονται του νόμιμου νομοθετημένου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου.»

Αριθμός απόφασης: 627/2019

β. Στο τέλος της παραγράφου 2 του άρθρου 3 του ν. 1876/1990 προστίθενται οι λέξεις «σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις της παρ. 1 του άρθρου 8 του νόμου.»

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.

(γ) (i) Ο κατά τα άνω κατώτατος μισθός των υπαλλήλων άνω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 10% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως τρεις τριετίες και συνολικά 30% για προϋπηρεσία 9 ετών και άνω και το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών άνω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 5% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως έξι τριετίες και συνολικά 30% για προϋπηρεσία 18 ετών και άνω. ii) Ο κατά τα άνω κατώτατος μισθός των υπαλλήλων κάτω των περ.1 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 10% για μία τριετία προϋπηρεσίας και για προϋπηρεσία 3 ετών και άνω και το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών κάτω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 5% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως δύο τριετίες και συνολικά 10% για προϋπηρεσία 6 και άνω ετών. Iii) [...].

δ) Οι ως άνω προσαυξήσεις προϋπηρεσίας καταβάλλονται σε εργαζόμενο με προϋπηρεσία σε οποιονδήποτε εργοδότη και με οποιαδήποτε ειδικότητα, για μεν τους εργατοτεχνίτες μετά τη συμπλήρωση του 18ου έτους της ηλικίας τους, για δε τους υπαλλήλους μετά τη συμπλήρωση του 19ου έτους της ηλικίας τους και ισχύουν για την συμπληρωθείσα υπηρεσία την 14.2.2012.

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

Αριθμός απόφασης: 627/2019

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.

Σημειώνεται ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο έναρξης της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι αποστολής της διακήρυξης στην ΕΕΕΕ, εφαρμοστέο ήταν το ανωτέρω άρθρο.

31. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 3 παρ. 3 «Χρονικά Όρια Εργασίας» της ΕΓΣΣΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975: « 1. Από 1 Ιουλίου 1975 ορίζονται εις 45 αι ώραι εβδομαδιαίας εργασίας του προσωπικού των επιχειρήσεων, εκμεταλλεύσεων και εργασιών, του υποκειμένου εις την παρούσαν. Η, καθ' υπέρβασιν των 45 ωρών εβδομαδιαίως και μέχρι συμπληρώσεως του 48ώρου ανωτάτου ορίου εβδομαδιαίας εργασίας, απασχόλησης των μισθωτών τούτων, λογίζεται ως υπεργασία κατά την έννοιαν του άρθρου 659 του Α. Κ. [...] 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.».

32. Επειδή σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 «Για τους όρους αμοιβής εργασίας των Εργαζομένων στις Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών όλης της χώρας», που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (ΦΕΚ Β 1643/5.11.2004), καθιερώθηκε το 5ήμερο –χωρίς μείωση μισθών αποδοχών- για τις αναφερόμενες εκεί κατηγορίες των εργαζομένων. Ειδικότερα, σύμφωνα με άρθ. 1 «Πεδίο ισχύος»: «1. Στην παρούσα υπάγονται οι εργαζόμενοι με σχέση εξαρτημένης εργασίας που απασχολούνται σε επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών που δραστηριοποιούνται στους χώρους [...]: φυλάξεως επιχειρήσεων, [...] και που έχουν τις παρακάτω ειδικότητες: [...] δ. Προσωπικό

Αριθμός απόφασης: 627/2019

φύλαξης (φύλακες, νυκτοφύλακες, θυρωροί [...]). Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρ. 4 «Εβδομάδα 5 ημερών»: «Καθιερώνεται για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερησίας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας [...]». Σύμφωνα δε με το άρθρ. 5 «Εφαρμογή θεσμικών όρων Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.» : «Οι θεσμικοί όροι της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. όπως ισχύει αποτελούν μέρος της παρούσας και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή.»

33. Επειδή σύμφωνα με το Ν.539/1945 «Περί χορηγήσεως κανονικών αδειών μετ' αποδοχών», ορίζονται τα εξής:

«Άρθρον 2

1.α. Κάθε μισθωτός από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και μέχρι τη συμπλήρωση δώδεκα (12) μηνών συνεχούς απασχόλησης, δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται με βάση ετήσια άδεια εικοσιτεσσάρων εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, είκοσι (20) εργάσιμων ημερών, χωρίς να υπολογίζεται σε αυτές η ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολούνται οι μισθωτοί λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας.

β. Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι τη λήξη του πρώτου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το δεύτερο ημερολογιακό έτος, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική άδεια με αποδοχές, η οποία αναλογεί στο χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης α'. Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά μία (1) εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του πρώτου μέχρι τις είκοσι έξι (26) εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις είκοσι δύο (22) εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει από την 1η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια άδεια με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο. Η ετήσια άδεια με αποδοχές, καθώς και το επίδομα αδειάς, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. [...]

Άρθρον 3

1. Κατά την διάρκεια της αδειάς ο μισθωτός δικαιούται, των συνηθών αποδοχών, ών θα εδικοιούτο εάν απησχολείτο παρά τη υποκειμένη επιχειρήσει κατά τον αντίστοιχον χρόνον ή των αποδοχών των τυχόν δια την περίπτωση ταύτην καθωρισμένων δια συλλογικής συμβάσεως. [...]

3. Εν τη εννοία των αποδοχών περιλαμβάνονται και αι παντός είδους πρόσθετοι ή συμπληρωματικά τακτικά παροχαί (αντίτιμον τροφής, επιδόματα κλπ.) (πλήν της τυχόν παρεχομένης κατοικίας). [...]

Άρθρον 4

1. Η χρονική περίοδος χορηγήσεως της αδειάς κανονίζεται μεταξύ εργοδότη και μισθωτού, του πρώτου υποχρεουμένου να χορηγήσει την αιτηθείσαν άδειαν το πολύ εντός διμήνου από της υπό του δευτέρου διατυπώσεως της σχετικής αιτήσεως.

Πάντως το ήμισυ τουλάχιστον των κατ'έτος, εν εκάστη επιχειρήσει, δικαιομένων αδειάς δέον να ικανοποιούνται εντός του από 1ης Μαΐου μέχρι 30 Σεπτεμβρίου χρονικού διαστήματος.

Η κατά τα ανωτέρω απαιτούμενη αίτησις σκοπεί μόνον εις τον προσδιορισμόν των χρονικών ορίων, εντός των οποίων υφίσταται υποχρέωσις διά την χορήγησιν της αδειάς και δεν αποτελεί τυπικήν προϋπόθεσιν διά την υπό του μισθωτού, κατά τας διατάξεις του παρόντος νόμου, άσκησιν του εις άδειαν μετ' αποδοχών δικαιώματος αυτού, του εργοδότη υποχρεουμένου όπως προ της λήξεως του ημερολογιακού έτους, παράσχη την άδειαν έστω και εάν δεν εξητήθη αύτη υπό του μισθωτού. [...]

Άρθρον 5

4. Σε περίπτωση λύσεως της σχέσης εργασίας με οποιοδήποτε τρόπο η λήξεως της εποχιακής απασχόλησης προτού συμπληρωθεί δωδεκάμηνο στη σχέση εργασίας. Οι μισθωτοί δικαιούνται από τον εργοδότη τους δυο (2) ημερομισθία για κάθε μήνα απασχόλησης τους, ανεξάρτητα από τυχόν οφειλομένη σ' αυτούς αποζημίωση για άλλο λόγο.

Για απασχόληση μικρότερη από ένα μήνα καταβάλλεται ανάλογα κλάσμα.

Για την εφαρμογή των προηγουμένων εδαφίων, προκειμένου για μισθωτούς που παρέχουν εργασία εκ περιτροπής ή διαλείπουσα ως μήνας λογίζονται είκοσι πέντε (25) ημέρες απασχόληση.».

Αριθμός απόφασης: 627/2019

34. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 6 του ν. 3144/2003 (ΦΕΚ-111 Α') όπως τροποποιημένο ισχύει: «Ο εργαζόμενος δικαιούται κατά τον πρώτο χρόνο εργασίας του σε συγκεκριμένο εργοδότη να λάβει από την έναρξη της απασχόλησής του ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές, που προβλέπεται κατά τις κείμενες διατάξεις ότι δικαιούται μετά από συνεχή απασχόληση τουλάχιστον δώδεκα (12) μηνών σύμφωνα με το άρθρο 2 του α.ν. 539/1945, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 1 του Ν. 1346/1983 και όπως εκάστοτε ισχύει, κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας, που έχει συμπληρώσει στον ίδιο εργοδότη. Η ετήσια κανονική άδεια, η οποία θα χορηγείται σύμφωνα με τη διαδικασία του προηγούμενου εδαφίου, καθώς και το επίδομα αδειας, διέπονται κατά τα λοιπά από τις οικείες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.».

