

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 31^η Μαΐου 2019 με την εξής σύνθεση: Μαργαρίτα Κανάβα Πρόεδρος, Απόστολος Σιαπέρας-Εισηγητής, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 25.4.2019 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 511/30.4.2019, του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και το διακριτικό τίτλο «.....» (εφεξής «προσφεύγουσα»), που εδρεύειόπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ ΕΦΕΤΕΙΟΥ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ – ΕΙΔΙΚΟ ΓΡΑΦΕΙΟ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΕΠΙΧΟΡΗΓΗΣΕΩΝ (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και

Κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής «παρεμβαίνουσα») που εδρεύει, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την τροποποίηση καθώς και, καθ' ερμηνεία του περιεχομένου της προδικαστικής της προσφυγής, την ακύρωση της υπ' αριθμό 2/15-4-2019 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που δέχεται τις οικονομικές προσφορές της παρεμβαίνουσας και του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», καθώς και την ανάδειξη της πρώτης ως προσωρινού αναδόχου της σύμβασης.

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 272546065959 0624 0058, την από 25/4/2019 πληρωμή στη Τράπεζα Alpha Bank 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 της σύμβασης, εκτιμώμενης αξίας 74.097,08 ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

2.Επειδή με την υπ' αριθμό πρωτ. 383/11.1.2019 διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό κάτω των ορίων με αντικείμενο την ανάθεση της υπηρεσίας «Ετήσιος καθαρισμός όλων των υπογείων, των γραφείων, των αιθουσών, των χώρων στάθμευσης και όλων των κοινοχρήστων χώρων του κτιρίου των Διοικητικών Δικαστηρίων Θεσσαλονίκης», διάρκειας ενός έτους, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 91.880,38 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή.

3.Επειδή το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στις 14.1.2019 στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ με ΑΔΑΜ 19PROC004330404, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 69509.

4.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.

5.Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 25.4.2019 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση

Αριθμός απόφασης: 634/2019

κοινοποιήθηκε στους προσφέροντες μέσω της «επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ στις 15.4.2019, 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.

6. Επειδή, η προσφεύγουσα, της οποίας η προσφορά κατετάγη με την προσβαλλόμενη στην τρίτη θέση, αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι προσφορές των λοιπών δύο συνδιαγωνιζομένων οικονομικών φορέων, των οποίων οι οικονομικές προσφορές κατετάγησαν ως οικονομικώς συμφερότερες από την προσφορά της. Επομένως, η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, στο μέτρο που επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την απόρριψη της προσφοράς όχι μόνο της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου και ήδη παρεμβαίνουσας αλλά και της προτασσόμενης αυτής έτερης συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία «.....», επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της σύμβασης, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, τρίτη κατά σειρά, νόμιμη και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής. Σχετικά, έχει γίνει *ad hoc* δεκτό από την νομολογία ότι η αιτούσα η οποία κατατάχθηκε σε χαμηλότερες κατά σειρά μειοδοσίας θέσεις σε διαγωνισμό «*με έννομο συμφέρον ασκεί την κρινόμενη αίτηση, καθόσον, με αυτή προβάλλει αιτιάσεις, οι οποίες αναφέρονται στο περιεχόμενο των οικονομικών προσφορών των προτασσόμενων αυτής, κατά σειρά κατάταξης, εταιρειών, η αποδοχή των οποίων (αιτιάσεων), θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της επίμαχης σύμβασης σε αυτή*» (ΔΕφΑθ 711/2013, ΔΕφΑθ 873/2012). Επομένως, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής παρά την τρίτη θέση της στη σειρά μειοδοσίας, ως μία εκ των συμμετεχουσών εταιρειών με αποδεκτές προσφορές στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και, ως εκ τούτου, επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή

Αριθμός απόφασης: 634/2019

των άλλων συμμετεχόντων επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη πράξη, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης (πρβλ. ενδεικτικά ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846- 7).

Περαιτέρω, η προσφεύγουσα απαραδέκτως αιτείται την τροποποίηση της προσβαλλόμενης απόφασης καθόσον το εν λόγω αίτημα εκφεύγει της αρμοδιότητας της ΑΕΠΠ με βάση τα ειδικότερα οριζόμενα στον Ν. 4412/2016 και στο ΠΔ 39/2017. Ειδικότερα, στην παρ. 2 του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016 με τίτλο «Διαδικασία λήψης απόφασης συνέπειες αποφάσεων ΑΕΠΠ» προβλέπεται ρητώς το εξής: *«2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια».*

7.Επειδή στις 30.4.2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς όλους τους συμμετέχοντες, 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.

8.Επειδή με την με αριθμό 631/2019 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.

9.Επειδή στις 3.5.2019, ήτοι εμπροθέσμως, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής στην ΑΕΠΠ μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, οι οποίες εμπεριέχονται στο με αρ. πρωτ. 3/3-5-2019 έγγραφο της.

10.Επειδή, η παρεμβαίνουσα κατέθεσε εμπροθέσμως στις 6.5.2019 στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού την με αριθμό ΓΑΚ (ΑΕΠΠ) ΠΑΡ 400/2019 παρέμβασή της δοθέντος ότι έλαβε γνώση στις 30.4.2019 της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 3 του

Αριθμός απόφασης: 634/2019

άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του ΠΔ 39/2017. Μολονότι, δε, υποβλήθηκε χωρίς τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017, ως απαιτεί το άρθρο 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017, εντούτοις, από την επισκόπηση του περιεχομένου της ασκηθείσας παρέμβασης προκύπτει ότι αυτή καλύπτει ως προς τα κύρια και ουσιώδη στοιχεία της τα προδιατυπωμένα πεδία του τυποποιημένου εντύπου, με αποτέλεσμα να θεραπεύεται η έλλειψη χρήσης του τυποποιημένου εντύπου (ΔΕΦΚομοτηνής Ν39/2017, καθώς και ΑΕΠΠ 494/2018, 264/2018, 47/2018). Η παρεμβαίνουσα με προφανές, άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον ασκεί την παρέμβασή της ως μία εκ των συμμετεχουσών της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος ως μειοδότης. Ως εκ τούτου, επιδιώκει τη διατήρηση της προσβαλλόμενης, ως προς την αποδοχή της προσφοράς της και την ανάδειξή της σε προσωρινή ανάδοχο.

11.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.

12.Επειδή στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....», υποβάλλοντας τις με αριθμό συστήματος 126505, 125335 και 126897 προσφορές τους αντίστοιχα. Με το υπ' αριθμόν 1/12-2-2019 Πρακτικό της, η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του συνόλου των διαγωνιζομένων, εισηγήση, η οποία, εγκρίθηκε με την υπ' αριθμόν πρωτ. 1/27-2-2019 απόφασή της αναθέτουσας αρχής. Στη συνέχεια, με το υπ' αριθμόν 2/6-3-2019 Πρακτικό της, η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την αποδοχή των οικονομικών προσφορών του συνόλου των διαγωνιζομένων και την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας σε προσωρινή ανάδοχο της σύμβασης, ως μειοδότης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα με προσφορά συνολικής αξίας 63.996 ευρώ κατατάχθηκε τρίτη κατά σειρά μειοδοσίας και ο οικονομικός φορέας με την

Αριθμός απόφασης: 634/2019

επωνυμία «.....» με προσφορά συνολικής αξίας 63.444 ευρώ, δεύτερος.

Κατόπιν, η «.....» υπέβαλε στην αναθέτουσα αρχή, μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, το από 15.3.2019 Υπόμνημά της αιτούμενη την απόρριψη των προσφορών της παρεμβαίνουσας και της προσφεύγουσας. Το Υπόμνημα αυτό κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την αναθέτουσα αρχή σε αμφότερες τις ανωτέρω συνδιαγωνιζόμενες εταιρείες από τις οποίες ζητήθηκε να απαντήσουν επί των αιτιάσεων του Υπομνήματος, το οποίο και έπραξαν.

Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα υπέβαλε στην αναθέτουσα αρχή, μέσω του διαδικτυακού τόπου του διαγωνισμού, το από 20.3.2019 Υπόμνημά της αιτούμενη την απόρριψη των οικονομικών προσφορών της παρεμβαίνουσας και του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», για τους αυτούς λόγους που εκθέτει και στην παρούσα προδικαστική προσφυγή. Το Υπόμνημα αυτό κοινοποιήθηκε αυθημερόν από την αναθέτουσα αρχή σε αμφότερες τις ανωτέρω συνδιαγωνιζόμενες εταιρείες, από τις οποίες ζητήθηκε να απαντήσουν επί των αιτιάσεων του Υπομνήματος. Η παρεμβαίνουσα απάντησε με το από 24.3.2019 έγγραφό της και ο οικονομικός φορέας με την επωνυμία «.....» με το από 26.3.2019 έγγραφό του.

Επί των ανωτέρω Υπομνημάτων και των οικείων απαντήσεων των ενδιαφερομένων, η Επιτροπή του Διαγωνισμού εισηγήθηκε με την από 27.3.2019 Γνωμοδότησή της την απόρριψη των ισχυρισμών της προσφεύγουσας και της «.....» με τα ανωτέρω Υπομνήματά τους, διαλαμβάνοντας, μεταξύ άλλων αυτολεξεί τα εξής: «.....*με το από 20.3.2019 υπόμνημά της, βάλλοντας κατά της οικονομικής προσφοράς της ατομικής επιχειρήσεως, ισχυρίζεται ότι το εργατικό κόστος, ποσού 61.159,33 ευρώ, είναι κατώτερο του ελάχιστου νομίμου, που ανέρχεται σε 61.599,86 ευρώ. Ειδικότερα, το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος ανέρχεται στο τελευταίο ποσό, διότι η ως άνω ατομική επιχείρηση όφειλε, κατά τους ισχυρισμούς της, να στρογγυλοποιήσει το ωρομίσθιο των 4,356 ευρώ σε 4,36 ευρώ, ενόψει των προβλεπομένων στην Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας [ΕΓΣΣΕ] της 1.1.2011. Ο ανωτέρω,*

όμως, ισχυρισμός στηρίζεται σε εσφαλμένη εκδοχή, διότι η ανωτέρω ΕΓΣΣΕ προβλέπει τη στρογγυλοποίηση στα δύο δεκαδικά ψηφία του ημερομισθίου, και όχι του ωρομισθίου βάσει του οποίου διαμορφώνεται το ημερομίσθιο».

Στη συνέχεια, με την προσβαλλόμενη απόφαση εγκρίθηκε το ανωτέρω υπ' αριθμό 2/6.3.2019 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, όπως αυτό συμπληρώθηκε με την ανωτέρω Γνωμοδότηση.

13.Επειδή η προσφεύγουσα με την υπό κρίση προσφυγή της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι οικονομικές προσφορές της παρεμβαίνουσας και του οικονομικού φορέα «..... και αναδείχθηκε η πρώτη προσωρινή ανάδοχος της σύμβασης, για τους παρακάτω λόγους:

«Α. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ

Η εταιρεία «.....» στο ηλεκτρονικό αρχείο «4. ΦΥΛΛΟ ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_signed» παραθέτει την απαιτούμενη από την διακήρυξη ανάλυση του εργατικού κόστους. Στην 2η σελίδα παραθέτει πίνακα στον οποίο υπολογίζει το κόστος της εργατοώρας συμπεριλαμβανομένων δώρων επιδομάτων και αντικατάστασης άδειας.

Υπολογισμός Ωρομισθίου: για το υπολογισμό του ωρομισθίου παραθέτει τον εξής τύπο: «29,04 ημερομίσθιο χ 6 ημέρες / 40 ώρες = 4,356 ωρομίσθιο.

Το ωρομίσθιο που θα έπρεπε να χρησιμοποιήσει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία θα έπρεπε να στρογγυλοποιηθεί σε δύο δεκαδικά ψηφία δηλαδή σε 4,36€.

Το ωρομίσθιο αποτελεί την βάση υπολογισμού των αποδοχών των εργαζομένων με μερική απασχόληση.

Είναι άρα χρηματικό ποσό το οποίο πρόκειται να καταβληθεί στον εργαζόμενο και άρα πρέπει να στρογγυλοποιείται σε δύο δεκαδικά ψηφία.

Εξάλλου προβλέπεται στην ΕΓΣΣΕ η στρογγυλοποίηση του μισθού και του ημερομισθίου στα δυο δεκαδικά ψηφία από όπου προκύπτει το ωρομίσθιο «<https://www.kepea.gr/aarticle.php?id=1140>»

Αριθμός απόφασης: 634/2019

Το ωρομίσθιο στρογγυλοποιείται σε δυο δεκαδικά ψηφία όπως προκύπτει από τα παραδείγματα που δίνονται 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».

Επίσης, στο σύστημα Εργάνη, οι πίνακες προσωπικού που κατατίθενται ηλεκτρονικά στο πεδίο «ΣΥΝΟΛΟ ΜΕΙΚΤΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ _ ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ», δύναται να συμπληρωθούν μόνο με 2 δεκαδικά ψηφία.

Σε άλλη περίπτωση, δηλαδή, εάν συμπληρωθούν περισσότερα των δύο δεκαδικών ψηφίων το σύστημα δεν δέχεται τον πίνακα.

Σύμφωνα με τα παραπάνω η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία θα έπρεπε να στρογγυλοποιήσει το ωρομίσθιο σε δύο δεκαδικά ψηφία δηλαδή σε 4,36€. Επισυνάπτουμε πίνακα προσωπικού της εταιρείας μας όπου δηλώνεται το ωρομίσθιο.

Επίδομα άδειας: Για τον υπολογισμό της αναλογίας του επιδόματος στην εργατοώρα παραθέτει τον εξής τύπο:

Αναλογία	$13 \text{ ημερομίσθια} \times 29,04/8 \text{ ημερομίσθιο} = 47,19$	0,180
Επιδόματος	κόστος μικτών Επιδόματος Άδειας για	
στην	εργαζόμενο ανά ώρα εργασίας /262 ημέρες	
εργατοώρα	εργασίας =	

Από τον παραπάνω τύπο προκύπτει ότι η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία για να υπολογίσει την αναλογία στην εργατοώρα του επιδόματος άδειας χρησιμοποιεί το ημερομίσθιο και όχι το ωρομίσθιο. Το ημερομίσθιο όμως δεν μπορεί να χρησιμοποιηθεί στην εξεύρεση της αναλογίας επιδόματος άδειας για απασχολούμενους μερικής απασχόλησης.