35. Επειδή στο άρθ. 3 παρ. 16 του ν. 4504/1966 ορίζεται ότι «Οι επί σχεσει εργασίας του ιδιωτικού δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιωδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "επιδόματος αδειας" ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του Α.Ν. 539/1954 ή άλλων διατάξεων καθορισμένων ημερών αδειας αναπαύσεως μετ' αποδοχών, ων δικαιούται έκαστος μισθωτός, υπό τον περιορισμόν ότι το επίδομα τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει τας αποδοχάς ενός 15ημέρου, διά τους επί μηνιαίω μισθώ αμειβομένους, των 13 δε εργασίμων ημερών, διά τους επί ημερομισθίω ή κατά μονάδα εργασίας ή επί ποσοστοίς ή κατ' άλλο τρόπον αμειβομένους μισθωτούς. Το ως άνω επίδομα καταβάλλεται ομού μετά των αποδοχών της αδειας αναπαύσεως του μισθωτού. [...]».

36. Επειδή, ο ν. 2842/2000, τιτλοφορούμενος «Λήψη συμπληρωματικών μέτρων για την εφαρμογή των Κανονισμών (ΕΚ) 1103/97/974198 και 2866198 του Συμβουλίου, όπως ισχύουν σχετικά με την εισαγωγή του ευρώ», στο μεν άρθρο 1 αυτού προέβλεψε την αντικατάσταση της δραχμής από το ευρώ, συναφώς δε, στο άρθρο 2 αυτού, τιτλοφορούμενο «Μετατροπές και στρογγυλοποιήσεις», προέβλεψε τα εξής : «1. Κάθε χρηματικό ποσό εκφρασμένο σε δραχμές που πρόκειται να καταβληθεί ή να καταλογισθεί σε ευρώ μετατρέπεται και στρογγυλοποιείται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 4 και 5 του Κανονισμού (ΕΚ) 1103/97 του Συμβουλίου. 2. Κάθε χρηματικό ποσό εκφρασμένο σε ευρώ που πρόκειται να καταβληθεί ή να καταλογισθεί σε δραχμές μετατρέπεται σύμφωνα με τις διατάξεις των

Αριθμός απόφασης: 627/2019

παραγράφων 1 έως και 3 του άρθρου 4 του Κανονισμού (ΕΚ) 1103/97 του Συμβουλίου και στρογγυλοποιείται στην πλησιέστερη δραχμή και ειδικότερα προς το άνω αν ο αριθμός μετά την υποδιαστολή είναι ανώτερος ή ίσος με πενήντα λεπτά της δραχμής και προς το κάτω αν είναι κατώτερος από πενήντα λεπτά. Χρηματικά ποσά σε ενδιάμεσους υπολογισμούς, τα οποία δεν πρόκειται να καταβληθούν ή να καταλογισθούν και εκφράζονται σε ευρώ και δραχμές, κατά τις ενδιάμεσες μετατροπές, στρογγυλοποιούνται τουλάχιστον στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο, χωρίς να αποκλείεται συμβατικά μεγαλύτερος βαθμός ακριβείας. Η διάταξη αυτή δεν εφαρμόζεται σε μετατροπές νομισματικών ποσών από μια εθνική νομισματική μονάδα σε άλλη. 4. Οι ενδιάμεσοι υπολογισμοί καλύπτουν όλα τα στάδια κατά το οποίο το μετατρεπόμενο χρηματικό ποσό δεν συνιστά αφ' εαυτού χρηματική οφειλή, αλλά αποτελεί στοιχείο σε μια αλληλουχία πράξεων η οποία δύναται να οδηγήσει στη δημιουργία χρηματικής οφειλής. 5. Διαφορές οπό στρογγυλοποιήσεις χρηματικών ποσών σε ευρώ ή δραχμές που πρόκειται να καταβληθούν ή να καταλογισθούν, εφόσον προκύπτουν από την ορθή εφαρμογή των διατάξεων του Κανονισμού (ΕΚ) 1103/1997 του Συμβουλίου και των διατάξεων του παρόντος, δεν επηρεάζουν τον απαλλακτικό χαρακτήρα των σχετικών πληρωμών ή την ακρίβεια των σχετικών εγγραφών και δεν αναζητούνται. 6. Με αποφάσεις του Υπουργού Εθνικής Οικονομίας και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, είναι δυνατόν να επιβάλλεται μεγαλύτερος βαθμός ακριβείας σε στρογγυλοποιήσεις κατά τις μετατροπές των ως άνω χρηματικών ποσών σε ενδιάμεσους υπολογισμούς και γενικότερα να ρυθμίζονται θέματα μετατροπών από δραχμές σε ευρώ και αντίστροφο, καθώς και στρογγυλοποιήσεων». Τέλος, στην, εκδοθείσα βάσει της ως άνω εξουσιοδοτικής διατάξεως της παρ. 6 του άρθρου 2 του ανωτέρω νόμου, υπ' αριθμ. ΖΙ-288/2001 κοινή απόφαση των Υπουργών Εθνικής Οικονομίας και Ανάπτυξης, για την «εφαρμογή του άρθρου 2 του ν. 2842/2000» (Β' 456), ορίζονται τα εξής : «Άρθρο 1. Αριθμός δεκαδικών ψηφίων. 1) Επιτρέπεται η αναγραφή της ανά μονάδα τιμής σε ευρώ με περισσότερα των δύο δεκαδικών ψηφίων, εφόσον χρησιμοποιείται σε ενδιάμεσους υπολογισμούς, σύμφωνα με το άρθρο 2 του ν. 2842/2000, σε όλα τα φορολογικά στοιχεία (τιμολόγια, αποδείξεις κλπ), τα μερίδια αμοιβαίων κεφαλαίων και σε άλλες συναφείς περιπτώσεις. Η ανά μονάδα τιμή καθώς και το γενικό σύνολο σε ευρώ, όταν

Αριθμός απόφασης: 627/2019

είναι καταβλητέα και καταλογιστέα, στρογγυλοποιούνται σε δύο δεκαδικά ψηφία. 2)».

37. Επειδή στην επίμαχη διακήρυξη και στα Παραρτήματα αυτής ορίζονται τα εξής:

«1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των εγκαταστάσεων του Τ.Ε.Ι. Κεντρικής Μακεδονίας (Σέρρες, Κατερίνη, Κιλκίς), για το χρονικό διάστημα από 01-01-2019 έως και 31-12-2020, όπως αναλυτικά περιγράφεται στο Παράρτημα Ι «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ - ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ».

Η καθαριότητα θα διακόπτεται κατά τους θερινούς μήνες από 10/7 έως 31/8 και κατά τις γιορτές Χριστουγέννων από 23/12 έως 7/1 και Πάσχα από Μεγάλη Δευτέρα έως Κυριακή του Θωμά και ο ανάδοχος δεν θα δικαιούται αποζημίωση για τα διαστήματα αυτά. [...]

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο (2) έτη, από 01-01-2019 έως και 31-12-2020. Η έναρξη της σύμβασης δεν μπορεί να είναι νωρίτερα από την 01-01-2019. Σε περίπτωση υπογραφής της σχετικής σύμβασης μετά από την 01-01-2019, η διάρκεια της σύμβασης θα είναι για το χρονικό διάστημα από την ημερομηνία υπογραφής της μέχρι και 31-12-2020. [...]

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

Ο φάκελος «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ» τον οποίο θα υποβάλλει ο διαγωνιζόμενος πρέπει να περιέχει, συμπληρωμένο τον πίνακα οικονομικής προσφοράς, ο οποίος θα συνταχθεί με βάση το υπόδειγμα του Παραρτήματος ΙΙΙ «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ». Στον πίνακα οικονομικής προσφοράς θα πρέπει να εμφανίζεται το κόστος των προσφερόμενων υπηρεσιών, καθώς και το συνολικό κόστος της προσφοράς ανά Τμήμα. Προϊόντα ή υπηρεσίες για τα οποία δεν αναφέρεται κόστος, θεωρείται ότι παρέχονται χωρίς χρέωση.

Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο "οικονομική προσφορά" την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία.