Ο ορθός υπολογισμός της αναλογίας επιδόματος στην εργατοώρα προκύπτει με το ωρομίσθιο δηλαδή $4,36\text{€ ωρομίσθιο} \times 13 \text{ ημερομίσθια} /262 \text{ ημέρες} = 0,216 \text{ αναλογία επιδόματος άδειας}$

Επισημαίνεται σχετικά με τη μειωμένη - Μερική απασχόληση και άδεια «Η καθημερινή απασχόληση με μειωμένο ωράριο καλύπτει τη βασική προϋπόθεση της συνεχούς απασχολήσεως που ορίζει ο Ν. 1346/83 (άρθρο 1)

Αριθμός απόφασης: 634/2019

και θεμελιώνει δικαίωμα χορηγήσεως κανονικής άδειας και επιδόματος αδειάς (Ν. 4504/66 άρθρο 3 παραγ. 16) στους εργαζόμενους της περίπτωσης αυτής (ΑΠ 413/80). Οι αποδοχές και το επίδομα αδειάς των εργαζομένων καθορίζονται με βάση τις μειωμένες αποδοχές που λαμβάνουν».

Επίσης, σύμφωνα με την παραγ. 8 του άρθρου 2 του Ν. 2639/98 ορίζει τα εξής: «Οι μερικώς απασχολούμενοι μισθωτοί έχουν δικαίωμα ετήσιας άδειας με αποδοχές και επίδομα αδειάς, με βάση τις αποδοχές που θα ελάμβαναν, εάν εργάζονταν κατά το χρόνο της αδειάς τους, για τη διάρκεια της οποίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του Α.Ν. 539/45 και του Ν. 3302/04 όπως αυτές ισχύουν»

Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι όπως υπολογίζεται η άδεια με τον ίδιο τρόπο υπολογίζεται και το επίδομα αδειάς. Η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία υπολογίζει την αναλογία επιδόματος αδειάς με το ημερομίσθιο αντίθετα την αντικατάσταση αδειάς της υπολογίζει με την εργατοώρα.

Σύμφωνα με τα παραπάνω η εργατοώρα (συμπεριλαμβανομένων των δώρων επιδόματος, αντικατάστασης αδειάς) δεν μπορεί να είναι 5,546 που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία στο τέλος του πίνακα.

Το κόστος της εργατοώρας εάν αντικαταστήσουμε το ωρομίσθιο από 4,356 σε 4,36 και την αναλογία επιδόματος από 0,18 σε 0,216 όπως υπολογίσαμε ανωτέρω ανέρχεται σε 5,586€ (4,36 ωρομίσθιο + αναλογία Δώρου Χριστουγέννων 0,361 + 0,217 αναλογία Δώρου Πάσχα + 0,216 Αναλογία επιδόματος + 0,432 Αναλογία αντικατάστασης)

Και άρα το εργατικό κόστος που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη στην σελίδα 3, εάν αντικαταστήσουμε στις αριθμητικές πράξεις που παραθέτει το ωρομίσθιο θα δώσει ως αποτέλεσμα μεγαλύτερο εργατικό κόστος από ότι δηλώνει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία.

Το εργατικό κόστος θα αναμορφωνόταν ως εξής

1) ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ (6 ΑΤΟΜΑ 4,5 ΩΡΑ) 5,586€*27ΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ*262 ΗΜΕΡΕΣ =39515,36

2) ΥΨΟΣ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΕΡΓΟΔΟΤΗ (6 ΑΤΟΜΑ 4,5 ΩΡΑ) 39327,17€(39515,36-188,19€ ΠΟΥ ΑΝΤΙΣΤΟΙΧΕΙ ΣΤΗΝ ΑΠΟΖ. ΑΔ.

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ΤΩΝ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ)*0,2506%=9855,39€ +ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΥΠΕΡ ΕΛΚΠ
6*20€=120€ . ΑΡΑ ΣΥΝΟΛΟ ΕΙΣΦΟΡΩΝ 9975,39€

3) ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ (1 ΑΤΟΜΟ
6,5 ΩΡΟ) 5,586€*6,5ΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ*262 ΗΜΕΡΕΣ =9512,96

4) ΥΨΟΣ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΕΡΓΟΔΟΤΗ (1 ΑΤΟΜΟ
6,5 ΩΡΑ) 9467,65€(9512,96-45,31€ ΠΟΥ ΑΝΤΙΣΤΟΙΧΕΙ ΣΤΗΝ ΑΠΟΖ. ΑΔ.
ΤΩΝ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ)*0,2721 %=2576,15€ +ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΥΠΕΡ ΕΛΚΠ
1*20€=20€ . ΑΡΑ ΣΥΝΟΛΟ ΕΙΣΦΟΡΩΝ 2596,15€

ΕΠΟΜΕΝΩΣ, ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΝΟΜΙΜΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ
ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ: 39515,36€+ 9512,96€=49.028,32€ ΕΙΣΦΟΡΕΣ
ΕΡΓΟΔΟΤΗ: 9975,39€ + 2596,15€ = 12571,54€ ΕΡΓΑΤΙΚΟ
ΚΟΣΤΟΣ:49.028,32€ + 12571,54€ = 61.599,86€

Άρα το εργατικό κόστος που υπολόγισε η συνδιανωνιζόμενη εταιρεία
και ανέρχεται σε 61.159,33€ είναι κατώτερο του ελάχιστου νομίμου εργατικού
κόστους, το οποίο ανέρχεται σε 61.599,86€

Β. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ

Η εταιρεία «» στο ηλεκτρονικό αρχείο «3. ΦΥΛΛΟ
ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_signed»
παραθέτει την απαιτούμενη από την διακήρυξη ανάλυση του εργατικού
κόστους.

Στην 1η σελίδα παραθέτει δύο πίνακες:

Ο 1ος πίνακας ο οποίος αφορά το απασχολούμενο άτομο με 6,5 ώρες.
Στην 3η στήλη « αριθμός ατόμων » αναγράφει 0,8125 , μετατρέπει δηλαδή το
άτομο με τις 6,5 ώρες εργασίας σε κλάσμα ενός ατόμου με πλήρη
απασχόληση (προκύπτει από τον πίνακα στην σελίδα 2 του αρχείου, τελευταία
γραμμή Α/Α 6).

Στην 4η στήλη δίνει τα ποσά που αναλογούν σε ένα άτομο με εργασία
πλήρους απασχόλησης, δηλαδή 40 ώρες εργασίας εβδομαδιαίως.

Στην 5η στήλη «Μηνιαία δαπάνη Συνολικά αναγράφει το κόστος για ένα
άτομο με 6,5 ώρες εργασίας το οποίο προκύπτει από τον πολλαπλασιασμό
του κάθε ποσού της 4η στήλης επί του 0,8125 αριθμός ατόμων.

Αριθμός απόφασης: 634/2019

Ακριβώς την ίδια μεθοδολογία ακολουθεί και στον 2ο Πίνακα στην σελίδα που αφορά τα έξι άτομα με απασχόληση 4,5 ώρες την ημέρα.

Στην 3η στήλη που αφορά τον αριθμό των ατόμων αναγράφει 3,375, μετατρέπεται δηλαδή το άτομα με 4,5 ώρες εργασίας σε κλάσμα της πλήρους απασχόλησης (προκύπτει από τον πίνακα στην σελίδα 3 του αρχείου, τελευταία γραμμή Α/Α 6)

Η μεθοδολογία δηλαδή που ακολουθεί η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία για την εύρεση του εργατικού κόστους για το άτομο παρατίθεται στους πίνακες των σελίδων 2 και 3.

Οι δυο πίνακες είναι πανομοιότυποι δηλαδή υπολογίζεται και στους δυο το κόστος για ένα άτομο με πλήρους απασχόλησης 40 ώρες εργασίας.

Οι διαφορές που έχουν είναι ότι στον ένα πίνακα έχουμε υπολογισμό εισφορών εργοδότη με ποσοστό 27,21% και στον άλλο υπολογισμό εισφορών εργοδότη με ποσοστό 25,06%. Επίσης στην τελευταία γραμμή του πίνακα της σελίδας 2 μετατρέπεται το άτομο με τις 6,5 ώρες εργασίας σε κλάσμα της πλήρους απασχόλησης και αντίστοιχα στον πίνακα της σελίδας 3 στην τελευταία γραμμή του πίνακα μετατρέπεται το άτομα με τις 4,5 ώρες εργασίας σε κλάσμα της πλήρους απασχόλησης.

Από την οικονομική προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρείας προκύπτει ότι ενώ δηλώνει ότι θα απασχολεί συνολικά επτά άτομα δηλαδή ένα άτομο με 6,5 ώρες εργασίας και έξι άτομα με 4,5 ώρες εργασίας ηλεκτρονικό αρχείο «2. ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ_signed» το οποίο είναι σύμφωνο με τις απαιτήσεις της διακήρυξης (σελίδα 50 παρ. 6), ο υπολογισμός που παραθέτει στο ηλεκτρονικό αρχείο «3. ΦΥΛΛΟ ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_signed» του εργατικού κόστους των μερικών απασχολούμενων ως κλάσμα της αμοιβής των πλήρους απασχολούμενων είναι απορριπτικό για το λόγο ότι υπολείπεται του ελαχίστου κόστους μισθοδοσίας και ασφάλισης των εργαζομένων που θα απασχοληθούν με την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό υπολογίζεται, βάσει των όρων της οικείας Διακήρυξης, των κείμενων διατάξεων εργατικής νομοθεσίας.

Εργατικό κόστος απασχολούμενου με 6,5 ώρες εργασίας :

Αριθμός απόφασης: 634/2019

Η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία δηλώνει για τον εργαζόμενο με 6,5 ώρες εργασίας ανά περίπτωση (σελίδα 1 πίνακας 1ος ηλεκτρονικό αρχείο «3. ΦΥΛΛΟ ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_signed») εργατικό κόστος ως εξής :

Α/Α 1 Μεικτές αποδοχές : 613, 47 € Μηνιαία (755,04€ Χ0,8125) και ετήσια 7. 361,64 (613,47€Χ12μήνες)

Οι μεικτές αποδοχές που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία είναι κατώτερες του νομίμου καθώς υπολογίζονται ως κλάσμα των αποδοχών του πλήρως απασχολούμενου.

Οι ελάχιστες νόμιμες αποδοχές που μπορούν να υπολογιστούν για εργαζόμενο μερικής απασχόλησης σύμφωνα με το 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».

Άρα για απασχολούμενο με 6,5 ώρες εργασίας οι μεικτές αποδοχές υπολογίζονται: 32,5 ώρες και μικτές αποδοχές υπολογίζονται 32,5 εβδομαδιαίες ώρες (6,5 ώρες εργασίας Χ 5 ημέρες εργασίας) Χ 4,33 εβδομάδες Χ 4,36 ωρομίσθιο = 613,56€ μεικτές αποδοχές μηνιαία και αντίστοιχα ετήσια 7.362,72 (613,56€ Χ 12 μήνες).

Οι μεικτές αποδοχές για το απασχολούμενο άτομο με 6,5 ώρες εργασίας που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία υπολείπεται των ελάχιστων νομίμων Α/Α2 Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη :

Οι εισφορές υπολογίζονται σε ποσοστό επί των μεικτών αποδοχών. Όπως προαναφέραμε οι μεικτές αποδοχές που υπολόγισε η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία υπολείπονται των ελάχιστων μεικτών αποδοχών άρα και οι εισφορές εργοδότη υπολείπονται των ελάχιστων νομίμων καθώς υπολογίζονται σε ποσοστό επί των μεικτών

Αριθμός απόφασης: 634/2019

A/A 3 Κόστος επιδόματος άδειας περιλαμβανομένου και των εισφορών εργοδότη :32,52 € Μηνιαία (40,02€ Χ0,8125) και ετήσια 390,24 (32,52€Χ12μήνες)

Το επίδομα άδειας σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία υπολογίζεται για τους μερικά απασχολούμενους με το ωρομίσθιο δηλαδή το 4,36€ (29,04 ημερομίσθιο Χ 6/40) και άρα οι νόμιμες αποδοχές για επίδομα άδειας είναι 13 ημερομίσθια Χ 6,5 ώρες εργασίας Χ 4,36 ωρομίσθιο = 368, 42 Χ 27,21% ποσοστό εισφορών = 100,25 εισφορές εργοδότη και άρα σύνολο επιδόματος για ένα έτος 468,67€ (368, 42 μεικτά + 100,25 εισφορές εργοδότη.) Και άρα το ποσό των 390,24 που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία για επίδομα άδειας υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου.

Επισημαίνεται σχετικά με την μειωμένη - Μερική απασχόληση και άδεια «Η καθημερινή απασχόληση με μειωμένο ωράριο καλύπτει τη βασική προϋπόθεση της συνεχούς απασχολήσεως που ορίζει ο Ν. 1346/83 (άρθρο 1) και θεμελιώνει δικαίωμα χορηγήσεως κανονικής άδειας και επιδόματος αδειάς (Ν. 4504/66 άρθρο 3 παραγ. 16) στους εργαζόμενους της περίπτωσης αυτής (ΑΠ 413/80). Οι αποδοχές και το επίδομα αδειάς των εργαζομένων καθορίζονται με βάση τις μειωμένες αποδοχές που λαμβάνουν». Επίσης, σύμφωνα με την παραγ. 8 του άρθρου 2 του Ν. 2639/98 ορίζει τα εξής: «Οι μερικώς απασχολούμενοι μισθωτοί έχουν δικαίωμα ετήσιας άδειας με αποδοχές και επίδομα αδειάς, με βάση τις αποδοχές που θα ελάμβαναν, εάν εργάζονταν κατά το χρόνο της αδειάς τους, για τη διάρκεια της οποίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του Α.Ν. 539/45 και του Ν. 3302/04 όπως αυτές ισχύουν»

Εργατικό κόστος 6 απασχολούμενων ατόμων με 4,5 ώρες εργασίας :

Η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία δηλώνει για τους έξι εργαζόμενους με 4,5 ώρες εργασίας ανά περίπτωση (σελίδα 1 πίνακας 2ος ηλεκτρονικό αρχείο «3. ΦΥΛΛΟ ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_») εργατικό κόστος ως εξής :

A/A 1 Μεικτές αποδοχές (αφορά τα 6 άτομα) : 2.548,26 € Μηνιαία (755,04€ Χ3,375) και ετήσια 30579,12 (2.548,26 €Χ12 μήνες) Οι μεικτές αποδοχές που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία είναι κατώτερες του

Αριθμός απόφασης: 634/2019

νομίμου καθώς υπολογίζονται ως κλάσμα των αποδοχών του πλήρως απασχολούμενου.

Οι ελάχιστες νόμιμες αποδοχές που μπορούν να υπολογιστούν για εργαζόμενο μερικής απασχόλησης σύμφωνα με το 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».

Άρα για απασχολούμενο με 4,5 ώρες εργασίας οι μεικτές αποδοχές υπολογίζονται : 22,5 ώρες και μικτές αποδοχές υπολογίζονται 22,5 εβδομαδιαίες ώρες (4,5 ώρες εργασίας X 5 ημέρες εργασίας) X 4,33 εβδομάδες X 4,36 ωρομίσθιο = 424,77€ μεικτές αποδοχές μηνιαία για ένα άτομο X 6 άτομα = 2.548,62€ μηνιαίο κόστος και αντίστοιχα ετήσια 30.583,44 (2.548,62€ X 12 μήνες)

Οι μεικτές αποδοχές για τα απασχολούμενα άτομα με 4,5 ώρες εργασίας που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία υπολείπονται των ελάχιστων νομίμων Α/Α2 Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη :

Οι εισφορές υπολογίζονται σε ποσοστό επί των μεικτών αποδοχών. Όπως προαναφέραμε, οι μεικτές αποδοχές που υπολόγισε η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία υπολείπονται των ελάχιστων μεικτών αποδοχών, άρα και οι εισφορές εργοδότη υπολείπονται των ελάχιστων νομίμων καθώς υπολογίζονται σε ποσοστό επί των μεικτών αποδοχών.

Α/Α 3 Κόστος επιδόματος άδειας περιλαμβανομένου και των εισφορών εργοδότη (αφορά τα 6 άτομα) :132,77 € Μηνιαία (39,34€ X3,375) και ετήσια 1.593,24 (132,77€ X12μήνες)

Το επίδομα άδειας σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία υπολογίζεται για τους μερικά απασχολούμενους με το ωρομίσθιο δηλαδή το 4,36€ (29,04 ημερομίσθιο X 6/40) και άρα οι νόμιμες αποδοχές για επίδομα άδειας είναι 13

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ημερομίσθια \times 4,5 ώρες εργασίας \times 4,36 ωρομίσθιο = 255,06 \times 25,06% ποσοστό εισφορών = 63,92 εισφορές εργοδότη και άρα σύνολο επιδόματος για ένα άτομο 318.98€ (255,06 μεικτά + 63,92 εισφορές εργοδότη) Και το ετήσιο κόστος επιδόματος για τα έξι άτομα ανέρχεται ετήσια σε 1.913,88€ (318.98€ επίδομα ανά άτομο \times 6 άτομα). Το ποσό των 1.593,24€ που υπολογίζει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία για επίδομα άδειας για τα έξι άτομα υπολείπεται κατά πολύ το ελάχιστο νόμιμο.

Επισημαίνεται σχετικά με τη μειωμένη - Μερική απασχόληση και άδεια «Η καθημερινή απασχόληση με μειωμένο ωράριο καλύπτει τη βασική προϋπόθεση της συνεχούς απασχολήσεως που ορίζει ο Ν. 1346/83 (άρθρο 1) και θεμελιώνει δικαίωμα χορηγήσεως κανονικής άδειας και επιδόματος αδειάς (Ν. 4504/66 άρθρο 3 παραγ. 16) στους εργαζόμενους της περίπτωσης αυτής (ΑΠ 413/80). Οι αποδοχές και το επίδομα αδειάς των εργαζομένων καθορίζονται με βάση τις μειωμένες αποδοχές που λαμβάνουν». Επίσης, η παραγ. 8 του άρθρου 2 του Ν. 2639/98 ορίζει τα εξής: «Οι μερικώς απασχολούμενοι μισθωτοί έχουν δικαίωμα ετήσιας άδειας με αποδοχές και επίδομα αδειάς, με βάση τις αποδοχές που θα ελάμβαναν, εάν εργάζονταν κατά το χρόνο της άδειας τους, για τη διάρκεια της οποίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του Α.Ν. 539/45 και του Ν. 3302/04 όπως αυτές ισχύουν»

Το εργατικό κόστος που υπολογίζει και δηλώνει η συνδιαγωνιζόμενη εταιρεία και ανέρχεται σε 60.697,44€ είναι κατώτερο του ελάχιστου νομίμου, καθώς και οι μηνιαίες αποδοχές που υπολογίζει, αλλά κυρίως οι αποδοχές του επιδόματος άδειας που υπολογίζει είναι κατά πολύ κατώτερες του ελάχιστου νομίμου. Προκύπτει από τα ανωτέρω ότι και οι δυο συνδιαγωνιζόμενες εταιρείες υπολόγισαν το εργατικό κόστος, λαμβάνοντας υπόψη το ημερομίσθιο και όχι το ωρομίσθιο όπως θα έπρεπε. [...]

Έχει κριθεί, λοιπόν, νομολογιακά, ότι ο υπολογισμός των αποδοχών του μερικώς απασχολούμενου δεν διενεργείται βάσει του ημερομισθίου του πλήρως απασχολούμενου στην ίδια εργασία, αλλά βάσει του ωρομισθίου του εργαζομένου στην ίδια εργασία με πλήρη απασχόληση (ΑΠ 1166/2014, ΑΠ 313/2017, ΑΠ 315/2017). Και τούτο επειδή κατά τον νόμο η αμοιβή του

μερικώς απασχολούμενου δεν εξευρίσκεται ως κλάσμα της αμοιβής του πλήρως απασχολούμενου, αλλά με αντιστοίχιση της νόμιμης πλήρους αμοιβής με τις ώρες απασχόλησης που εργάστηκε ο μερικώς απασχολούμενος, δηλ. με βάση το ωρομίσθιο, (βλ. *ad hoc* ΑΕΠΠ 483/2018). Συνεπώς, στις οικονομικές των συναγωνιζόμενων εταιρειών «» και «», το εργατικό κόστος δεν αφορά απασχολούμενους με μερική απασχόληση ως απαιτείται και από την οικεία διακήρυξη, το εργατικό κόστος που δηλώνεται από τις συνδιαγωνιζόμενες εταιρίες με τις υποβαλλόμενες οικονομικές προσφορές, δεν καλύπτει πραγματικά, αλλά πλασματικά το κόστος των αμοιβών και της ασφάλισης του προσωπικού.

Οικονομική προσφορά στην οποία, τα ως άνω κόστη δεν υπολογίζονται όπως απαιτείται από την οικεία διακήρυξη, όπως εν προκειμένω, καταστρατηγεί την, επί ποινή αποκλεισμού, υποχρέωση των υποψηφίων αναδοχών να υποβάλουν οικονομική προσφορά, η οποία να καλύπτει πραγματικά και όχι πλασματικά το κόστος των αμοιβών και της ασφάλισης του προσωπικού. Πρόκειται, επομένως, για περίπτωση παραβίασης της υποχρέωσης των υποψηφίων σε δημόσιους διαγωνισμούς για μη εφαρμογή πολιτικής τιμών κάτω του πραγματικού κόστους, η οποία νοθεύει τον ανταγωνισμό και καθιστά τις οικονομικές προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών απαράδεκτες και απορριπτές [...].

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

«[...] Όσον αφορά, ειδικότερα, στον, η ήδη προσφεύγουσα εταιρεία είχε προβάλει με το από 20-3-2019 υπόμνημά της και επαναλαμβάνει με την προδικαστική προσφυγή της ότι η οικονομική προσφορά του περιλαμβάνει εργατικό κόστος το οποίο υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Συγκεκριμένα, κατά τους ισχυρισμούς της, το εργατικό κόστος που υπολόγισε ο πιο πάνω υποψήφιος ανέρχεται στο ποσό των 61.159,33 ευρώ έναντι του ποσού των 61.599,86 ευρώ στο οποίο ανέρχεται το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος, ο εσφαλμένος δε υπολογισμός του εργατικού κόστους οφείλεται στη μη στρογγυλοποίηση σε δύο δεκαδικά ψηφία του ωρομισθίου με βάση το οποίο υπολογίζονται οι αποδοχές εργαζομένων με μερική απασχόληση και στον υπολογισμό της αναλογίας στην

Αριθμός απόφασης: 634/2019

εργατούρα του επιδόματος αδείας με βάση το ημερομίσθιο αντί του ωρομισθίου (ποσό 0,180 ευρώ αντί 0,216). Στην από 27-3-2019 «Γνωμοδότηση» αναφέρεται ότι ο αναφερόμενος στη στρογγυλοποίηση του ωρομισθίου ισχυρισμός στηρίζεται σε εσφαλμένη εκδοχή, διότι 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 διαμορφώνεται το ημερομίσθιο.

Όσον αφορά στην εταιρεία «.....», η ήδη προσφεύγουσα εταιρεία είχε προβάλει με το 20-3-2019 υπόμνημά της και επαναλαμβάνει με την προδικαστική προσφυγή της ότι η οικονομική προσφορά της υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Συγκεκριμένα, κατά τους ισχυρισμούς της, το εργατικό κόστος που υπολόγισε η εν λόγω διαγωνιζόμενη ανέρχεται στο ποσό των 60.697,44 ευρώ, το οποίο είναι κατώτερο του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, δεδομένου ότι οι μηνιαίες αποδοχές που αυτή υπολογίζει, αλλά κυρίως οι υπολογιζόμενες αποδοχές του επιδόματος αδείας είναι κατά πολύ κατώτερες των ελάχιστων νόμιμων, καθόσον εσφαλμένα υπολογίζει τις μικτές αποδοχές μερικώς απασχολούμενου ως κλάσμα των αποδοχών πλήρως απασχολούμενου, ενώ, ακόμη, κατά τον υπολογισμό λήφθηκε υπόψη το ημερομίσθιο και όχι το ωρομίσθιο.

Το εργατικό κόστος που υπολόγισαν στην οικονομική προσφορά τους οι υποψήφιοι, «.....» και η ήδη προσφεύγουσα εταιρεία «.....» ανέρχεται, αντίστοιχα, στα ποσά των 61.159,33, 60.697,44 και 61.696,81 ευρώ. Εξάλλου, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Διακήρυξης ο καθένας από τους προαναφερόμενους υποψηφίους περιέλαβε στην οικονομική προσφορά του φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού εργατικού κόστους.

Στο άρθρο 38 του ν. 1892/1990, όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «1. ... 9. Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζομένου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. 10. Οι μερικώς απασχολούμενοι μισθωτοί έχουν δικαίωμα ετήσιας αδείας με αποδοχές και επίδομα αδείας, με βάση τις αποδοχές που θα ελάμβαναν εάν

Αριθμός απόφασης: 634/2019

εργάζονταν κατά το χρόνο της αδείας τους, για τη διάρκεια της οποίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 2 του α.ν.539/1945, όπως ισχύει. 11. ...».

Ο, όπως προκύπτει από το περιληφθέν στην οικονομική προσφορά τους φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού εργατικού κόστους σε συνδυασμό με το από 24-3-2019 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων που υπέβαλε, υπολόγισε τις αποδοχές του προσωπικού που προορίζεται να απασχοληθεί με σχέσεις εργασίας μερικής απασχόλησης στο έργο καθαριότητας (1 εργαζόμενος απασχολούμενος 6,5 ώρες ημερησίως και 6 εργαζόμενοι απασχολούμενοι 4,5 ώρες ημερησίως), με βάση τις αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζομένου (κατά τον ορισμό της περ. β της παρ. 2 του άρθρου 38 του ν. 1892/1990). Ειδικότερα, ο, αφού προσδιόρισε το ωρομίσθιο του συγκρίσιμου εργαζομένου και την αναλογία δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, επιδόματος αδείας και αντικατάστασης αδείας στην εργατοώρα, υπολόγισε, ακολούθως, τις αποδοχές του συνόλου των εργαζομένων με βάση τις ώρες απασχόλησης αυτών ημερησίως και για 262 ημέρες συνολικά, με βάση δε τις αποδοχές αυτές υπολόγισε και το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη. Ο προαναφερόμενος υπολογισμός είναι σύμφωνος με τον νόμο, ο δε προβαλλόμενος ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας, ο οποίος αφορά σε εσφαλμένη μη στρογγυλοποίηση σε δύο δεκαδικά ψηφία του υπολογισθέντος ύψους ωρομισθίου και ως εκ τούτου σε υπολογισμό εργατικού κόστους που υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, δεν ευσταθεί, διότι από καμία νομοθετική διάταξη δεν συνάγεται ότι το ωρομίσθιο του συγκρίσιμου εργαζομένου, για τον υπολογισμό των αποδοχών μερικώς απασχολούμενου, στρογγυλοποιείται σε δύο δεκαδικά ψηφία, ώστε κάθε περαιτέρω υπολογισμός να γίνεται με βάση το στρογγυλοποιημένο ωρομίσθιο. Εξάλλου, μία τέτοια εκδοχή δεν συνάδει με τις προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 38 του ν. 1892/1990, καθώς αίρει την προβλεπόμενη από τις διατάξεις αυτές πλήρη αντιστοίχιση του ωρομισθίου του εργαζομένου με πλήρη απασχόληση και του ωρομισθίου του μερικώς απασχολούμενου. Τέλος, λαμβανομένου υπόψη ότι το επίδομα αδείας ανέρχεται και για τους μερικώς απασχολούμενους σε 13

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ημερομίσθια, ως ημερομίσθιο δε θεωρείται το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής, δεν προκύπτει ότι ουπολόγισε στην προσφορά του επίδομα αδείας κατώτερο του νομίμου.

Η εταιρεία «.....». όπως προκύπτει από το φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού εργατικού κόστους σε συνδυασμό με το από 26-3-2019 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων, υπολόγισε το εργατικό κόστος αφού προέβη καταρχήν (με βάση τις εβδομαδιαίες ώρες εργασίας) σε αναγωγή των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο καθαριότητας (1 εργαζόμενος απασχολούμενος 6,5 ώρες ημερησίως και 6 εργαζόμενοι απασχολούμενοι 4,5 ώρες ημερησίως) σε συγκρίσιμους εργαζομένους (πλήρους απασχόλησης). Ακολούθως, με βάση τον πλασματικό αριθμό συγκρίσιμων εργαζομένων και το ημερομίσθιο συγκρίσιμου εργαζομένου προσδιόρισε τις αποδοχές του προσωπικού που θα απασχοληθεί στο έργο μηνιαίως (26 ημέρες πληρωμής) και ετησίως. Και ναι μεν ο προαναφερόμενος υπολογισμός του εργατικού κόστους διενεργήθηκε με βάση το ημερομίσθιο του συγκρίσιμου εργαζομένου, πλην, εφόσον προηγήθηκε η αναγωγή των εργαζομένων σε συγκρίσιμους εργαζομένους με βάση τις ώρες εργασίας τους, συντρέχει η απαιτούμενη από τον νόμο αντιστοίχιση των αποδοχών του συγκρίσιμου εργαζομένου (πλήρως απασχολούμενου) με τις ώρες εργασίας των μερικώς απασχολούμενων στο έργο καθαριότητας. Σε κάθε περίπτωση, εφόσον ουδεμία διάταξη νόμου ούτε η διακήρυξη προσδιορίζει, επακριβώς, τη μέθοδο υπολογισμού του εργατικού κόστους μερικώς απασχολούμενου, δεν δύναται να στοιχειοθετηθεί λόγος αποκλεισμού της προαναφερόμενης εταιρείας η οποία, πάντως, προέβη σε υπολογισμό με βάση όλες τις προβλεπόμενες από τον νόμο παραμέτρους (εβδομαδιαίες ώρες εργασίας συγκρίσιμου εργαζομένου, ώρες εργασίας μερικώς απασχολούμενων, ημερομίσθιο συγκρίσιμου εργαζομένου, ημέρες πληρωμής κ.λπ.). Εξάλλου, ο σχετικός ισχυρισμός της προσφεύγουσας εταιρείας είναι και αόριστος, δεδομένου ότι δεν προσδιορίζεται, επακριβώς, ο λόγος για τον οποίο η συγκεκριμένη μέθοδος υπολογισμού πάσχει, μη αρκούσης της παραπομπής στη νομολογιακή παραδοχή ότι ο υπολογισμός των αποδοχών του μερικώς απασχολούμενου δεν διενεργείται βάσει του ημερομισθίου του πλήρως απασχολούμενου στην ίδια εργασία, αλλά βάσει του

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ωρομισθίου του εργαζομένου στην ίδια εργασία με πλήρη απασχόληση, η οποία (παραδοχή) εδράζεται επί διαφορετικών πραγματικών περιστατικών.