Αριθμός απόφασης: 627/2019

Σε καμιά περίπτωση δεν πρέπει η προσφορά να περιλαμβάνει ασάφειες ως προς το κόστος, κρυφά κόστη κλ.π. Ο πίνακας οικονομικής προσφοράς θα εμφανίζει την τελική τιμή της προσφερόμενης υπηρεσίας μετά από πιθανές εκπτώσεις. Η τιμή χωρίς Φ.Π.Α. θα λαμβάνεται υπόψη για τη σύγκριση των προσφορών.

Σε περίπτωση που οι προσφερόμενες τιμές είναι χαμηλές η Επιτροπή, αφού εξετάσει λεπτομερώς τις προσφορές, διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους συμμετέχοντες να παρασχεθούν εγγράφως οι αναγκαίες διευκρινίσεις, σχετικά με τον οικονομικό χαρακτήρα της διαδικασίας ή τις τεχνικές λύσεις που έχουν επιλεγεί ή τις εξαιρετικά ευνοϊκές συνθήκες που διαθέτουν για την παροχή υπηρεσιών, απαραίτητες για την τεκμηρίωση των προσφερόμενων τιμών, οι δε συμμετέχοντες υποχρεούνται να παρέχουν αυτές.

Επιπλέον οι προσφέροντες υποβάλουν μαζί με την προσφορά τους σε χωριστό κεφάλαιο, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ 115/Α/2010) «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις», όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/Α/2013) «Αντιμετώπιση της παραβατικότητας στην Κοινωνική Ασφάλιση και στην αγορά εργασίας»:

1. Αριθμό των εργαζομένων της εταιρείας,
2. Τις ημέρες και ώρες εργασίας,
3. Την ισχύουσα Συλλογική Σύμβαση Εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι, αντίγραφο της οποίας πρέπει να επισυνάπτεται,
4. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά,
5. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο,
6. Υπολογισμό του εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, του εργολαβικού κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίων και τρίτων κρατήσεων,
7. Ένορκη βεβαίωση του νομίμου εκπροσώπου της εταιρείας ενώπιον συμβολαιογράφου, περί μη επιβολής σε βάρος τους πράξης επιβολής προστίμου για παραβιάσεις της εργατικής νομοθεσίας «υψηλής» ή «πολύ υψηλής» σοβαρότητας.

Αριθμός απόφασης: 627/2019

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

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:

α) 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) , 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

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 την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης, [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ» [...]

Τμήμα 3 «ΚΙΛΚΙΣ» 3ο ΧΙΛ. ΚΙΛΚΙΣ ΜΕΤΑΛΛΙΚΟΥ (m2 5.950,00)

θα περιλαμβάνει τον καθημερινό καθαρισμό όλων των χώρων των κτιρίων Κ1 και Κ2 αναλυτικά όπως παρακάτω:

- Κ1 (κτίριο γραμματείας και βιβλιοθήκης) 1.600 τ.μ. κατανεμημένα σε ισόγειο και ημιυπόγειο - 18 γραφεία γραμματείας και καθηγητών - 1 αίθουσα συνεδριάσεων - 1 χώρος αρχείου - 5 W.C. (4 ανδρών/γυναικών + 1 ΑΜΕΑ) και όλοι οι κοινόχρηστοι χώροι αυτού - όλων των κάθετων και οριζόντιων επιφανειών - όλων των επίπλων γραφείων, Η/Υ, αναγνωστηρίων, γκισέ, πάγκων εργασίας κ.λπ. Τα 200 τ.μ. στο ημιυπόγειο (περιλαμβάνονται στα 1.600 τ.μ.) αφορούν δύο αίθουσες εκδηλώσεων οι οποίες θα χρήζουν καθαριότητας μία φορά τον μήνα ή μετά από έκτακτη χρήση και όχι καθημερινά.

- Κ2 (μεγάλο κτίριο, αίθουσες διδασκαλίας & εργαστήρια) 3.070 τ.μ. κατανεμημένα σε ισόγειο, 1ο και 2ο όροφο - 6 αίθουσες διδασκαλίας - 10

Αριθμός απόφασης: 627/2019

εργαστήρια - 1 γραφείο εκτάκτων - 12 χώροι W.C. (10 ανδρών γυναικών + 2 ΑΜΕΑ) και όλοι οι κοινόχρηστοι χώροι αυτού - όλων των κάθετων και οριζόντιων επιφανειών - όλων των θρανίων, γραφείων, πάγκων εργασίας κ.λπ. Οι αποθήκες και το μηχανοστάσιο στο ισόγειο (350 τ.μ. επιπλέον των 3.070 τ.μ.) θα καθαρίζονται μία φορά τον μήνα ενώ οι εσωτερικοί χώροι ευθύνης του κυλικείου (100 τ.μ. περίπου) θα καθαρίζονται με ευθύνη και από προσωπικό του αναδόχου του κυλικείου.

Ο αύλειος χώρος περιμετρικά σε ακτίνα 5 μέτρων (συμπεριλαμβάνονται και οι εξωτερικές σκάλες) των δύο κτιρίων Κ1 & Κ2 και το ενδιάμεσο πλάτωμα αυτών, περίπου 1.000 τ.μ., εκτός του χώρου ευθύνης του κυλικείου (70 τ.μ. περίπου μπροστά από το κυλικείο), θα καθαρίζεται μία φορά την εβδομάδα ή κατά περίπτωση.

Ελάχιστος απαιτούμενος αριθμός προσωπικού καθαριότητας:

Για την καθαριότητα αυτή απαιτείται καθημερινή απασχόληση του αναγκαίου προς τούτο αριθμού καθαριστριών - καθαριστών (στον αριθμό αυτό περιλαμβάνεται και ο αναγκαίος αριθμός προσωπικού για τον καθαρισμό υαλοπινάκων), ούτως ώστε να καθαρίζονται πλήρως και με επιτυχία οι παραπάνω χώροι και να ικανοποιούνται αποτελεσματικά οι ανάγκες σε καθαριότητα του Τ.Ε.Ι. Ο αναγκαίος αριθμός του διατιθέμενου από τον εργολάβο προσωπικού είναι αυτός που απαιτείται κατά την κοινή αντίληψη και πείρα για την πλήρη και επιμελημένη και κατά τους κανόνες της υγιεινής και του ευπρεπισμού καθαριότητα των παραπάνω χώρων. Πάντως, ο αριθμός του προσωπικού καθαριότητας που θα διαθέσει ο εργολάβος δεν μπορεί να είναι κατώτερος ανά πόλη: [...]

Τμήμα 3 «ΚΙΛΚΙΣ» 3ο ΧΙΛ. ΚΙΛΚΙΣ ΜΕΤΑΛΛΙΚΟΥ (οι2 5.950,00)

Δύο (2) άτομα κατ' ελάχιστο Καθημερινά (Δευτέρα - Παρασκευή), με οκτάωρη απασχόληση [...]

2. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ [...]

Ο Ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί όλους τους προβλεπόμενους κανόνες ασφαλείας και τις σχετικές διατάξεις της νομοθεσίας για το προσωπικό, τον εξοπλισμό και τα υλικά που θα χρησιμοποιήσει. [...]

Ο Ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί με σχολαστικότητα την ισχύουσα εργατική νομοθεσία, σε ό,τι αφορά τις αμοιβές, τακτικές και έκτακτες, του εν λόγω προσωπικού, την κοινωνική του ασφάλιση και τις άλλες ανάλογης φύσης

Αριθμός απόφασης: 627/2019

παροχές και ουδέποτε δύναται να αρνηθεί την καταβολή των εν λόγω παροχών στο απασχολούμενο στον καθαρισμό των χώρων του ΤΕΙ Κεντρικής Μακεδονίας προσωπικό, με τη δικαιολογία ότι το ΤΕΙ δεν του κατέβαλε την κανονισμένη αποζημίωση [...]