Κατόπιν αυτών, θεωρούμε ότι η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. πρωτ. 2/4-4-2019 απόφαση της Επιτροπής Διαχείρισης της Επιχορήγησης (άρθρο 64 ν. 3900/2010) είναι νόμιμη και η προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «.....» πρέπει να απορριφθεί.»

15.Επειδή η παρεμβαίνουσα στην από 6/5/2019 παρέμβασή της και προς αντίκρουση των ισχυρισμών της υπό εξέταση προσφυγής ισχυρίζεται ότι: «1. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το ωρομίσθιο που χρησιμοποίησα ήτοι 4, 356 ευρώ ανά ώρα θα έπρεπε να στρογγυλοποιηθεί σε δύο δεκαδικά ψηφία, δηλ. 4,36 ευρώ ανά ώρα και κατ' επέκταση είναι δήθεν εσφαλμένως υπολογισμένη η προσφορά μου, η οποία μετά τις στρογγυλοποιήσεις θα έπρεπε δήθεν να ανέλθει σε 61.599, 86 ευρώ αντί για 61.159, 33 ευρώ που υπολόγισα εγώ.

2. Επί του συγκεκριμένου ζητήματος, το οποίο ηεπανέφερε με την προδικαστική προσφυγή της, η Αναθέτουσα Αρχή, δια της από 28-3-2019 γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, έχει ήδη αποφανθεί επί του από 20.3.2019 υπομνήματος της, αναφέροντας ότι: [...].

3. Η παραπάνω γνωμοδότηση της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, εγκρίθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή, δια της προσβαλλόμενης απόφασής της, αφού ελήφθησαν υπόψη και οι σχετικές διευκρινίσεις, τις οποίες έθεσα υπόψη της Αναθέτουσας Αρχής επί του ιδίου ζητήματος, ήτοι ότι: [...]

4. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι ορθώς έλαβα υπόψη μου το ωρομίσθιο σε 4,356 ευρώ, καθόσον ο υπολογισμός των αποδοχών γίνεται επί του ημερομίσθιου και όχι επί του ωρομίσθιου που αναφέρουμε ως βάση υπολογισμού, όπως επικαλείται η εταιρεία Στην ΕΓΣΣΕ, στο έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας και στο σύστημα ΕΡΓΑΝΗ συμπληρώνεται και στρογγυλοποιείται σε 2 δεκαδικά ψηφία το ωρομίσθιο και το ημερομίσθιο, αλλά μόνο εφόσον αποτελεί τον τελικό υπολογισμό.

Αριθμός απόφασης: 634/2019

Στον επισυναπτόμενο πίνακα προσωπικού που καταθέτει η εταιρεία φαίνεται ότι το ωρομίσθιο είναι 4,36 το οποίο είναι η στρογγυλοποίηση του $29,04 \cdot 0,15 = 4,356$, όμως οι ενδιάμεσοι υπολογισμοί για να εξάγουμε το ημερομίσθιο ή τον μισθό δεν γίνονται πολλαπλασιάζοντας το 4,36 με τις ώρες, αλλά το $29,04 \cdot 0,15$ ώρες εργατοτεχνίτη. Αυτό φαίνεται αν γίνουν οι υπολογισμοί δηλαδή: $365 \text{ ημερες ετησίως} / 12 \text{ μήνες} / 7 \text{ ημερες} = 4,345$ εβδομάδες ανά μήνα.

Έτσι, ορθώς έγινε ο υπολογισμός της προσφοράς μου ως εξής, όπως έχω ήδη επαναλάβει σε σχετικό απαντητικό υπόμνημά μου προς την Αναθέτουσα Αρχή:

A) Για κάθε καθαρίστρια 4,5 ώρες/ημέρα: $29,04\text{€ ημερομίσθιο} \cdot 6 \text{ ημέρες} / 40 \text{ ώρες} \cdot 4,5 \text{ ώρες/ημ.} = 19,60\text{€ ημερομίσθιο}$

B) Για κάθε καθαρίστρια 6,5 ώρες/ημέρα: $29,04\text{€ ημερομίσθιο} \cdot 6 \text{ ημέρες} / 40 \text{ ώρες} \cdot 6,5 \text{ ώρες/ημ.} = 28,31\text{€ ημερομίσθιο}$

Οπότε, τα συνολικά ημερομίσθια για όλους τους καθαριστές θα είναι: $19,60\text{€} \cdot 6 \text{ άτομα} + 28,31\text{€} \cdot 1 \text{ άτομο} = 117,60 + 28,31 = 145,91\text{€ ημερησίως}$
Εγώ στην προσφορά μου έχω υπολογίσει $33,5 \text{ ώρες} \cdot 4,356\text{€} = 145,92\text{€}$ για ημερομίσθια το οποίο υπερκαλύπτει τα ελάχιστα νόμιμα ημερομίσθια ανά ημέρα. Αντίθετα αν οι υπολογισμοί γίνονταν με το 4,36 (όπως ισχυρίζεται η) τα ημερομίσθια θα υπολογίζονταν εσφαλμένα ως εξής: $4,36 \cdot 33,5 = 146,06\text{€}$, δηλαδή κατά πολύ παραπάνω στο σύνολο των ημερών ετησίως και μετέπειτα σε όλους τους υπολογισμούς.

Σημειώνεται ότι στους ΠΙΝΑΚΕΣ στο ΕΡΓΑΝΗ και στις συμβάσεις χρησιμοποιούμε ημερομίσθιο απασχολούμενου και όχι ωρομίσθιο.

Επομένως, στρογγυλοποίηση γίνεται στο ημερομίσθιο και στον μισθό και όχι στο ωρομίσθιο γιατί η βάση υπολογισμού είναι « $29,04$ (ημερομίσθιο) $\cdot 0,15$ \cdot ώρες εργατοτεχνίτη».

Η Αναθέτουσα Αρχή αποδέχτηκε τους παραπάνω υπολογισμούς μου που στηρίζονται στην εργατική νομοθεσία όπως καταδεικνύεται από τα σχετικά συνημμένα και τους αναλυτικούς υπολογισμούς στους οποίους έχω προβεί και επομένως δεν φαίνεται να υφίσταται οποιοδήποτε σφάλμα στον υπολογισμό του εργοδοτικού κόστους που απαιτείται για την εκτέλεση του έργου, όπως

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ορθώς και αιτιολογημένα έκρινε η Αναθέτουσα Αρχή μετά από εκτίμηση όλων ανωτέρω στοιχείων.

Σε κάθε περίπτωση:

Για το άτομο α/α 2 του πίνακα που καταθέτει η εταιρείαέχει εβδομαδιαίες ώρες 33,5

Οπότε $33,5 \text{ ώρες εβδομαδιαίως} * 4,345 \text{εβδομαδες} * 4,356\text{€} = 634,05\text{€}$ και η εταιρείαδηλώνει 632,44 άρα ακόμα λιγότερο και από τις νόμιμες αποδοχές κάνοντας του υπολογισμούς με το 4,356 και φυσικά όχι με το 4,36

Για το άτομο α/α 4 είναι $22,5 \text{εβδομαδιαία} * 4,345 \text{εβδομαδες} * 4,356\text{€} = 425,85\text{€}$ και η εταιρείαδηλώνει 424,77 άρα ακόμα λιγότερο και από τις νόμιμες αποδοχές κάνοντας του υπολογισμούς με το 4,356 και φυσικά όχι με το 4,36

5. Ως προς τους ισχυρισμούς της εταιρείας σχετικά με το επίδομα αδείας, ο υπολογισμός της εταιρείας μας είναι και πάλι ορθός σύμφωνα με το Δ.Ε.Ν Τόμος 74/2018 Τεύχος 1727 σελ. 205 «Όσον αφορά το επίδομα αδείας αυτό ακολουθεί τις αποδοχές αδείας μέχρι του 1Α του μισθού για όσους αμείβονται με μισθό ή μέχρι των 13 ημερομισθίων για όσους αμείβονται με ημερομίσθιο, ως " ημερομισθίου" νοουμένου του 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής δηλαδή αντιστοιχούντος στις 6,66 ώρες», δηλαδή χωρίς την προσαύξηση του Σαββάτου.

Επομένως, και βάσει των παραπάνω, ο υπολογισμός του επιδόματος αδείας για το σύνολο των ωρών του έτους θα ήταν:

$13 \text{ημέρες} \chi (\text{σύνολο εβδομαδιαίων αποδοχών}) / 6 \text{ άρα}$

$13 \text{ημέρες} \chi (145,91\text{€ ημερομίσθια} \chi 5 \text{ ημέρες εργασίας}) / 6 = 1580,69\text{€}$
για το σύνολο ωρών του έτους.

Η εταιρεία μας υπολογίζει : $13 \chi 29,04 / 8 \chi 33,5 \text{ώρες} = 1580,87\text{€}$ με αποτέλεσμα να υπερκαλύπτει το νόμιμο συνολικό ετήσιο επίδομα αδείας».

16. 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 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 άρθ. 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)».

17. 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 απαράβατους 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 [...]».

18. 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 ».

19. 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.[...].».

20. 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.»

21. 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.»

22. 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».

23. 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 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».

24. 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».

25. 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

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής [...] 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 [...]».

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4172/2013 «Διατάξεις για τον κατώτατο μισθό», όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο πρώτο υποπαρ. ΙΑ.6 περ.2 του ν. 4254/2014: «1. α. Έπειτα από διαβούλευση, που διεξάγεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα, ορίζεται ο νομοθετημένος κατώτατος μισθός και το νομοθετημένο κατώτατο ημερομίσθιο, για πλήρη απασχόληση, για τους υπαλλήλους και εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, των οποίων η αμοιβή δεν ρυθμίζεται από συλλογική σύμβαση εργασίας και ως τέτοιος νοείται μία μοναδική αξία (ποσό) αναφοράς. β. Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης, υπολειπόμενες από το νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο ή της αντίστοιχης προκύπτουσας αναλογίας για τις συμβάσεις μερικής απασχόλησης. [...] 3. Το ύψος του νομοθετημένου κατώτατου μισθού και νομοθετημένου ημερομισθίου θα πρέπει να καθορίζεται λαμβάνοντας υπόψη την κατάσταση της ελληνικής οικονομίας και τις προοπτικές της για ανάπτυξη από την άποψη της παραγωγικότητας, των τιμών, και της ανταγωνιστικότητας, της απασχόλησης, του ποσοστού της ανεργίας, των εισοδημάτων και μισθών.».

27. Επειδή, σύμφωνα με την υπ' αριθμό οικ. 4241/127/2019 (ΦΕΚ 173/Β/30-1-2019) Υπουργική Απόφαση: «Τον καθορισμό, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 του ν. 4172/2013 (Α' 167), όπως ισχύει, του νόμιμου κατώτατου μισθού και του νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου, για πλήρη

Αριθμός απόφασης: 634/2019

απασχόληση, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση, ως εξής:

α) Για τους υπαλλήλους ο κατώτατος μισθός ορίζεται στα εξακόσια πενήντα ευρώ (650,00 €).

β) Για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται στα είκοσι εννέα ευρώ και τέσσερα λεπτά (29,04 €).

Η απόφαση αυτή ισχύει από 1 Φεβρουαρίου 2019».

28. Επειδή σύμφωνα τη διάταξη του άρθρου 10 του ν. 3514/1928, ο οποίος κωδικοποιήθηκε με το από 8/13.12.1928 π.δ., όπως το άρθρο αυτό τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με το άρθρο 7 του ν. 4558/1930 και αντικαταστάθηκε με το άρθρο 1 του ν.δ. 2655/1953, «ιδιωτικός υπάλληλος κατά την έννοια του παρόντος νόμου θεωρείται παν πρόσωπο κατά κύριον επάγγελμα ασχολούμενον επ' αντιμισθία, ανεξαρτήτως τρόπου πληρωμής, εις υπηρεσίαν ιδιωτικού καταστήματος, γραφείου ή εν γένει επιχειρήσεως ή οιασδήποτε εργασίας και παρέχον εργασίαν αποκλειστικής ή κατά κύριον χαρακτήρα μη σωματικής. Δεν θεωρούνται ιδιωτικοί υπάλληλοι οι υπηρέται πάσης κατηγορίας, καθώς και παν εν γένει πρόσωπον, το οποίον χρησιμοποιείται εν τη παραγωγή αμέσως ως βιομηχανικός, βιοτεχνικός, μεταλλευτικός ή γεωργικός εργάτης ή ως βοηθός ή μαθητευόμενος των εν λόγω κατηγοριών ή παρέχει υπηρετικάς εν γένει υπηρεσίας». Σύμφωνα με παγία νομολογία, κατά την έννοια των διατάξεων αυτών, η διάκριση του μισθωτού ως εργάτη ή υπαλλήλου εξαρτάται από το είδος την φύση και την μορφή της παρεχόμενης εργασίας, δηλαδή, από στοιχεία καθαρώς αντικειμενικά τα οποία συγκροτούν το ουσιαστικό κριτήριο διάκρισης, και όχι από τον περιεχόμενο στη σύμβαση χαρακτηρισμό αυτού ή τον τρόπο της αμοιβής του. Εργασία δε εργάτη θεωρείται εκείνη που προέρχεται αποκλειστικά ή κατά κύριο λόγο από την καταβολή σωματικής ενέργειας, εργάτης δε είναι εκείνος του οποίου η εργασία συνίσταται, αποκλειστικά ή κατά κύριο λόγο, στη χρησιμοποίηση των σωματικών του δυνάμεων. Ενώ όταν η εργασία είναι προϊόν πνευματικής καταβολής, τότε και εφόσον ο εργαζόμενος έχει την κατάρτιση και εμπειρία θεωρητική μόρφωση και κατάρτιση για την εκτέλεση της συγκεκριμένης εργασίας που απαιτείται γι`