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙΙ – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς

ΤΜΗΜΑ	ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΚΑΙ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ/ΜΗΝΑ	ΜΗΝΕΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ & ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ (ΣΥΝΟΛΟ Α)	
			ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΑ	ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ
ΩΡΑΡΙΟ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ		24		

ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ

ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΕΙΚΟΣΙ ΤΕΣΣΑΡΩΝ (24) ΜΗΝΩΝ

ΣΥΝΟΛΟ Α:		
ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ		
ΣΥΝΟΛΟ Β:		
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ		
ΣΥΝΟΛΟ Γ:		
ΚΡΑΤΗΣΕΙΣ		
ΣΥΝΟΛΟ Δ:		
ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟ ΚΕΡΔΟΣ		
ΣΥΝΟΛΟ Ε:		
ΦΠΑ 24%		
ΣΥΝΟΛΟ ΣΤ:		
ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ (Α+Β+Γ+Δ+Ε+ΣΤ):		
ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ		

38. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το υπ' αριθμό πρωτ. 3986/24-9-2018 διευκρινιστικό της έγγραφο επί των όρων της διακήρυξης που αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού και εντάσσεται στο κανονιστικό του πλαίσιο, διευκρίνισε τα εξής:

«5. Το κόστος υπολογίζεται για το σύνολο των ημερών που θα γίνεται καθαριότητα, όπως αναφέρεται στη διακήρυξη 19/2018, και διαιρείται με το σύνολο των ημερών που γίνεται καθαριότητα. Αντίστοιχα ο υπολογισμός για κάθε μήνα γίνεται με τον υπολογισμό των ημερών που θα γίνεται η

Αριθμός απόφασης: 627/2019

καθαριότητα, όπως αναφέρεται στη διακήρυξη 19/2018, και διαιρείται με το σύνολο των ημερών που θα γίνεται καθαριότητα στον συγκεκριμένο μήνα.»

Η ανωτέρω, δε, διευκρίνιση δόθηκε κατόπιν του εξής ερωτήματος της προσφεύγουσας: «Παρακαλούμε όπως μας διευκρινίσετε εάν το κόστος θα υπολογιστεί συνολικά για όλο το διάστημα, εκτός των ημερών που δεν θα δίνεται η καθαριότητα και αυτό που θα προκύψει θα διαιρεθεί δια 24 μήνες και θα βγει το κόστος του μήνα ή εκ παραδρομής έχει γραφεί το 24 μήνες;»

39. Επειδή κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) της διακήρυξης, 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).

40. 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* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, *SC Enterprise Focused Solutions SRL* ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

41. Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction 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).

42. 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

Αριθμός απόφασης: 627/2019

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 αποκλεισμού από τον διαγωνισμό. Συνακόλουθα, μόνο όταν έχει τεθεί όρος στη Διακήρυξη επί ποινή αποκλεισμού - είτε ουσιαστικός, είτε τυπικός - κάθε διαγωνιζόμενος έχει δικαίωμα να επικαλεσθεί παράβασή του και να επιδιώξει τον αποκλεισμό των άλλων διαγωνιζόμενων, προς διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ανταγωνισμού και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων (βλ. ΣΤΕ 194/2011).

43. Επειδή, εξάλλου, σε περίπτωση που η ίδια η διακήρυξη χρησιμοποιεί όρους, όπως *«με ποινή αποκλεισμού...»*, *«με ποινή απαραδέκτου...»*, *«οι συμμετέχοντες πρέπει...»* ή άλλους παρόμοιους, είναι προφανές ότι οι όροι αυτοί θεωρούνται ουσιώδεις και συνεπώς οποιαδήποτε απόκλιση της προσφοράς από αυτούς οδηγεί σε απόρριψη της (βλ. Γνμδ ΝΣΚ 70/2002).

44. Επειδή, επομένως, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάσει των νέων όρων αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. ΣΤΕ 179/2009 σκ.5).

45. Επειδή η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

46. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή κατ' αρχήν, κατά δέσμια αρμοδιότητα, κρίνει τις προσφορές επί ίσοις όροις και με προσήλωση στην λεκτική αποτύπωση των όρων της κανονιστικής πράξης στα πλαίσια της

Αριθμός απόφασης: 627/2019

αρχής της τυπικότητας, απορρίπτοντας, ομοίως, κατά δέσμια αρμοδιότητα προσφορά που παραβιάζει απαράβατους όρους της διακήρυξης.

47. Επειδή έχει κριθεί ότι οι περιπτώσεις των προσφορών που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης δεν θα απορρίπτονται υπό την προϋπόθεση ότι οι αποκλίσεις αυτές δεν αναφέρονται στους απαράβατους όρους και κρίνονται επουσιώδεις από την αρμόδια επιτροπή. Το επουσιώδες, ωστόσο, της απόκλισης διαπιστώνεται και αιτιολογείται ειδικά από την αναθέτουσα αρχή (ΣΤΕ 4136/2009, 2004/2010).

48. Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣΤΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση των προσφορών (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 *Siac Construction 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).

49. Επειδή, η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, καταρχήν να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο γνωρίζοντας εκ των προτέρων το ακριβές περιεχόμενο των κριτηρίων του διαγωνισμού στα οποία καλόπιστα θα στηρίξουν την απόφασή τους εάν θα λάβουν ή όχι μέρος στη διαδικασία σύναψης της οικείας σύμβασης (βλ. την απόφαση του ΔΕΕ της 14ης Σεπτεμβρίου 2017, *Casertana Costruzioni*, C-223/16, σκέψη 34, της 14ης Ιουλίου 2016, *TNS Dimarso NV κατά Vlaams Gewest*, υποθ. C-6/15, σκέψεις 22 επ., την απόφαση του ΔΕΕ της 10ης Μαΐου 2012, *Ευρωπαϊκή Επιτροπή κατά Βασιλείου των Κάτω Χωρών*, υποθ. C-368/10, σκέψεις 55 επ., 62 επ. και 88). Περαιτέρω, δε, οι όροι της διακήρυξης πρέπει να καταρτίζονται με βάση τα ως άνω, ώστε να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής

Αριθμός απόφασης: 627/2019

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).

50. Επειδή, στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού εντάσσονται επίσης και οι διευκρινήσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή στους διαγωνιζόμενους, με την έκδοση σχετικής πράξης παροχής διευκρινίσεων, η οποία εκδίδεται πριν από την υποβολή της προσφοράς τους, ως προς τα σημεία των όρων της διακήρυξης ή των τεχνικών προδιαγραφών ή άλλων ζητημάτων που χρήζουν περαιτέρω επεξηγήσεων, οι οποίες συμπληρώνουν τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (βλ. Δημήτριος Γ.Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 340).

51. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί υπό το προϊσχύον νομοθετικό καθεστώς, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕΦΑΘ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

52. 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 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,

Αριθμός απόφασης: 627/2019

512/2011). 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 στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι είναι απορριπτικά 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).

53. Επειδή ανεξαρτήτως του αν η κανονιστική εμβέλεια των διατάξεων του άρθρου 2 του ν. 2842/2000 εξαντλήθηκε στην ρύθμιση ζητημάτων σχετικών με την μετάβαση από την δραχμή στο ευρώ ή αν οι ρυθμίσεις αυτές του νόμου και της εκτελεστικής τους κανονιστικής κοινής υπουργικής απόφασεως διεκδικούν παγία εφαρμογή και στον εφεξής χρόνο, εφόσον στην διακήρυξη, η οποία θεσπίζει το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και θέτει τις συναφείς υποχρεώσεις των διαγωνιζομένων, δεν υπάρχει κανόνας που να κωλύει την έκφραση ποσών με ακρίβεια δύο δεκαδικών ψηφίων κατά την κατάρτιση από τους διαγωνιζομένους της οικονομικής προσφοράς τους - και δη είτε πρόκειται για «ενδιάμεσο υπολογισμό» είτε πρόκειται για το τελικό εξαγόμενο των υπολογισμών που περιέχονται σ' αυτήν (*ad hoc* 3439/2014 ΣΤΕ), τούτο δεν απαγορεύεται. Επιπλέον, η Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) της 1.1.2011 προβλέπει τη στρογγυλοποίηση στα δύο δεκαδικά ψηφία του ημερομισθίου και όχι του ωρομισθίου βάσει του οποίου γίνονται οι ενδιάμεσοι υπολογισμοί και ειδικότερα στους επισυναπτόμενους σε αυτή πίνακες αποδοχών, αφού υπολογίζει πρώτα το ημερομίσθιο με ακρίβεια τριών δεκαδικών ψηφίων, στη συνέχεια το στρογγυλοποιεί σε δύο δεκαδικά ψηφία με βάση τον κανόνα «(2) δεκαδικά ψηφία και στρογγυλοποιούνται στο επόμενο εκατοστό, εάν το χιλιοστό είναι ίσο ή μεγαλύτερο του πέντε (5)», ο οποίος τίθεται ως υποσημείωση του πίνακα.

54. Επειδή σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το Ν. 133/75,

Αριθμός απόφασης: 627/2019

λαμβανομένου υπ' όψιν και της καθιέρωσης της 5ήμερης εβδομαδιαίας εργασίας των 40 ωρών, « για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26.2.1975, (6/25 του μηνιαίου μισθού : 40) εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των ολιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας. Αναφορικά με τους εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιό τους εξευρίσκεται, με βάση την ίδια ΕΓΣΣΕ με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρ. 5, 6 της από 26-2-1975 ΕΓΣΣΕ)» (ΑΠ 1166/2014, για υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών *ad hoc* ΜονΕφΠειρ 862/2014). Συνεπώς, ορθά υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο Χ 6 (και όχι Χ5) 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). Εξάλλου, όπως έχει *ad hoc* κριθεί για τον υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών μερικής απασχόλησης (ΜονΕφΠειρ 862/2014, ΑΠ 1166/2014) «στην παρ. 9 του άρθρου 38 ν. 1892/1990, (όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 του ν. 2639/1998 και συμπληρώθηκε με

Αριθμός απόφασης: 627/2019

άρθρο 7 Ν. 2874/2000), ορίζεται ότι: "Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης, υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. Κατά δε την παρ. 2 του ίδιου άρθρου "εργαζόμενος μερικής απασχόλησης νοείται κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας του οποίου οι ώρες εργασίας υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, 15νθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζομένου με πλήρη απασχόληση (εδάφ. α), ως τέτοιος δε νοείται κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες (εδάφ. β). Έτσι, κατ' εφαρμογή των εν λόγω διατάξεων, για την εξεύρεση της ημερήσιας αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου, πολλαπλασιάζεται το ωρομίσθιο που λαμβάνει ο συγκεκριμένος εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης επί τις ώρες εργασίας του μερικώς απασχολούμενου. Περαιτέρω, με την ΥΑ 13129/2004 (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004) "Κήρυξη υποχρεωτικής της απόφασης διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας", που αφορά, μεταξύ άλλων τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρο 4). Οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ όπως ισχύει αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5) η δε ισχύς της αρχίζει από 1-1-2004 (άρθρο 8 αυτής).» Επί πλέον τα ως άνω διαλαμβάνονται επίσης και στην ιστοσελίδα του ΚΕΠΕΑ (Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων) της ΓΣΕΕ (www.kepea.gr/aarticle.php?id=294): « Υπολογισμός Ωρομισθίου Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο) ΠΑΡΑΔΕΙΓΜΑ 1^ο : Για να βρούμε το ωρομίσθιο του εργάτη που παίρνει

Αριθμός απόφασης: 627/2019

ημερομίσθιο 40 €, πολλαπλασιάζουμε τα 40 € επί 6 για να βρούμε τις εβδομαδιαίες αποδοχές, $40 \times 6 = 240$ € και στη συνέχεια το ποσό αυτό διαιρούμε με τον αριθμό 40, δηλαδή όσες είναι οι ώρες της εβδομαδιαίας εργασίας, οπότε $240 : 40 = 6$ € ωρομίσθιο. »

55. Επειδή στο Έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Υποστήριξης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης Δ/ση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης) με Αριθ. Πρωτ.: 41815/Δ.10.199/16.9.2016 με θέμα «Αναβάθμιση Πληροφοριακού Συστήματος ΕΡΓΑΝΗ», ορίζεται ότι στο πλαίσιο της Αναβάθμισης των εντύπων Ε4 και Ε3, η ορθή συμπλήρωση των πεδίων «Μικτές αποδοχές», «Εβδομαδιαίες ώρες» και «Ωρομίσθιο» γίνεται σύμφωνα με τα παρακάτω:

«Εργατοτεχνίτης»:

«Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο»

Υπάλληλος:

«Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,166 x «Ωρομίσθιο»

Συνεπώς κατά απλό αριθμητικό υπολογισμό Ωρομίσθιο = μικτές αποδοχές ΔΙΑ (εβδομαδιαίες ώρες ΕΠΙ 4,33) (καθόσον αφορά σε εργατοτεχνίτη)».

56. Επειδή, η προσφεύγουσα με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, καθώς αυτή υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο εργατικού κόστους. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβαίνοντας σε αναγωγή στην εργατοώρα των επιμέρους στοιχείων του εργατικού κόστους (ωρομίσθιο, δώρο Χριστουγέννων, δώρο Πάσχα, επίδομα αδείας και αντικατάσταση αδείας) υπολογίζει τις ελάχιστες πάσης φύσεως αποδοχές σε 28.157,18 ευρώ και τις εργοδοτικές εισφορές σε 7.706,39 ευρώ, συνεπώς, κατά τους ισχυρισμούς της, η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, περιλαμβάνοντας ως πάσης φύσεως αποδοχές το ποσό των 24.919,20 ευρώ και το ποσό των 6.860,40 ευρώ αντίστοιχα, υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους.

Η δε παρεμβαίνουσα αντικρούει τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, αναφέροντας ότι ορθώς υπολόγισε το ελάχιστο κατά το νόμο εργατικό κόστος, παραθέτοντας ειδικότερα τον ακριβή τρόπο υπολογισμό του με την παρέμβασή της και περαιτέρω επισημαίνοντας ότι

Αριθμός απόφασης: 627/2019

δεν συμπεριέλαβε στην προσφορά της κόστος αντικατάστασης αδείας, καθώς τούτο δεν απαιτείται από τη διακήρυξη, κατά τους ισχυρισμούς της, δοθέντος ότι η παροχή της υπηρεσίας δεν θα πραγματοποιείται για όλες τις ημέρες του χρόνου βάσει της διακήρυξης.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της αναφέρει ότι τα προσφερόμενα εκ μέρους της παρεμβαίνουσας ποσά, ως προς το εργατικό κόστος, δεν υπολείπονται των ελάχιστων κατά το νόμο, επικαλούμενη το υπ' αριθμό πρωτ. 1321/22-3-2019 έγγραφο του ΣΕΠΕ, το οποίο και έλαβε κατόπιν σχετικού ερωτήματός της.

57. Επειδή, από τη σκέψη 53 της παρούσας, τους όρους 2.4.4 και 2.4.6 της διακήρυξης, καθώς και το Παράρτημα Ι αυτής, συνάγεται, ότι είναι απορριπτέα, ως απαράδεκτη οικονομική προσφορά, η οποία υπολείπεται του ελαχίστου κόστους μισθοδοσίας του προσωπικού που θα απασχοληθεί για την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα εργατική νομοθεσία. Επίσης, οι διαγωνιζόμενοι κατά τον όρο 2.4.4 της διακήρυξης υποχρεούνται να υποβάλουν επί ποινή αποκλεισμού, το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς συμπληρωμένο, καθώς και σε ξεχωριστό κεφάλαιο τα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010.

58. Επειδή, σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο (2) έτη, ήτοι από τις 1/1/2019 έως τις 31/12/2020. Στον αυτό όρο προβλέπεται επίσης ότι η καθαριότητα θα διακόπτεται κατά τους θερινούς μήνες από 10/7 έως 31/8, κατά τις γιορτές Χριστουγέννων από 23/12 έως 7/1 και το Πάσχα από Μεγάλη Δευτέρα έως Κυριακή του Θωμά και ο ανάδοχος δεν θα δικαιούται αποζημίωση για τα διαστήματα αυτά. Το εργατικό κόστος, δε, βάσει των διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής επί των όρων της διακήρυξης (βλ. σκ. 38) υπολογίζεται για το σύνολο των ημερών που θα γίνεται καθαριότητα, άρα από το σύνολο εργάσιμων ημερών του έτους, αφαιρουμένων των ανωτέρω ημερών για τις οποίες δεν θα παρέχεται η υπηρεσία.