Αριθμός απόφασης: 634/2019

αυτήν και την εκτελεί με υπευθυνότητα και αναλαμβάνει πρωτοβουλίες με ανάληψη ευθύνης κατά την εκτέλεσή της, θεωρείται εργασία υπαλλήλου και εκείνοι που την ασκούν ανήκουν στην κατηγορία των ιδιωτικών υπαλλήλων. Έτσι, για τον χαρακτηρισμό προσώπου ως υπαλλήλου, απαιτείται και εξειδικευμένη εμπειρία, θεωρητική μόρφωση και ιδίως η ανάπτυξη πρωτοβουλίας και ανάληψη ευθύνης κατά την εκτέλεση της εργασίας, διότι μόνο όταν συντρέχουν αυτά τα στοιχεία κατά την εκτέλεση της εργασίας το πνευματικό στοιχείο υπερτερεί του σωματικού. Ειδικότερα, για τον χαρακτηρισμό ως ιδιωτικών υπαλλήλων των απασχολούμενων στη βιομηχανική παραγωγή, δεν αρκεί η άσκηση στο χειρισμό και στη ρύθμιση των μηχανικών μέσων με τα οποία, λόγω της αλματώδους τεχνολογικής προόδου, αναπληρώνεται η καταβολή μυϊκής δυνάμεως, αλλά απαιτείται εξειδικευμένη εμπειρία και, ιδίως, η ανάπτυξη πρωτοβουλίας και ανάληψη ευθύνης κατά την εκτέλεση της εργασίας, διότι μόνο όταν συντρέχουν αυτά τα στοιχεία κατά την εκτέλεση της εργασίας, το πνευματικό στοιχείο υπερτερεί του σωματικού (ΑΠ 596/1996 *ΕΕργΔ* 1996, σελ. 919, ΜΠρΠατρ 915/2000 *ΕΕργΔ* 2001, σελ. 114, ΕφΘεσ/νίκης 1577/2003 *ΑΡΜ* 2003, σελ. 1141, ΑΠ 1437/2004, ΑΠ 637/2005, ΜΠρΘεσ/νίκης 15289/2007 *ΕΕργΔ* 2008, σελ. 781, ΜΠρΣαμ 262/2008 και εκεί αναφερόμενη νομολογία, ΑΠ 90/2009 *ΔΕΕ* 2009, σελ. 1391, ΑΠ 1405/2014, 90/2009, ΕφΘεσ/νίκης 1512/2015 *ΑΡΜ* 2015, σελ. 2113, ΕιρΝ.Ιωνίας 303/2015, *ΔΕΕ* 2016 σελ. 1121, ΑΠ 1266/2017). Συνεπώς, έχει *ad hoc* κριθεί ότι εργαζόμενη/-ος υπό την ιδιότητα καθαρίστριας/ή έχει την ιδιότητα εργάτριας/-η (ΑΠ 464/2014, ΑΠ 284/1996), δεδομένου ότι κατά την εκτέλεση της συγκεκριμένης εργασίας υπερτερεί η καταβολή σωματικής ενέργειας και η χρησιμοποίηση σωματικών δυνάμεων, ενώ εξάλλου η συγκεκριμένη εργασία καταφανώς εντάσσεται στις υπηρετικές εν γένει εργασίες κατά την έννοια του παραπάνω νόμου.

29. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 3 παρ. 3 «Χρονικά Όρια Εργασίας» της ΕΓΣΣΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975: «3. *Ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας, ισχύοντα ή συμβατικώς εφαρμοζόμενα, ελάσσονα των 45 ωρών, δεν θίγονται διά της παρούσης Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας. Η εφαρμογή όμως εις τας περιπτώσεις ταύτας, συστήματος*

εβδομαδιαίας εργασίας πέντε (5) ημερών, διέπεται υπό των διατάξεων της παρούσης.» Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΣΕ : « 1. Προκειμένου των επί μισθώ αμειβομένων μισθωτών, δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των, τα 6/25 του συμπεφωνημένου ή νόμιμου μισθού διαιρούνται δια του αριθμού 40. Δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των επί ημερομισθίω αμειβομένων μισθωτών, το ποσόν των 6 πλήρων (συμπεφωνημένων ή νομίμων) ημερομισθίων, διαιρείται ομοίως δια του αριθμού 40....».

30. 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 5νθήμερο –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: καθαρισμού κτιρίων και χώρων γενικά, και που έχουν τις παρακάτω ειδικότητες:γ. Βοηθητικό - τεχνικό προσωπικό (προσωπικό καθαριότητας - εισπράκτορες - αποθηκάριοι - κλητήρες - διανομείς)». Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 4 «Εβδομάδα 5 ημερών» : « Καθιερώνεται για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, δώρου ημερησίας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας....». Σύμφωνα δε με το άρθ. 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.»

31. Επειδή σύμφωνα με το Α.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 υπόχρη 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 υπόχρη 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 αδείας, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. [...]

Άρθρον 3

1. Κατά την διάρκεια της αδείας ο μισθωτός δικαιούται, των συνηθών αποδοχών, των θα εδικαιούτο εάν απησχολείτο παρά τη υποκειμένη επιχειρήσει κατά τον αντίστοιχον χρόνον ή των αποδοχών των τυχόν δια την περίπτωσιν 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.) (πλην της τυχόν παρεχομένης κατοικίας). [...]

Άρθρον 5

4. Σε περίπτωση λύσης της σχέσης εργασίας με οποιοδήποτε τρόπο η λήξης της εποχιακής απασχόλησης προτού συμπληρωθεί δωδεκάμηνο στη σχέση εργασίας. Οι μισθωτοί δικαιούνται από τον εργοδότη τους δυο (2)

ημερομίσθια 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 προηγούμενων εδαφίων, προκειμένου για μισθωτούς που παρέχουν εργασία εκ περιτροπής ή διαλείπουσα ως μήνας λογίζονται είκοσι πέντε (25) ημέρες απασχόληση.».

32. 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.».

32. Επειδή στο άρθ. 3 παρ. 16 του ν. 4504/1966 ορίζεται ότι «Οι επί σχεσει εργασίας του ιδιωτικού δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιοδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "επιδόματος αδειας" ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του Α.Ν. 539/1954 ή άλλων διατάξεων καθοριζομένων 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. [...]»

33. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 38 «Μερική απασχόληση» του ν. 1892/1990 (ΦΕΚ-101 Α') όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει με το άρθ. 2 του ν.

3846/2010 «Για τον εκσυγχρονισμό και την ανάπτυξη και άλλες διατάξεις», ορίζονται τα εξής: «1. Κατά την κατάρτιση της σύμβασης εργασίας ή κατά τη διάρκειά της ο εργοδότης και ο μισθωτός μπορούν με έγγραφη ατομική σύμβαση να συμφωνήσουν, ημερήσια ή εβδομαδιαία ή δεκαπενθήμερη ή μηνιαία εργασία, για ορισμένο ή αόριστο χρόνο, η οποία θα είναι μικρότερης διάρκειας από την κανονική (μερική απασχόληση). 2. Για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου νοείται ως:

α) «εργαζόμενος μερικής απασχόλησης», κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, του οποίου οι ώρες εργασίας, υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, δεκαπενθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση,

β) «συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση», 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. Όταν στην επιχείρηση δεν υπάρχει συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση, η σύγκριση γίνεται με αναφορά στη συλλογική ρύθμιση στην οποία θα υπαγόταν ο εργαζόμενος αν είχε προσληφθεί με πλήρη απασχόληση. Οι εργαζόμενοι με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης δεν επιτρέπεται να αντιμετωπίζονται δυσμενώς σε σχέση με τους συγκρίσιμους εργαζόμενους με κανονική απασχόληση, εκτός εάν συντρέχουν αντικειμενικοί λόγοι οι οποίοι τη δικαιολογούν, όπως η διαφοροποίηση στο ωράριο εργασίας.7. Αν η μερική απασχόληση έχει καθοριστεί με ημερήσιο ωράριο μικρότερης διάρκειας από το κανονικό, η παροχή της συμφωνημένης εργασίας των μερικώς απασχολούμενων πρέπει να είναι συνεχόμενη και να παρέχεται μία φορά την ημέρα. ... 9. Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζομένου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. 10. Οι μερικώς απασχολούμενοι μισθωτοί έχουν δικαίωμα ετήσιας άδειας με αποδοχές και επίδομα αδείας, με βάση τις αποδοχές που θα ελάμβαναν εάν εργάζονταν κατά το χρόνο της αδείας τους, για τη διάρκεια της οποίας εφαρμόζονται

Αριθμός απόφασης: 634/2019

αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 2 του α.ν.539/1945, όπως ισχύει. ...17. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται για τους μερικώς απασχολούμενους όλες οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.»

34. Επειδή σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το Ν. 133/75, λαμβανομένου υπ' όψιν και της καθιέρωσης της 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

Αριθμός απόφασης: 634/2019

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 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 εργαζόμενου 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

Αριθμός απόφασης: 634/2019

για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5) η δε ισχύς της αρχίζει από 1-1-2004 (άρθρο 8 αυτής).» Επιπλέον 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 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. »

35. 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)».

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 προέβλεπε την αντικατάσταση της δραχμής από το ευρώ, συναφώς δε, στο άρθρο 2 αυτού, τιτλοφορούμενο

Αριθμός απόφασης: 634/2019

«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 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 από 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'

Αριθμός απόφασης: 634/2019

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

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

«ΑΡΘΡΟ 2. ΤΥΠΟΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ [...]

Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο .pdf.

Εφόσον, η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. [...]

ΑΡΘΡΟ 6. ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ - ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ

1. Η οικονομική προσφορά των Υποψηφίων Αναδόχων θα δοθεί μέσω του ηλεκτρονικού συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Οι υποψήφιοι πρέπει να υποβάλλουν ηλεκτρονικά οικονομική προσφορά για την υλοποίηση του συνόλου των υπηρεσιών του παρόντος Διαγωνισμού, η οποία θα αποτελεί και τη συνολική αμοιβή του Αναδόχου.

2. Οι ενδιαφερόμενοι οφείλουν να αναφέρουν στην οικονομική προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής:

Αριθμός απόφασης: 634/2019

- i. τον αριθμό των εργαζομένων.
- ii. τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.
- iii. τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι.
- iv. το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.
- v. το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.
- vi. τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.

Τα στοιχεία αυτά, οι ως άνω ενδιαφερόμενοι πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να τα εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους. Ακόμη στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ του Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επίσης πρέπει να υπολογίζουν τις δαπάνες δημοσίευσης της διακήρυξης που υποχρεούνται να καταβάλουν εφόσον ανακηρυχθούν ανάδοχοι. Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην προσφορά τους αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι.

3. Όλες οι τιμές πρέπει να εκφράζονται σε ευρώ. Οι τιμές που θα υποβληθούν πρέπει να είναι τελικές, μετά από οποιαδήποτε έκπτωση ή μείωση. Στις τιμές θα περιλαμβάνονται οι τυχόν υπέρ τρίτων κρατήσεις, καθώς και άλλη επιβάρυνση, πλην Φ.Π.Α.

Επισημαίνεται ότι, το εκάστοτε ποσοστό ΦΠΑ επί τοις εκατό των ανωτέρω τιμών θα υπολογίζεται αυτόματα από το Σύστημα για την προσφορά που θα δοθεί μέσω αυτού.

Προσφορές που δεν δίνουν τιμές σε ευρώ ή που καθορίζουν σχέση ευρώ προς ξένο νόμισμα απορρίπτονται ως απαράδεκτες. Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Αριθμός απόφασης: 634/2019

4. Σε περίπτωση μη αναγραφής εύλογης τιμής σε υποχρεωτικό πεδίο τιμών, όπως ορίζουν οι διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 8 8/Α'/18-04-2013), ήτοι στο πεδίο «Διοικητικό Κόστος» ή «Κόστος αναλωσίμων» ή «Εργολαβικό Κέρδος», τότε η Οικονομική Προσφορά του Υποψηφίου απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

5. Περαιτέρω, για λόγους πληρέστερης τεκμηρίωσης των οικονομικών στοιχείων της προσφοράς, ο Υποψήφιος Ανάδοχος καλείται να υποβάλει ηλεκτρονικά, με την ένδειξη «ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» που παρατίθεται κατωτέρω ως υπόδειγμα σε ξεχωριστό ηλεκτρονικό φάκελο, φέροντα ψηφιακή υπογραφή.

Τόσο ο παραπάνω πίνακας όσο και οποιοδήποτε άλλο στοιχείο τυχόν συνοδεύει την «Οικονομική Προσφορά» του Υποψηφίου πρέπει να υποβληθούν σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 15 της ΥΑ 59602/215/2 -6-2017 (Β' 1924). Υπόδειγμα πίνακα:

ΑΡΙΘΜΟΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ	
ΗΜΕΡΕΣ ΚΑΙ ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ	
ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΑ ΑΝΘΡΩΠΟΩΡΑ ΓΙΑ ΑΝΤΙΜΕΤΩΠΙΣΗ ΤΥΧΟΝ ΕΚΤΑΚΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ	
ΣΥΛΛΟΓΙΚΗ ΣΥΜΒΑΣΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ	
ΤΕΤΡΑΓΩΝΙΚΑ ΜΕΤΡΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ	
ΥΨΟΣ ΤΟΥ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΕΝΟΥ ΠΟΣΟΥ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΝΟΜΙΜΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΩΝ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ	ΕΤΗΣΙΩΣ
ΥΨΟΣ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΩΝ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΣΤΟΝ ΠΑΡΟΝΤΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ	
ΚΟΣΤΟΣ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΗΣ ΚΑΛΥΨΗΣ	
ΚΟΣΤΟΣ ΧΡΗΣΙΜΟΠΟΙΟΥΜΕΝΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ	
ΚΟΣΤΟΣ ΑΓΟΡΑΣ ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΑΝΑΛΩΣΙΜΩΝ	
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ	

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ΔΑΠΑΝΕΣ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗΣ	
ΕΡΓΟΛΑΒΙΚΟ ΚΕΡΔΟΣ	
ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΑΜΟΙΒΗ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	
ΦΠΑ 24%	
ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΑΜΟΙΒΗ ΜΕ ΦΠΑ - ΤΕΛΙΚΗ ΑΜΟΙΒΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ	

Τα παραπάνω στοιχεία πρέπει να δηλώνονται στον προαναφερθέντα πίνακα «Ανάλυση Οικονομικής Προσφοράς», με ποινή αποκλεισμού, όπως προβλέπει το άρθρο 6 8 του Ν.3863/2010 (Α' 115), όπως έχει τροποποιηθεί με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (Α' 8 8).

Σε περίπτωση διάστασης μεταξύ των στοιχείων κόστους της Οικονομικής Προσφοράς που δηλώνονται εντός του Συστήματος και εκείνων του πίνακα «Ανάλυσης Οικονομικής Προσφοράς» ισχύουν τα δηλωθέντα εντός του Συστήματος στοιχεία της Οικονομικής Προσφοράς.