Συνεπώς, για το έτος 2019, οι ημέρες για τις οποίες θα παρέχεται εργασία είναι οι εξής:

8 /1/19-31/1/19 = 18 ημέρες

1/2/19-28/2/19 = 20 ημέρες

Αριθμός απόφασης: 627/2019

1/3/19-31/3/19 = 21 ημέρες

1/4/19-21/4/19 = 15 ημέρες

6/5/19-31/5/19 = 20 ημέρες

1/6/19-30/6/19 = 20 ημέρες

1/7/19-9/7/19 = 7 ημέρες

1/9/19-30/9/19 = 21 ημέρες

1/10/19-31/10/19 = 23 ημέρες

1/11/19-30/11/19 = 21 ημέρες

1/12/19 – 22/12/19 = 15 ημέρες

Σύνολο ημερών εργασίας 2019 = 201 ημέρες

Για το έτος 2020:

8/1/20-31/1/20 = 18 ημέρες,

1/2/20-28/2/20 = 20 ημέρες,

1/3/20-31/3/20 = 22 ημέρες,

1/4/20-12/4/20 = 8 ημέρες,

27/4/20-30/4/20 = 4 ημέρες,

1/5/20-31/5/20 = 21 ημέρες,

1/6/20-30/6/20 = 22 ημέρες,

1/7/20-9/7/20 = 7 ημέρες,

1/9/20-30/9/20 = 22 ημέρες,

1/10/20-31/10/20 = 22 ημέρες,

1/11/20-30/11/20 = 21 ημέρες,

1/12/20 – 22/12/20 = 16 ημέρες

Σύνολο ημερών εργασίας 2020 = 203 ημέρες

Ως εκ τούτου, **οι ημέρες που έχουν αφαιρεθεί** ανέρχονται:

Για το έτος 2019 σε 60 ημέρες:

Ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή για το έτος 2019: (1/1/19-7/1/19 = 5, 22/4/19-30/4/19 = 7, 1/5/19-5/5/19= 3, 10/7/19-31/7/19= 16, 1/8/19-31/8/19= 22 και 23/12/19-31/12/19=7.

Για το έτος 2020 σε 59 ημέρες

Ημέρες Δευτέρα – Παρασκευή για το έτος 2020: (1/1/20-7/1/20 = 5, 13/4/20-26/4/20 = 10, 10/7/20-31/7/20= 16, 1/8/20-31/8/20= 21 και 23/12/19-31/12/19=7.

Αριθμός απόφασης: 627/2019

Περαιτέρω, από το παράρτημα Ι της διακήρυξης, προβλέπεται ειδικώς ως προς το Τμήμα 3 αυτής ότι θα πρέπει κατ' ελάχιστο να απασχολούνται 2 άτομα καθημερινά, επί πενθήμερο (Δευτέρα – Παρασκευή), πλήρους απασχόλησης (8ώρο). Στο υπόδειγμα, δε, της οικονομικής προσφοράς της διακήρυξης θα πρέπει να υπολογιστεί το ελάχιστο κατά το νόμο άθροισμα αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών για αμφοτέρους τους εργαζομένους, μηνιαίως και ετησίως με πολλαπλασιασμό του μηνιαίου επί 24 μήνες.

59. Επειδή, οι καθαρίστριες/ες που θα απασχοληθούν στην επίμαχη σύμβαση, εντάσσονται στην κατηγορία των εργατοτεχνιτών. Δοθέντος, δε, ότι δεν προβλέπεται από τη διακήρυξη συγκεκριμένο ηλικιακό όριο για τους εργαζομένους, το ελάχιστο κατά το νόμο κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη κάτω των 25 ετών, που θα πρέπει να ληφθεί υπόψη εν προκειμένω, ανέρχεται σε 22,83 ευρώ (σκ. 30) Σύμφωνα, δε, με τη σκέψη 54 της παρούσας, το ελάχιστο κατά το νόμο ωρομίσθιο εργατοτεχνίτη πλήρους απασχόλησης, ανέρχεται στο εξής ποσό: $(22,83 \text{ ευρώ ημερομίσθιο} \times 6 \text{ ημέρες}) / 40 = 3,4245 \text{ ευρώ}$. Ως εκ τούτου, το ελάχιστο νόμιμο ημερομίσθιο (στο οποίο συμπεριλαμβάνεται και η πλασματική αμοιβή της 6ης ημέρας, δοθέντος ότι εν προκειμένω εργάζονται επί πενθήμερο), ανέρχεται σε $3,4245 \times 8 = 27,396 \text{ ευρώ}$. Υπολογίζουμε, δε το ημερομίσθιο, δοθέντος αφενός ότι ως εργατοτεχνίτες αμείβονται με ημερομίσθιο, αφ' ετέρου διότι βάσει του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, το εργατικό κόστος θα πρέπει να υπολογιστεί βάσει των ημερών που πραγματικά θα εργαστούν οι εργαζόμενοι, αφαιρουμένων δηλαδή των ημερών για τις οποίες η διακήρυξη προβλέπει ότι δεν θα παρέχεται η υπηρεσία. Συνεπώς, εφόσον οι ημέρες εργασίας για τα δύο έτη της σύμβασης ανέρχονται σε 404 (σκ. 58), το συνολικό κόστος των μεικτών αποδοχών και για το δύο έτη της σύμβασης, ανέρχεται σε $404 \text{ ημέρες} \times 2 \text{ εργαζομένους} \times 27,396 \text{ ευρώ ημερομίσθιο} = \mathbf{22.135,968 \text{ ευρώ}}$, ως εκ τούτου μηνιαίως $\mathbf{22.135,968 / 24 = 922,332 \text{ ευρώ}}$. Δέον, όπως επισημανθεί, ότι διαιρούμε με τους 24 μήνες, καθώς το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς απαιτεί να αποτυπωθεί το μηνιαίο κόστος, το οποίο στη συνέχεια πολλαπλασιαζόμενο $\times 24$ μας δίδει ως άθροισμα το συνολικό κόστος για τα δύο έτη της σύμβασης.

60. Επειδή, κατόπιν ερωτήματος του εισηγητή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το με αρ. πρωτ. ADMIN/22-5-2019 έγγραφο της, παραθέτοντας

Αριθμός απόφασης: 627/2019

την μέθοδο υπολογισμού και το ύψος του ελάχιστου εργατικού κόστους το οποίο έλαβε υπόψη της κατά την αξιολόγηση των προσφορών, στο οποίο αναφέρει αυτολεξεί τα εξής:

«ΜΙΚΤΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ:22,83€ X 404 ΜΕΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ X 1,2 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΣΑΒΒΑΤΟΥ ΠΛΗΡΟΥΣ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΜΕΝΟΥ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ / 24 ΜΗΝΕΣ = 461,17 X 2 ΑΤΟΜΑ = 922,34€

ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ: 922,34€ ΜΗΝΙΑΙΟΣ ΜΙΣΘΟΣ X 8 ΜΗΝΕΣ ΠΕΡΙΟΔΟΣ ΑΝΑΦΟΡΑΣ ΔΩΡΟΥ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ X 1,04166 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ / 8 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ= 960,76 € / 12 ΜΗΝΕΣ =80,06€

ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ: 922,34€ ΜΗΝΙΑΙΟΣ ΜΙΣΘΟΣ X 4 ΜΗΝΕΣ ΠΕΡΙΟΔΟΣ ΑΝΑΦΟΡΑΣ ΔΩΡΟΥ ΠΑΣΧΑ X 1,04166 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ / 6,67 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ = 576,17€ / 12 ΜΗΝΕΣ = 48,01€

ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ : 22,83€ X 13 ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΑ /12 = 24,73€ X 2 ΑΤΟΜΑ 49,47€

ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΛΟΓΩ ΑΔΕΙΑΣ : 22,83€ X 39 ΜΕΡΕΣ ΑΔΕΙΑΣ ΛΟΓΟΥ ΜΕΙΩΜΕΝΩΝ ΗΜΕΡΩΝ ΕΡΓΑΣΙΑΣ / 24 ΜΗΝΕΣ = 37,10€ ΔΩΡΑ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ 37,10€ X 8 ΜΗΝΕΣ ΠΕΡΙΟΔΟΣ ΑΝΑΦΟΡΑΣ ΔΩΡΟΥ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ X 1,04166 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΔΩΡΩΝ / 8 ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗΣ / 12 ΜΗΝΕΣ= 3,22€ ΕΠΙΔΟΜΑ ΑΔΕΙΑΣ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ : 22,83€ X 3,12 ΜΕΡΕΣ ΕΠΙΔΟΜΑΤΟΣ / 24 ΜΗΝΕΣ = 2,97€ ΑΠΟΖΗΜΕΙΩΣΗ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ : 22,83€ X 3,12 ΜΕΡΕΣ ΕΠΙΔΟΜΑΤΟΣ / 24 ΜΗΝΕΣ = 2,97€ ΔΕΝ ΥΠΟΚΕΙΤΑΙ ΣΕ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ

ΕΠΟΜΕΝΩΣ ΚΟΣΤΟΣ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΝΟΜΙΜΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΣΤΟ ΜΗΝΑ : 1146,14€ Η' 27507,36€ ΓΙΑ ΤΑ ΔΥΟ ΕΤΗ ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΕΣ ΕΙΣΦΟΡΕΣ : 1143,17 X 27,21% = 311,06€ Η' 7465,44€ ΓΙΑ ΤΑ ΔΥΟ ΕΤΗ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΓΙΑ ΤΑ ΔΥΟ ΕΤΗ 34972,80€ + 80€ ΕΙΣΦΟΡΑΣ ΥΠΕΡ ΕΛΠΚ = 35052,80»

Η αναθέτουσα αρχή, επομένως, υπολογίζει το ελάχιστο μηνιαίο ποσό μικτών αποδοχών αμφότερων των εργαζομένων στο ποσό των 922,34 ευρώ, ωστόσο τούτο οφείλεται στη στρογγυλοποίηση στην οποία προβαίνει, καθώς, σύμφωνα και με τη δική της μέθοδο υπολογισμού το εξαγόμενο ποσό ανέρχεται, άνευ στρογγυλοποιήσεων, σε 22,83€ X 404 ΜΕΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ X 1,2 ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΗ ΣΑΒΒΑΤΟΥ ΠΛΗΡΟΥΣ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΜΕΝΟΥ

Αριθμός απόφασης: 627/2019

ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ / 24 ΜΗΝΕΣ = 461,166 X 2 ΑΤΟΜΑ = 922,332 ευρώ και άρα ταυτίζεται με το ελάχιστο κατά το νόμο, όπως υπολογίστηκε στην προηγούμενη σκέψη από το αποφασίζον Κλιμάκιο σύμφωνα με τα ρητώς προβλεπόμενα στην εργατική νομοθεσία.

61. Επειδή, η παρεμβαίνουσα, το πρώτον με την παρέμβασή της, προβαίνει σε ανάλυση του υπολογισμού του εργατικού κόστους της οικονομικής της προσφοράς, καθώς αυτή δεν απαιτείται να υποβληθεί με την προσφορά κατά τους όρους της διακήρυξης, για τις μικτές αποδοχές προσφέρει το ποσό των **867,54 ευρώ μηνιαίως**, το οποίο και υπολείπεται κατά πολύ του ελάχιστου κατά το νόμο (**922,332 ευρώ**), σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα.

Ειδικότερα, υπολογίζει τις μεικτές αποδοχές ως εξής: 22,83 ευρώ X 456 ημέρες για δύο έτη / 24 μήνες = 433,77 X 2 άτομα = 867,54 ευρώ, δίχως να παρέχει καμία απολύτως επεξήγηση στην παρέμβασή της του λόγου που λαμβάνει υπόψη της τον συνδυασμό του ποσού των 22,83 ευρώ ως ημερομίσθιο και του αριθμού των 456 ημερών ως ημέρες εργασίας. Ωστόσο, δοθέντος ότι στον υπολογισμό της χρησιμοποιεί το κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη και το πολλαπλασιάζει με αριθμό ημερών μεγαλύτερο των 404 ημερών που παρέχεται εν προκειμένω η υπηρεσία, προκύπτει ότι προσέθεσε στις 404 ημέρες εργασίες επιπλέον 52 ημέρες. Δοθέντος δε ότι έλαβε υπόψη της ως ημερομίσθιο το κατώτατο, ήτοι το ποσό των 22,83 ευρώ, προκύπτει ότι οι 52 αυτές ημέρες ενδεχομένως ανέρχονται, κατά την μεθοδολογία της, στο σύνολο των επιπλέον πλασματικών ημερών (6η ημέρα των εργαζόμενων επί πενθήμερο) για τις οποίες ναι μεν δεν παρέχεται πραγματικά εργασία, αλλά υπολογίζεται ως προς αυτές αμοιβή, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη σκ. 54 της παρούσας. Περαιτέρω, δοθέντος, αφενός ότι οι μηνιαίες μικτές αποδοχές των εργατοτεχνιτών (σκ. 55) υπολογίζονται ως εξής: «Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο» (όπου 4,33 = 26/6 = εβδομάδες/μήνα) αφετέρου ότι στους επί πενθήμερο εργαζόμενους προστίθεται πλασματικά στην αμοιβή τους μία 6^η ημέρα ανά εβδομάδα, προκύπτει ότι οι 52 επιπλέον ημέρες που υπολογίζει η παρεμβαίνουσα αντιστοιχούν σε: 4,33 εβδομάδες/μήνα X 12 μήνες = 51,96 = 52 εβδομάδες (κατόπιν στρογγυλοποίησης). Τις εβδομάδες, δε, αυτές τις αναγάγει σε ημέρες τον χρόνο (52 ημέρες) και στη συνέχεια τις θεωρεί ως τις

Αριθμός απόφασης: 627/2019

επιπλέον πλασματικές ημέρες (6^η πλασματική ημέρα εργαζομένων επί πενθήμερο/εβδομάδα) για τις οποίες θα πρέπει να αμειφθούν οι εργαζόμενοι με το κατώτατο ημερομίσθιο. Οπότε, δοθέντος ότι για τα δύο χρόνια της σύμβασης θα παρασχεθεί εργασία για 404 ημέρες, η παρεμβαίνουσα προσθέτει σε αυτές και τις 52 = 456 ημέρες.

Ωστόσο, ο τρόπος αυτός υπολογισμού είναι λανθασμένος, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη σκέψη 59 της παρούσας, καθώς η πλασματική 6^η ημέρα εργασίας για τους εργαζόμενους επί πενθήμερο, λαμβάνεται υπόψη και υπολογίζεται με σχετική αναγωγή (στην οποία χρησιμοποιείται το 4,33, σκ. 55) για τον υπολογισμό των μηνιαίων μικτών αποδοχών και όχι για τον υπολογισμό των ημερών εργασίας, όπως επιχειρεί, εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα. Βεβαία, και σε κάθε περίπτωση ο υπολογισμός της εμπεριέχει το εξής αριθμητικό σφάλμα, αντί να πολλαπλασιάσει το 4,33 με 24 μήνες το πολλαπλασιάζει με 12 μήνες, παραλείποντας με την μεθοδολογία της να υπολογίσει τις πλασματικές ημέρες για τον δεύτερο χρόνο της σύμβασης, ήτοι ούτε κατά τη μεθοδολογία της παρέχει την απαιτούμενη από το νόμο αμοιβή για την πλασματική 6^η ημέρα εργασίας των επί 5ήμερο εργαζομένων καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Συνεπώς, εφαρμόζοντας λανθασμένη μεθοδολογία και υπολογισμούς, το προσφερόμενο εκ μέρους της παρεμβαίνουσας κόστος μικτών αποδοχών υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο, όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα.

62. Επειδή, δοθέντος ότι η παρεμβαίνουσα για τον υπολογισμό του δώρου Χριστουγέννων και του δώρου Πάσχα ερείδεται και πάλι στην ανωτέρω εσφαλμένη μεθοδολογία και υπολογισμούς, συνάγεται προφανώς ότι και τα προσφερόμενα εκ μέρους της ποσά ήτοι:

Δώρο Χριστουγέννων [456 ημέρες για δυο έτη / 24 μήνες / 12 X 8 = 12,67 ημέρες / 8 ημέρες = 1,58 ημερομίσθια X 22,83 X 1,041666 = 37,575 X 2 άτομα] = 75,15 ευρώ

Δώρο Πάσχα [456 ημέρες για δυο έτη / 24 μήνες / 12 X 4 = 6,33 ημέρες / 6,5 ημέρες (13/2) = 0,97 ημερομίσθια X 22,83 X 1,041666 = 23,07 X 2 άτομα] = 46,14 ευρώ

ομοίως υπολείπονται των ελάχιστων κατά τα προβλεπόμενα στο νόμο.