Στην Οικονομική τους Προσφορά οι Υποψήφιοι θα λάβουν υπόψη τους όλες τις δαπάνες για τις αμοιβές του προσωπικού τους, το κόστος ανά ανθρωπόωρα για την αντιμετώπιση τυχόν έκτακτων αναγκών, το κόστος του χρησιμοποιούμενου εξοπλισμού, το κόστος αγοράς των απαιτούμενων υλικών - αναλωσίμων (απορρυπαντικών, σακουλών απορριμμάτων, λοιπών αναλωσίμων), φόρους, εργοδοτικές εισφορές, τέλη, νόμιμες κρατήσεις, κόστος ασφαλιστικής κάλυψης και λοιπά κόστη, με τα οποία τυχόν βαρύνεται ο Ανάδοχος, καθώς και οποιαδήποτε άλλη δαπάνη (γενικά έξοδα - λειτουργικά έξοδα) και το εργολαβικό τους κέρδος.

Στην οικονομική προσφορά θα γίνεται αναλυτικός υπολογισμός του ποσού που αναλογεί στις πάσης φύσεως αποδοχές των εργαζομένων, βάσει της κατηγορίας, στην οποία ανήκουν (άνω ή κάτω των 25 ετών), και των λοιπών στοιχείων που καθορίζουν κατά νόμο το ύψος των κατώτατων αποδοχών τους (επιδόματα κ.λ.π.) τόσο με αναγωγή στο κόστος απασχόλησης ενός προσώπου για μία ώρα όσο και συνολικά.

Η Υπηρεσία ουδεμία ευθύνη έχει έναντι του αναδόχου, των εργαζομένων σε αυτόν, των προμηθευτών του ή τρίτων πέραν του ποσού που

Αριθμός απόφασης: 634/2019

θα καθορισθεί να καταβάλλεται στον ανάδοχο μηνιαίως βάσει της σχετικής συμβάσεως που θα υπογραφεί.

6. Η Οικονομική Προσφορά θεωρείται ότι είναι πλήρης εφόσον κατατίθεται σε χωριστό ηλεκτρονικό φάκελο και με την ένδειξη «ΦΥΛΛΟ ΜΕΘΟΔΟΛΟΓΙΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ» ο ακριβής υπολογισμός της εργατικής δαπάνης για 12 μήνες βάσει της ισχύουσας Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, όπου θα αναγράφονται οι αποδοχές για 12 μήνες, αποδοχές δώρων, επιδομάτων, αναπλήρωσης άδειας, εργοδοτικές και κάθε άλλη υποχρεωτική εισφορά.

7. Οικονομική προσφορά, που είναι ελλιπής ή αόριστη, απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Διατύπωση σχολίων ή αιρέσεων ή όρων στην Οικονομική Προσφορά ή επιφυλάξεων επ' αυτής, θα θεωρηθούν ως επιφυλάξεις επί των όρων του Διαγωνισμού και οδηγούν στην απόρριψη της Οικονομικής Προσφοράς του υποψηφίου, που τις διατυπώνει.

Η συνολική αμοιβή (τιμή χωρίς ΦΠΑ), η οποία θα εξαχθεί ηλεκτρονικά από το Σύστημα και αντιστοιχεί στο επί του πίνακα άθροισμα των γινομένων όλων των οικονομικών στοιχείων, θα ληφθεί υπόψη για τη σύγκριση και αξιολόγηση των Οικονομικών Προσφορών. Οι τιμές της Οικονομικής Προσφοράς, που θα δοθούν από τους Υποψηφίους, αποτελούν την πλήρη αποζημίωσή τους για την υλοποίηση των υπηρεσιών, που αναφέρονται στην παρούσα, και δεν θα υπερβαίνουν το όριο του προϋπολογισμού που αναφέρεται στο άρθρο 8 της παρούσας.

8. Η προσφερόμενη τιμή δίδεται σε ΕΥΡΩ και θα αφορά την εκτέλεση των εργασιών για ένα [1] έτος.

9. Η οικονομική προσφορά που θα καταθέσουν οι υποψήφιοι θα έχει υπολογισθεί βάσει των όσων προβλέπει η ισχύουσα εργατική νομοθεσία.

Η προσφερόμενη τιμή θα πρέπει να έχει υπολογισθεί σύμφωνα με την ΠΥΣ 6/2012 (Α'38) που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 1 παρ. 6 Ν. 4046/2012 (Α' 28) και τους κανόνες της εργατικής νομοθεσίας.

Για τον υπολογισμό του ετήσιου κόστους καθαρισμού πρέπει να ληφθούν υπόψη και να περιλαμβάνονται στην οικονομική προσφορά η

παρακράτηση φόρου εισοδήματος ύψους 8% και η εφάπαξ (κατά την πρώτη πληρωμή του Αναδόχου) παρακράτηση ποσοστού 0,06% επί της συνολικής καθαρής συμβατικής αξίας της υπηρεσίας (χωρίς το Φ.Π.Α.) υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων και 0,06% υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών.

10. Σε περίπτωση που οι προσφερόμενες τιμές από τους υποψηφίους αναδόχους είναι ασυνήθιστα χαμηλές, η Επιτροπή, πριν διατυπώσει πρόταση κατακύρωσης στην Υπηρεσία, διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους συμμετέχοντες οικονομικά ή άλλα στοιχεία, απαραίτητα για την τεκμηρίωση των προσφερόμενων τιμών, πριν προχωρήσουν σε απόρριψη της προσφοράς, όπως προβλέπει ο νόμος.

11. Οι τιμές των προσφορών δεν υπόκεινται σε μεταβολή κατά τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς ούτε κατά τη διάρκεια τυχόν παρατάσεών της.

12. Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ή δεν δίδεται ενιαία τιμή για ολόκληρη την παροχή, η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, με απόφαση της Επιτροπής του αρ.64, ύστερα από γνωμοδότηση της Επιτροπής αξιολόγησης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού.

13. Προσφορά που θέτει όρο αναπροσαρμογής απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

14. Προσφορά που περιέχει τιμή σε συνάλλαγμα ή με ρήτρα συναλλάγματος απορρίπτεται ως απαράδεκτη. [...]

ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ

ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

Αντικείμενο του παρόντος διαγωνισμού είναι η ανάδειξη αναδόχου, ο οποίος θα αναλάβει για ένα (1) έτος την καθαριότητα όλων των υπογείων, των γραφείων, των αιθουσών, των χώρων παρκινγκ και όλων των κοινόχρηστων χώρων του κτιρίου των Διοικητικών Δικαστηρίων Θεσσαλονίκης. [...]

ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ [...]

(6) Ο αριθμός των ατόμων που θα απασχολούνται υποχρεωτικώς καθημερινά, για την υλοποίηση του προγράμματος καθαρισμού, όπως αυτό περιγράφεται ανωτέρω είναι επτά (7) τουλάχιστον. Αριθμός κάτω των επτά (7)

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ατόμων, καθιστά την προσφορά τεχνικώς απαράδεκτη. Τονίζεται ότι ένα (1) από τα άτομα που θα εργασθούν για την καθαριότητα του κτιρίου των Διοικητικών Δικαστηρίων Θεσσαλονίκης πρέπει απαραίτητως να εργάζεται συνεχώς από τις 8:00' έως και τις 14:30' και θα φροντίζει, κατά τις ώρες λειτουργίας των υπηρεσιών, για την εξασφάλιση της καθαριότητας κυρίως των χώρων υγιεινής του κτιρίου καθώς και των κοινοχρήστων χώρων, των αιθουσών συνεδριάσεων και βιβλιοθηκών και όπου αλλού υπάρχει ανάγκη καθ' υπόδειξη των ασκούντων καθήκοντα Προϊσταμένων Διευθύνσεων Γραμματείας. Επίσης, θα εξασφαλίζει τον εφοδιασμό των τουαλετών με τα απαραίτητα αναλώσιμα [χαρτί υγείας, σαπούνι, σακούλες απορριμμάτων κλπ], την αποκομιδή των απορριμμάτων και τον καθαρισμό των ειδών υγιεινής όταν κρίνεται αναγκαίο και θα μεριμνά για την αντιμετώπιση οποιουδήποτε άλλου περιστατικού ή κατάστασης, κατά την οποία απαιτείται η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας. Το υπόλοιπο συνεργείο των έξι (6) τουλάχιστον ατόμων θα εργάζεται καθημερινά από τις 14:30' έως και τις 19:00' εκτός αν οι απαιτούμενες εργασίες καθαρισμού επιβάλουν την περαιτέρω παραμονή του συνεργείου [...]».

38. 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).

39. 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

Αριθμός απόφασης: 634/2019

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).

40. 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).

41. Επειδή η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους (Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, Β΄ Έκδοση, Εκδόσεις ΣΑΚΚΟΥΛΑ, 2017, σελ. 195 επ.). Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή 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 διαγωνιζόμενων (βλ. ΣΤΕ 194/2011).

42. 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).

43. 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 διακήρυξης 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).

44. 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.

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

46. 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).

47. 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).

48. 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 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).

49. 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

Αριθμός απόφασης: 634/2019

διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. ΔΕΦΑΘ 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕΦΑΘ 427/2011, 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 απορριπτέα οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος τούτο προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.). (πρβλ. Ε.Α. Σ.Τ.Ε. 198.187/2013, 1272, 986, /2010, 1259, 1255, 1069/2009, 1344/2008, 1090/2006).

50. Επειδή η προσφεύγουσα με τον υπ' αριθμόν Β λόγο της προσφυγής της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την οικονομική προσφορά της δεύτερης κατά σειρά μειοδοσίας εταιρείας με την επωνυμία «.....», καθώς αυτή, κατά τους ισχυρισμούς της, υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους ως προς τις μικτές αποδοχές, τις εισφορές ΙΚΑ εργοδότη και το κόστος επιδόματος αδειας για αμφότερες τις κατηγορίες εργαζομένων, ήτοι για τον απασχολούμενο με 6,5 ώρες εργασίας και για τους απασχολούμενους με 4,5 ώρες εργασίας.

Η δε αναθέτουσα αρχή αντικρούει τους ανωτέρω ισχυρισμούς με τις απόψεις της αναφέροντας ότι τα προσφερόμενα κόστη της ανωτέρω εταιρείας δεν υπολείπονται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους και σε κάθε περίπτωση, εφόσον δεν ορίζεται από τη διακήρυξη ή το νόμο συγκεκριμένη μεθοδολογία υπολογισμού τους, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού της δεύτερης σε σειρά μειοδοσίας εταιρείας επειδή προέβη σε υπολογισμό του εργατικού κόστους με βάση τον πλασματικό αριθμό συγκρίσιμων εργαζομένων πλήρους απασχόλησης. Επίσης, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι, σε κάθε περίπτωση, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας

Αριθμός απόφασης: 634/2019

είναι αόριστοι, καθώς η τελευταία δεν προσδιορίζει τον λόγο για τον οποίο η συγκεκριμένη μεθοδολογία υπολογισμού πάσχει.

51. Επειδή από το άρθρο 2.9 της διακήρυξης, συνάγεται ότι είναι απορριπτέα, ως απαράδεκτη οικονομική προσφορά, η οποία υπολείπεται του ελαχίστου κόστους μισθοδοσίας του προσωπικού που θα απασχοληθεί με την παροχή των επίμαχων υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα εργατική νομοθεσία. Επίσης, οι διαγωνιζόμενοι κατά το ανωτέρω άρθρο της διακήρυξης υποχρεούνται να υποβάλουν επί ποινή αποκλεισμού, πλην της ανάλυσης της οικονομικής τους προσφοράς βάσει του υποδείγματος, φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού του εργατικού κόστους. Επίσης, βάσει του υποδείγματος της διακήρυξης θα πρέπει να σημειωθεί, μεταξύ άλλων, αφενός το συνολικό *«ύψος του προσυπολογιζόμενου ποσού πάσης φύσεως νόμιμων αποδοχών του συνόλου των εργαζομένων»* και αφετέρου το συνολικό *«ύψος των ασφαλιστικών εισφορών του συνόλου των εργαζομένων στον παρόντα διαγωνισμό»*, σε περίπτωση που κάποιο από τα δύο ανωτέρω ετήσια ποσά υπολείπονται των ελάχιστων κατά την εργατική νομοθεσία, η οικονομική προσφορά απορρίπτεται. Η δε συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει τιμής κρίνεται κατά τη Διακήρυξη από το συνολικό ετήσιο ποσό το οποίο προκύπτει από το άθροισμα των ρητώς προβλεπόμενων επιμέρους ποσών της οικονομικής προσφοράς, επίσης υπολογιζόμενων σε ετήσια βάση.

52. Επειδή, σύμφωνα με το κεφάλαιο «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ» της διακήρυξης, η διάρκεια της σύμβασης ανέρχεται σε ένα έτος και ο ανάδοχος για την εκτέλεση της υπηρεσίας θα πρέπει να απασχολήσει συνολικά επτά (7) άτομα και ειδικότερα ένα (1) άτομο με ωράριο εργασίας 6,5 ώρες την ημέρα (8:00 – 14:30) για πέντε (5) ημέρες την εβδομάδα (Δευτέρα έως Παρασκευή) και έξι (6) άτομα με ωράριο εργασίας 4,5 ώρες την ημέρα (14:30 – 19:00) για πέντε (5) ημέρες την εβδομάδα (Δευτέρα έως Παρασκευή).

53. Επειδή, σύμφωνα με τη σκέψη 28 της παρούσας, οι καθαρίστριες/ες που θα απασχοληθούν στην επίμαχη σύμβαση, εντάσσονται στην κατηγορία των εργατοτεχνιτών. Το δε νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο άγαμου εργατοτεχνίτη ανέρχεται στο ποσό των 29,04 ευρώ, βάσει της υπ'

Αριθμός απόφασης: 634/2019

αριθμό οικ. 4241/127/2019 (ΦΕΚ 173/Β/30-1-2019) Υπουργικής Απόφασης. Ειδικότερα, σύμφωνα με τον νόμο, ως εκτενώς παρατίθεται στη σκέψη 29, το ωρομίσθιο των εργατοτεχνιτών οι οποίοι -ως εργατοτεχνίτες- αμείβονται με ημερομίσθιο, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΕΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975 (σκέψη 31), εξευρίσκεται διαιρώντας το ποσόν 6 ημερομισθίων δια του αριθμού 40. Και εν προκειμένω, ως εξής: **(29,04 ευρώ X 6)/40 = 4,356 ευρώ**. Ο νόμιμος τούτος τρόπος εξεύρευσης του ωρομισθίου δεν τροποποιήθηκε από το γεγονός ότι οι καθαρίστριες/-ες απασχολούνται επί 5ήμερο εβδομαδιαίως και με νόμιμο ημερήσιο ωράριο 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (βλ. σκέψη 34). Και τούτο ίδια επειδή αφ' ενός μεν το άρθ. 3 παρ. 3 της ΕΓΣΕΕ 1975, που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975 και ισχύει κατά πάντα χρόνο, προβλέπει ρητά, τόσο ότι ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας κάτω των 45 ωρών δεν θίγονται από τις διατάξεις της ΕΓΣΕΕ (δηλαδή ισχύουν κατά πάντα χρόνο), όσο και ότι και στις περιπτώσεις αυτές το σύστημα της 5ήμερης εβδομαδιαίας εργασίας διέπεται από τις διατάξεις της ΕΓΣΕΕ (και συνεπώς από τις διατάξεις νόμιμου υπολογισμού του ωρομισθίου). Και αφ' ετέρου επειδή το σύστημα 5ήμερης εργασίας των καθαριστριών/ών εισήχθη με την Δ.Α. 39/2004 που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 χωρίς μείωση αποδοχών. Δηλαδή, εν προκειμένω, η 5ήμερη εβδομαδιαία απασχόληση δεν προέκυψε με την κατάργηση ενός ημερομισθίου, ούτε με μείωση αποδοχών, όπως εξάλλου τούτο συνέβη και με άλλες κατηγορίες εργαζομένων. Το ανώτατο ακυρωτικό διευκρίνισε ότι *«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»* (σκέψη 33, ΑΠ 1215/2004).