Αριθμός απόφασης: 627/2019

63. Επειδή, ως προς το επίδομα αδείας, για το οποίο η παρεμβαίνουσα προσφέρει το ποσό των 49,47 ευρώ μηνιαίως για αμφοτέρους τους εργαζόμενους, το οποίο βάσει της παρέμβασής της το υπολογίζει ως εξής: (22,83 ευρώ X 13 ημέρες X 2 έτη / 24 μήνες X 2 άτομα = 49,47 ευρώ), δέον όπως σημειωθούν τα κάτωθι.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο έτη. Σύμφωνα, δε, με το ρητό και σαφές γράμμα του νόμου οι εργαζόμενοι δικαιούνται επιδόματος αδείας ανάλογο με τις αποδοχές των ημερών αδείας που δικαιούνται με το περιορισμό ότι το επίδομα αδείας δεν μπορεί να υπερβαίνει κατ' έτος τις αποδοχές ενός 15ημέρου για τους αμειβόμενους με μισθό ή τα 13 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο (άρθ. 3 παρ. 16 ν. 4504/1966). Το ύψος, δηλαδή, του επιδόματος αδείας, υπολογίζεται με βάση τις αποδοχές αδείας με την επιφύλαξη του ανωτέρω περιορισμού (βλ. Χρυσούλα Πετίνη-Πηνιώτη, *Η άδεια των μισθωτών*, Νομικά Θέματα – Πρακτικές Οδηγίες, ΔΕΝ 2018 σ.737). Συνεπώς, η κατά τον νόμο βάση του υπολογισμού του επιδόματος αδείας είναι αφενός μεν οι αποδοχές που λαμβάνει ο εργαζόμενος και ο αριθμός των ημερών αδείας που δικαιούται να λάβει. Βάσει, δε, του Α.Ν.539/1945, στην περίπτωση πενθήμερης εργασίας, όπως εν προκειμένω, κάθε εργαζόμενος, μέσα στους 12 μήνες απασχόλησης στον εργοδότη του, δικαιούται να λάβει άδεια από είκοσι (20) εργάσιμες ημέρες, χωρίς να υπολογίζεται σ' αυτές η έκτη ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολείται, λόγω του εφαρμοζόμενου πενθήμερου συστήματος (Κων. Λαναράς, *Νομοθεσία Εργατική και Ασφαλιστική*, εκδ. Σάκκουλα, 2018, σελ. 418). Επίσης, κατά τον δεύτερο χρόνο, σύμφωνα με τον Α.Ν. 539/1945 (21) εργάσιμες ημέρες αδείας. Δοθέντος, όμως, ότι το επίδομα αδείας δεν μπορεί να υπερβεί τα 13 ημερομίσθια ανά έτος, το επίδομα αδείας κάθε εργαζόμενου στην προκείμενη σύμβαση ανέρχεται συνολικά σε 13 ημερομίσθια X 2 έτη = 26 ημερομίσθια.

Ως ημερομίσθιο του επιδόματος αδείας, νοείται, για όσους αμείβονται με ημερομίσθιο και εργάζονται με 5ήμερο το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής τους και όχι το 1/5 αυτής, αφού και οι εργαζόμενοι με 5ήμερο δικαιούνται 6 ημερομίσθια την εβδομάδα (Κων. Λαναράς, *Νομοθεσία Εργατική και Ασφαλιστική*, εκδ. Σάκκουλα, 2018, σελ. 463). Ειδικότερα, όταν ο νόμος θέτει ως ανώτατο όριο του επιδόματος αδείας τα 13 ημερομίσθια, τότε ως

Αριθμός απόφασης: 627/2019

ημερομίσθιο τόσο για τις περιπτώσεις πλήρους, όσο και μερικής απασχολήσεως επί 5 ή 6 ημέρες, θεωρείται το εβδομαδιαίο ποσό αμοιβής διαιρούμενο δια 6 (και όχι δια 5 όταν υπάρχει πενθήμερο) (βλ. Δ.Ε.Ν 2018, σ.592 και 787). Κατά, πάγια, δε, νομολογία «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, βλ. και ΑΠ 1201/2018). Ως εκ τούτου, για τον υπολογισμό του ελάχιστου νόμιμου επιδόματος αδείας που δικαιούται ετησίως εργατοτεχνίτης πλήρους απασχόλησης πολλαπλασιάζουμε τα 13 ημερομίσθια με το κατώτατο ημερομίσθιο, στο οποίο και δεν συμπεριλαμβάνεται η πλασματική αμοιβή της 6^{ης} ημέρας. Άρα 13 ημερομίσθια X 22,83 ευρώ κατώτατο ημερομίσθιο = 296,79 ευρώ για έναν εργαζόμενο για ένα έτος. Για δύο εργαζόμενους και για τα δύο έτη της σύμβασης, όπως εν προκειμένω, $2 \times 2 \times 296,79 = 1.187,16$ ευρώ. Άρα μηνιαίως για αμφοτέρους τους εργαζόμενους $1.187,16/24 = 49,465$ ευρώ. Ως εκ τούτου, η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, η οποία προσφέρει ως επίδομα αδείας το ποσό των 49,47 ευρώ δεν υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο εργατικού κόστους.

64. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της απορρίπτει τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας επικαλούμενη το υπ' αριθμό πρωτ. 1321/22-3-2019 έγγραφο του ΣΕΠΕ. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, πριν την έκδοση της προσβαλλόμενης και μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών υπέβαλε το από 8-3-2019 υπόμνημά της στην αναθέτουσα αρχή, προβάλλοντας ενώπιον της ότι και με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή. Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το υπόμνημα αυτό στο ΣΕΠΕ με σχετικό ερώτημα (αρ. πρωτ. 1207/18-3-2019) περί της ορθότητας των υπολογισμών της προσφεύγουσας. Δέον, όπως επισημανθεί ότι η προσφεύγουσα στο επίμαχο υπόμνημα συμπεριλαμβάνει τον πίνακα με τη μεθοδολογία υπολογισμού του εργατικού κόστους (αναγωγή στην εργατώρα), στον οποίο και γίνεται αναφορά ως κατώτατο ημερομίσθιο στο ποσό των 22,83 ευρώ. Το ΣΕΠΕ, καθώς κατά τον χρόνο που ερωτήθηκε είχε εκδοθεί η ΥΑ οικ. 4241/127/2019 (ΦΕΚ 173/Β/30-1-2019) με την οποία

Αριθμός απόφασης: 627/2019

ορίσθηκε το κατώτατο ημερομίσθιο στα 29,04 ευρώ, επισήμανε στην αναθέτουσα αρχή με το επίμαχο έγγραφο ότι το ισχύον κατώτατο ημερομίσθιο δεν είναι το ποσό των 22,83 ευρώ (το οποίο εφαρμόζεται στην εν θέματι σύμβαση καθώς τούτο ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο έναρξης της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι αποστολής της διακήρυξης στην ΕΕΕΕ, βλ. σκ. 30), αλλά το ποσό των 29,04 ευρώ, χωρίς οποιονδήποτε περαιτέρω ειδικό υπολογισμό ή αξιολόγηση της μεθοδολογίας της προσφεύγουσας. Ως εκ τούτου, αλυσιτελώς η αναθέτουσα αρχή ερείδεται επί του εγγράφου αυτού προκειμένου να θεμελιώσει τη νομιμότητα της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, καθώς αυτό ουδέν διαλαμβάνει επί τούτου. Επίσης, δέον όπως επισημανθεί, ότι, ενώ η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της εμμένει στο αβάσιμο των ισχυρισμών της προσφεύγουσας, στη διευκρίνιση που απέστειλε κατόπιν ερωτήματος του εισηγητή, προβαίνει σε υπολογισμό του ελάχιστου εργατικού κόστους, από τον οποίο προφανώς προκύπτει ότι η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο εργατικού κόστους, αναθεωρώντας εν τοις πράγμασι τις ως άνω απόψεις. Ωστόσο, δεν προέβη σε ανάκληση της προσβαλλόμενης.

65. Επειδή, σε συνέχεια των προηγούμενων σκέψεων, η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας θα έπρεπε κατά δέσμια αρμοδιότητα να απορριφθεί από την αναθέτουσα αρχή, ως υπολειπόμενη του ελάχιστου κατά το νόμο εργατικού κόστους, ως προς τις μηνιαίες μικτές αποδοχές, το δώρο Πάσχα και το δώρο Χριστουγέννων, όπως βάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Ως εκ τούτου, ο μοναδικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος. Δοθέντος, δε, ότι η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο εργατικού κόστους, ως προς τις μικτές αποδοχές και τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα, η εξέταση του ισχυρισμού της προσφεύγουσας με το υπόμνημά της, αναφορικά με τη μη συμπερίληψη του κόστους αντικαταστατών στην οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, παρέλκει ως αλυσιτελής δοθέντος ότι οι ανωτέρω πλημμέλειες της οικονομικής προσφοράς παρέχουν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψή της (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007. Βλ. και ΑΕΠΠ 818/2018, σκ. 62 και ΑΕΠΠ 839/2018, σκ. 53).

Αριθμός απόφασης: 627/2019

66.Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

67.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή.

68.Επειδή η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

69.Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 67, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρα 363 παρ.5 του ν.4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμό 118/12/4-4-2019 απόφαση της Συγκλήτου της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που κρίθηκε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας και αναδείχθηκε η τελευταία προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης για το Τμήμα 3 «Κιλκίς» του διαγωνισμού, κατά το σκεπτικό της παρούσας.

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του παραβόλου ποσού εξακοσίων (600) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 23 Μαΐου 2019 και εκδόθηκε στις 11 Ιουνίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