Άπαντα τα ως άνω δεν διαφοροποιούνται σε σχέση με το ωρομίσθιο του μερικώς απασχολούμενου. Και τούτο ίδια επειδή το ωρομίσθιο του εργαζόμενου μερικής απασχόλησης όχι μόνο δεν διαφοροποιείται σύμφωνα με τον νόμο σε σχέση με το ωρομίσθιο του εργαζόμενου πλήρους

Αριθμός απόφασης: 634/2019

απασχόλησης, αλλά το αντίθετο, ήτοι απαγορεύεται ρητά να διαφοροποιείται επί το δυσμενέστερο (σκέψη 33) σύμφωνα με το άρθ. 38 ν. 1892/1990 παρ. 2 το οποίο ορίζει ότι «Οι εργαζόμενοι με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης δεν επιτρέπεται να αντιμετωπίζονται δυσμενώς σε σχέση με τους συγκρίσιμους εργαζόμενους με κανονική απασχόληση». Συνεπώς, το ωρομίσθιο του εργατοτεχνίτη πλήρους απασχόλησης ταυτίζεται με το ωρομίσθιο του εργατοτεχνίτη μερικής απασχόλησης (βλ. ΑΕΠΠ 483/2018, σκ.47), το οποίο ανέρχεται σε **(29,04 ευρώ X 6)/40 = 4,356 ευρώ**). Η μέθοδος, δε, αυτή του υπολογισμού του ωρομισθίου του μερικώς απασχολούμενου εργατοτεχνίτη δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα.

54. Επειδή, οι εργαζόμενοι, εν προκειμένω, ως εργατοτεχνίτες αμείβονται με ημερομίσθιο, οι ετήσιες μικτές αποδοχές τους θα υπολογιστούν πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο με τις 262 εργάσιμες ημέρες για τον ένα χρόνο διάρκειας της σύμβασης, ήτοι 135 ημέρες για το 2019 και 127 για το έτος 2020, υπολογίζοντας ότι η σύμβαση θα υπογραφεί το νωρίτερο στις 25/6/2019 με έναρξη εκτέλεσής της την 26/6/2019. Συνεπώς:

Για τον (1) εργαζόμενο με 6,5 ώρες εργασίας ημερησίως για 5 ημέρες την εβδομάδα: 262 ημέρες X 6,5 ώρες/ημέρα X 4,356 ευρώ (ωρομίσθιο) = **7.418,268 ευρώ**.

Για τους (6) εργαζομένους με 4,5 ώρες εργασίας ημερησίως για 5 ημέρες την εβδομάδα: 6 εργαζόμενοι X 262 ημέρες X 4,5 ώρες/ημέρα X 4,356 ευρώ (ωρομίσθιο) = **30.814,344 ευρώ**.

Ως εκ τούτου το συνολικό ετήσιο κόστος μικτών αποδοχών του συνόλου των εργαζομένων για το ένα έτος της σύμβασης ανέρχεται συνολικά σε (7.418,268 + 30.814,344) **38.232,612 ευρώ**.

55. Επειδή, από την εξέταση του φάκελου του διαγωνισμού, προκύπτει ότι η εταιρεία «.....», βάσει του υποβαλλόμενου με την οικονομική της προσφορά φύλλου μεθοδολογίας υπολογισμού εργατικού κόστους, σε συνδυασμό με το από 26-3-2019 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων, υπολόγισε το εργατικό κόστος, βάσει του ελάχιστου ημερομισθίου εργατοτεχνιτών (29,04 ευρώ), αφού προέβη καταρχήν (με βάση τις εβδομαδιαίες ώρες εργασίας) σε αναγωγή των εργαζομένων που θα

Αριθμός απόφασης: 634/2019

απασχοληθούν σε συγκρίσιμους εργαζομένους πλήρους απασχόλησης, ήτοι 0,8125 εργαζόμενος για 6,5 ώρες εργασίας και 3,375 εργαζόμενοι για 4,5 ώρες εργασίας. Ακολουθως, με βάση τον πλασματικό αριθμό συγκρίσιμων εργαζομένων και το ημερομίσθιο συγκρίσιμου εργαζομένου προσδιόρισε τις αποδοχές του προσωπικού που θα απασχοληθεί **μηνιαίως** και, πολλαπλασιάζοντας στη συνέχεια με 12 μήνες, ετησίως. Ειδικότερα:

«ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΓΙΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ ΜΕ 6,5 ώρες απασχόλησης ημερησίως

A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ	ΕΤΗΣΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ
1	Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές - στρίες) με πλήρη απασχόληση	0,8125	755,04	613,47	7.361,64
2	Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη	0,8125	205,45	166,93	2.003,16
3	Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εανοδότη)	0,8125	40,02	32,52	390,24
4	Κόστος δώρων Πάσχα και Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισωσοών ΙΚΑ του εοναδότη)	0,8125	128,27	104,22	1.250,64
5	Επιπλέον κόστος Κυριακών - Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) δωρης απασχόλησης	0,0000	0,00	0,00	0,00
6	Επιπλέον κόστος Νυχτερινών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) δωρης απασχόλησης	0,0000	0,00	0,00	0,00
7	Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια	0,8125	95,82	77,85	934,20

ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ για εργαζόμενους με 4,5 ώρες απασχόλησης ημερησίως.

A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ	ΕΤΗΣΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ
1	Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές - στρίες) με πλήρη απασχόληση	3,375	755,04	2.548,26	30.579,12
2	Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη	3,375	189,21	638,58	7.662,96
3	Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εονοδότη)	3,375	39,34	132,77	1.593,24
4	Κόστος δώρων Πάσχα και Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισωσοών ΙΚΑ του εοναδότη)	3,375	126,10	425,59	5.107,08
5	Επιπλέον κόστος Κυριακών - Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) 8ωρης απασχόλησης	0,000	0,00	0,00	0,00
6	Επιπλέον κόστος Νυχτερινών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) δωρης απασχόλησης	0,000	0,00	0,00	0,00

Αριθμός απόφασης: 634/2019

7	Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια	3,375	94,20	317,93	3,815,16
---	---	-------	-------	--------	----------

»

56. Επειδή, ανεξάρτητα με την μέθοδο υπολογισμού του εργατικού κόστους εκ μέρους της ανωτέρω εταιρείας, τα τελικά προσφερόμενα ποσά ως προς το εργατικό κόστος εν γένει θα πρέπει να μην υπολείπονται των ελάχιστων κατά το νόμο. Ειδικότερα, η εν λόγω εταιρεία προσφέρει:

Για τον ένα (1) εργαζόμενο με 6,5 ώρες εργασίες μηνιαίες μικτές αποδοχές 613,47 ευρώ και ετησίως 7.361,64 ευρώ.

Για τους έξι (6) εργαζόμενους με 4,5 ώρες εργασίες μηνιαίες μικτές αποδοχές 2.548,26 ευρώ και ετησίως 30.579,12 ευρώ.

Ως εκ τούτου, το προσφερόμενο εκ μέρους της συνολικό ετήσιο κόστος μικτών αποδοχών του συνόλου των εργαζομένων για το ένα έτος της σύμβασης ανέρχεται συνολικά σε (7.361,64 + 30.579,12) **37.940,76 ευρώ**.

Συνεπώς, το προσφερόμενο, εκ μέρους της εταιρείας «.....», κόστος μικτών αποδοχών του συνόλου των εργαζομένων για την επίμαχη σύμβαση, το οποίο και αποτελεί ένα εκ των ποσών που θα πρέπει να συμπεριληφθεί ως στοιχείο του τελικού αθροίσματος του υποδείγματος της οικονομικής προσφοράς (σκ. 51), **υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο, ήτοι του ποσού των 38.232,612 ευρώ**. Περαιτέρω, δε, και τα αντίστοιχα προσφερόμενα εκ μέρους της κόστη για εισφορές ΙΚΑ εργοδότη υπολείπονται των ελάχιστων κατά το νόμο, καθώς η βάση υπολογισμού τους είναι οι μικτές αποδοχές.

57. Επειδή, περαιτέρω, από την εξέταση του φύλλου μεθοδολογίας υπολογισμού εργατικού κόστους της «.....», προκύπτει ότι οι εσφαλμένοι υπολογισμοί της, δεν ερείδονται στην αναγωγή των εργαζομένων μερικής απασχόλησης σε συγκρίσιμους εργαζομένους πλήρους απασχόλησης, όπως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, αλλά στο γεγονός ότι προκειμένου να υπολογίσει το ετήσιο εργατικό κόστος προβαίνει πρώτα σε υπολογισμό του μηνιαίου εργατικού κόστους, το οποίο το πολλαπλασιάζει στη συνέχεια επί 12 μήνες (σκ. 55). Ωστόσο, εν προκειμένω, δοθέντος ότι οι εργαζόμενοι είναι εργατοτεχνίτες και, συνεπώς, αμείβονται με ημερομίσθιο, το ετήσιο εργατικό κόστος θα πρέπει να ανευρεθεί με τον πολλαπλασιασμό των ημερών πραγματικής εργασίας του έτους κατά το οποίο

θα εκτελεστεί η σύμβαση X 262 ημέρες, όπως αναλύθηκε στη σκ. 54 της παρούσας.

58. Επειδή, περαιτέρω η προσφεύγουσα με την προδικαστική της προσφυγή προσδιορίζει, εξάλλου, τις ελάχιστες νόμιμες μικτές αποδοχές, λαμβάνοντας υπόψη ως ωρομίσθιο το ποσό των 4,36 ευρώ, αντί του ποσού των 4,356 ευρώ, ήτοι προβαίνει σε στρογγυλοποίηση του ωρομισθίου σε δύο δεκαδικά ψηφία και σε σχέση με την προσφορά της παρεμβαίνουσας και σε σχέση με την προσφορά της δεύτερης κατά σειρά μειοδότης. Όπως έχει κριθεί από τη νομολογία, ανεξαρτήτως του αν η κανονιστική εμπέλευση των διατάξεων του άρθρου 2 του ν. 2842/2000 (βλ. σκ. 36) εξαντλήθηκε στη 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 αποφάσεως διεκδικούν παγία εφαρμογή και στον εφεξής χρόνο, όταν 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. Εξ αντιδιαστολής, δε, δεν συνάγεται υποχρέωση για στρογγυλοποίηση των τριών δεκαδικών ψηφίων σε δύο. Περαιτέρω, από κανέναν όρο της διακήρυξης, αλλά ούτε και από κάποια κανονιστική ή νομοθετική διάταξη συνάγεται υποχρέωση στρογγυλοποίησης των δεκαδικών ψηφίων του συναγόμενου ωρομισθίου από τρία σε δύο. 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 υπολογίζεται πρώτα το ημερομίσθιο με ακρίβεια τριών δεκαδικών ψηφίων, στη συνέχεια στρογγυλοποιείται 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. Συνεπώς, η προσφεύγουσα εσφαλμένα υπολογίζει το ποσό του ωρομισθίου κατά τους ενδιάμεσους υπολογισμούς σε 4,36 ευρώ, δηλαδή κατόπιν στρογγυλοποίησης σε δύο δεκαδικά ψηφία του ποσού των 4,356 ευρώ, όπως βασίμως υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή.

59. Επειδή, η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα έτος, 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). Δοθέντος, όμως, ότι το επίδομα αδείας για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο δεν μπορεί να υπερβεί τα 13 ημερομίσθια ανά έτος, το επίδομα αδείας κάθε εργαζόμενου στην προκείμενη σύμβαση ανέρχεται συνολικά σε 13 ημερομίσθια.

60. Επειδή, 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

Αριθμός απόφασης: 634/2019

νόμος θέτει ως ανώτατο όριο του επιδόματος αδείας τα 13 ημερομίσθια, τότε ως 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 εργασιμών 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)» (ΑΠ 1215/2004, βλ. και ΑΠ 1201/2018).

61.Επειδή, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, το επίδομα αδείας περιλαμβάνεται για το υπολογιζόμενο ποσό των πάσης φύσεως νομίμων αποδοχών σύμφωνα με το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς της Διακήρυξης, και ως εκ τούτου, πρέπει να συνυπολογιστεί για το συνολικό ετήσιο ποσό. Για τον δε υπολογισμό του ελάχιστου νόμιμου επιδόματος αδείας που δικαιούται ετησίως ο ένας (1) εργαζόμενος με 6,5 ώρες εργασίες θα πρέπει να προβούμε στον εξής υπολογισμό:

1 εργαζόμενος X 13 ημερομίσθια X [(εβδομαδιαία αμοιβή= 6,5 ώρες X 5 ημέρες X 4,356 ωρομίσθιο) / 6] = 13 X (141,57/6) = 13 X 23,595 = 306,735 ευρώ.

Περαιτέρω, για τον υπολογισμό του ελάχιστου νόμιμου επιδόματος αδείας που δικαιούνται ετησίως οι έξι (6) εργαζόμενοι με 4,5 ώρες εργασίες θα πρέπει να προβούμε στον εξής υπολογισμό:

6 εργαζόμενοι X 13 ημερομίσθια X [(εβδομαδιαία αμοιβή= 4,5 ώρες X 5 ημέρες X 4,356 ωρομίσθιο) / 6] = 6 X 13 X (98,01/6) = 6 X 13 X 16,335 = 1.274,13 ευρώ.

Συνεπώς, το ελάχιστο συνολικό κόστος για επίδομα αδείας του συνόλου των εργαζομένων της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των (306,735 +1.274,13 =) **1.580,865 ευρώ.**

62. Επειδή, από την εξέταση του φακέλου, προκύπτει ότι η εταιρεία «.....» στο υποβαλλόμενο με την οικονομική της προσφορά «φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού εργατικού κόστους» προσφέρει ως ετήσιο

Αριθμός απόφασης: 634/2019

επίδομα αδείας για τον εργαζόμενο με 6,5 ώρες το ποσό των 390,24 ευρώ [στο οποίο συμπεριλαμβάνονται οι οικείες εισφορές ΙΚΑ εργοδότη (27,21%)] και για τους έξι (6) εργαζομένους με 4,5 ώρες το ποσό των 1.593,24 ευρώ [στο οποίο συμπεριλαμβάνονται οι οικείες εισφορές ΙΚΑ εργοδότη (25,06%)].

Ως εκ τούτου, συνάγεται, κατόπιν εφαρμογής της απλής μεθόδου των τριών ότι προσφέρει ως ετήσιο επίδομα αδείας για τον εργαζόμενο με 6,5 ώρες το ποσό των 306,768 ευρώ (χωρίς εισφορές εργοδότη) και για τους έξι (6) εργαζομένους με 4,5 ώρες το ποσό των 1.273,98 ευρώ (χωρίς εισφορές εργοδότη).

Άρα, το προσφερόμενο εκ μέρους της δεύτερης σε σειρά μειοδοσίας εταιρείας συνολικό ετήσιο κόστος επιδόματος αδείας του συνόλου των εργαζομένων για το ένα έτος της σύμβασης ανέρχεται σε (306,768 + 1.273,98) **1.580,748 ευρώ**.

Συνεπώς, το προσφερόμενο, εκ μέρους της εταιρείας «.....», κόστος επιδόματος αδείας του συνόλου των εργαζομένων για την επίμαχη σύμβαση, το οποίο και αποτελεί ένα εκ των ποσών που θα πρέπει να συμπεριληφθεί ως στοιχείο του τελικού αθροίσματος του υποδείγματος της οικονομικής προσφοράς ως έχει προαναφερθεί, **υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο, ήτοι του ποσού των 1.580,865 ευρώ και ως προς αυτό το στοιχείο.**

Δέον, δε, όπως επισημανθεί ότι η προσφεύγουσα, με τον επίμαχο λόγο της προσφυγής της, ενώ ερείδεται στη μέθοδο υπολογισμού για το επίδομα αδείας της προηγούμενης σκέψης, προσδιορίζει το συνολικό ποσό του ετήσιου επιδόματος αδείας του συνόλου των εργαζομένων συμπεριλαμβανόμενων των εισφορών ΙΚΑ εργοδότη σε (468,67 ευρώ + 1.913,88 ευρώ =) 2.382,55 ευρώ και όχι στο ορθό, όπως αυτό αναλύθηκε ανωτέρω. Ο εσφαλμένος αυτός υπολογισμός ερείδεται αφενός στο γεγονός ότι ως βάσει ημερομισθίου λαμβάνει υπόψη το στρογγυλοποιημένο ποσό των 4,36 ευρώ και όχι το ορθό 4,356 ευρώ (βλ. σκ. 53 της παρούσας), αφετέρου στο ότι ως ημερομισθίο για τον υπολογισμό του επιδόματος αδείας λαμβάνει υπόψη την εβδομαδιαία αμοιβή/5 ημέρες και όχι το ορθό, ήτοι την εβδομαδιαία αμοιβή/6 ημέρες (βλ. σκ. 60 της παρούσας). Επομένως, ο

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ισχυρισμός της ότι η οικονομική προσφορά της δεύτερης σε κατάταξη εταιρείας υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος, ενώ ο ισχυρισμός ότι τα αντίστοιχα ποσά που αναφέρονται στην υπό εξέταση προσφυγή ως κατώτατο νόμιμο εργατικό κόστος πρέπει να απορριφθούν ως αβάσιμα.

63. Επειδή, οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί αοριστίας του επίμαχου λόγου, θα πρέπει ομοίως να απορριφθούν ως αβάσιμοι, καθώς, ανεξάρτητα με το εάν η προσφεύγουσα δεν προβάλλει συγκεκριμένα σφάλματα στη μεθοδολογία υπολογισμού, προβαίνει με την προδικαστική της προσφυγή σε συγκεκριμένους υπολογισμούς για τον προσδιορισμό του ελάχιστου εργατικού κόστους. Εξάλλου, για την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς ως υπολειπόμενης του ελάχιστου εργατικού κόστους, δεν αρκεί η ανάδειξη των σφάλματων που έχουν εμφιλοχωρήσει στη μεθοδολογία υπολογισμού, αλλά θα πρέπει, ανεξάρτητα της μεθόδου, το εν τέλει προσφερόμενο και ειδικώς προσδιοριζόμενο εργατικό κόστος να υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο. Αντίθετα, η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της απορρίπτει εκείνη αορίστως τους προβαλλόμενους υπολογισμούς της προσφεύγουσας, χωρίς να προσδιορίζει ειδικώς η ίδια το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος που έλαβε υπόψη κατά την κατάρτιση του προϋπολογισμού της υπό ανάθεση υπηρεσίας, (ΔΕΦΑΘ 191/2018, σκ.8). Κατ'ακολουθία, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα, η οικονομική προσφορά της εταιρείας «.....», υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο ετήσιου κόστους μηνιαίων μικτών αποδοχών, εισφορών ΙΚΑ εργοδότη και επιδόματος αδείας και, ως εκ τούτου, η αναθέτουσα αρχή όφειλε, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απορρίψει την οικονομική της προσφορά, ο σχετικός, δε, λόγος της προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως βάσιμος.

64. Επειδή η προσφεύγουσα με τον υπ' αριθμόν Α λόγο της προσφυγής της αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που έκρινε αποδεκτή την οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας, διότι, ως ισχυρίζεται, υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους εν γένει, δοθέντος ότι για το σύνολο των υπολογισμών των επιμέρους στοιχείων του εργατικού κόστους λαμβάνει υπόψη ως ωρομίσθιο για το

Αριθμός απόφασης: 634/2019

σύνολο των εργαζομένων το ποσό των 4,356 ευρώ και όχι το ποσό των 4,36 ευρώ, όπως αυτό προκύπτει κατόπιν υποχρεωτικής, κατά τους ισχυρισμούς της, στρογγυλοποίησής. Επίσης, καθώς η αναλογία του επιδόματος αδείας στην εργατοώρα δεν αντιστοιχεί σε 0,18 ευρώ, όπως την υπολογίζει η παρεμβαίνουσα, αλλά σε 0,216 ευρώ, καθώς ως ωρομίσθιο επιδόματος αδείας έλαβε υπόψη της εσφαλμένα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, το ποσό των 3,63 ευρώ (29,04/8) αντί του ποσού των 4,36 ευρώ. Συνεπώς, η προσφεύγουσα καταλήγει ότι το άθροισμα των αναλογιών στην εργατοώρα των επιμέρους στοιχείων της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, δοθέντος του σφάλματος στον υπολογισμό των ανωτέρω δύο αναλογιών (ωρομίσθιο και αναλογία επιδόματος αδείας), δεν ανέρχεται σε 5,546 ευρώ, αλλά σε 5,586 ευρώ και, ως εκ τούτου, το ετήσιο υπολογιζόμενο εκ μέρους της συνολικό εργατικό κόστος υπολείπεται του ελάχιστου κατά το νόμο.

Η δε παρεμβαίνουσα στην παρέμβασή της ισχυρίζεται ότι ορθά έλαβε υπόψη της το ποσό των 4,356 ευρώ ως ωρομίσθιο, καθώς δεν υφίσταται, εκ του νόμου ή της διακήρυξης, υποχρέωση στρογγυλοποίησής του. Περαιτέρω, ως προς τον υπολογισμό του επιδόματος αδείας εμμένει στη νομιμότητα της υπολογιζόμενης εκ μέρους της αναλογίας του επιδόματος αδείας στην εργατοώρα, καθώς όσον αφορά το επίδομα αδείας αυτό ακολουθεί τις αποδοχές αδείας μέχρι του $\frac{1}{2}$ του μισθού για όσους αμείβονται με μισθό ή μέχρι των 13 ημερομισθίων για όσους αμείβονται με ημερομίσθιο, ως «ημερομισθίου» νοούμενου του $\frac{1}{6}$ της εβδομαδιαίας αμοιβής δηλαδή αντιστοιχούντος στις 6,66 ώρες.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις απόψεις της ότι ορθά η παρεμβαίνουσα δεν προέβη σε στρογγυλοποίηση του ημερομισθίου και έλαβε υπόψη για τους υπολογισμούς της το ποσό των 4,356 ευρώ, καθώς δεν υφίσταται κατά τη διακήρυξη ή το νόμο τέτοια υποχρέωση. Περαιτέρω, ως προς την αναλογία του επιδόματος αδείας αναφέρει ότι αυτό δεν υπολείπεται του νόμιμου, λαμβανομένου υπόψη ότι το επίδομα αδείας ανέρχεται για τους μερικώς απασχολούμενους σε 13 ημερομίσθια, ως ημερομίσθιο δε θεωρείται το $\frac{1}{6}$ της εβδομαδιαίας αμοιβής.

Αριθμός απόφασης: 634/2019

65. Επειδή, από την εξέταση του φακέλου του διαγωνισμού και ειδικότερα από το «φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού του εργατικού κόστους» της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι η τελευταία κατάστρωσε την οικονομική της προσφορά βάσει της αναλογίας των επιμέρους στοιχείων του εργατικού κόστους (αναλογία δώρου Χριστουγέννων, αναλογία δώρου Πάσχα, αναλογία επιδόματος αδείας και αναλογία αντικατάστασης άδειας) στην εργατοώρα, ως εξής:

Κόστος	Τρόπος Εύρεσης	Ποσό
Ωρομίσθιο	29,04 ημερομίσθιο χ 6 ημέρες / 40 ώρες	4,356
Αναλογίας Δώρου Χριστουγέννων στην εργατοώρα	25 ημερομίσθια Χ 29,04 ημερομίσθιο = 726 + 30,25 (4,16666% προσαυξήσεις επί του 726 €) = 756,25 κόστος μικτών δώρου Χριστουγέννων για εργαζόμενο με 8 ώρες εργασία/262 ημέρες εργασίας / 8 ώρες εργασίας =	0,361
Αναλογίας Δώρου Πάσχα στην εργατοώρα	15 ημερομίσθια Χ 29,04 ημερομίσθιο = 435,60 + 18,15 (4,16666% προσαυξήσεις επί του 435,60 €) = 453,75 κόστος μικτών δώρου Πάσχα για εργαζόμενο με 8 ώρες εργασία/262 ημέρες εργασίας / 8 ώρες εργασίας =	0,217
Αναλογία Επιδόματος Άδειας στην εργατοώρα	13 ημερομίσθια Χ 29,04/8 ημερομίσθιο = 47,19 κόστος μικτών Επιδόματος Άδειας για εργαζόμενο ανά ώρα εργασίας /262 ημέρες εργασίας =	0,180
Αναλογία Αντικατάστασης Άδειας	Αναλογία Αντικατάστασης Άδειας : 20 ημέρες εργασίας για τον πρώτο χρόνο 20 ημέρες άδειας Χ 4,356 ωρομίσθιο = 87,12 ΔΩΡΑ 2,7 ημερομίσθια Χ 4,356 = 11,76 *1,041666=12,25 Ε.Α 1,6 ημερομίσθια Χ 4,356 = 6,97 ΑΔΕΙΑ 1,6 ημερομίσθια Χ 4,356 = 6,97	

Αριθμός απόφασης: 634/2019

Σύνολο : 87,12+12,25+6,97+6,97=113,31/262	0,432
	5,546

Στη συνέχεια, διαχωρίζοντας τους εργαζομένους σε 6 άτομα με 4,5 ώρες και σε 1 άτομο με 6,5 ώρες, υπολόγισε το ετήσιο προσφερόμενο «εργατικό κόστος πάσης φύσεως αποδοχών» και το «ύψος ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη» για αμφότερες τις ομάδες εργαζομένων, αθροίζοντας στο τέλος τα κόστη για το σύνολο αυτών ως εξής:

«1) ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ (6 ΑΤΟΜΑ 4,5 ΩΡΑ)

$5,546€ \times 27 \text{ΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ} \times 262 \text{ ΗΜΕΡΕΣ} = 39232,40$

2) ΥΨΟΣ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΕΡΓΟΔΟΤΗ (6 ΑΤΟΜΑ 4,5 ΩΡΑ)

$39044,21€ (39232,40 - 188,19€ \text{ ΠΟΥ ΑΝΤΙΣΤΟΙΧΕΙ ΣΤΗΝ ΑΠΟΖ. ΑΔ. ΤΩΝ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ}) \times 0,2506\% = 9784,48€$ +ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΥΠΕΡ ΕΛΚΠ $6 \times 20€ = 120€$.

ΑΡΑ ΣΥΝΟΛΟ ΕΙΣΦΟΡΩΝ 9904,48€

(ΓΙΑ ΤΑ ΑΝΩΤΕΡΩ ΑΝΑΓΩΓΗ ΣΤΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΕΝΟΣ ΠΡΟΣΩΠΟΥ ΓΙΑ ΜΙΑ ΩΡΑ 6,946€ ΠΕΡΙΠΟΥ)

3) ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ (1 ΑΤΟΜΟ 6,5 ΩΡΟ)

$5,546€ \times 6,5 \text{ΩΡΕΣ ΗΜΕΡΗΣΙΩΣ} \times 262 \text{ ΗΜΕΡΕΣ} = 9444,84$

4) ΥΨΟΣ ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΕΡΓΟΔΟΤΗ (1 ΑΤΟΜΟ 6,5 ΩΡΑ)

$9399,53€ (9444,84 - 45,31€ \text{ ΠΟΥ ΑΝΤΙΣΤΟΙΧΕΙ ΣΤΗΝ ΑΠΟΖ. ΑΔ. ΤΩΝ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΤΩΝ}) \times 0,2721\% = 2557,61€$ +ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΥΠΕΡ ΕΛΚΠ $1 \times 20€ = 20€$.

ΑΡΑ ΣΥΝΟΛΟ ΕΙΣΦΟΡΩΝ 2577,61€

(ΓΙΑ ΤΑ ΑΝΩΤΕΡΩ ΑΝΑΓΩΓΗ ΣΤΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΕΝΟΣ ΠΡΟΣΩΠΟΥ ΓΙΑ ΜΙΑ ΩΡΑ 7,06€ ΠΕΡΙΠΟΥ)

ΕΠΟΜΕΝΩΣ,

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΝΟΜΙΜΕΣ ΑΠΟΔΟΧΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ: $39232,40\text{€} + 9444,84\text{€} = 48677,24\text{€}$

ΕΙΣΦΟΡΕΣ ΕΡΓΟΔΟΤΗ: $9904,48\text{€} + 2577,61\text{€} = 12482,09\text{€}$

ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ: $48677,24\text{€} + 12482,09\text{€} = 61159,33\text{€}$

(ΓΙΑ ΤΑ ΑΝΩΤΕΡΩ ΑΝΑΓΩΓΗ ΣΤΟ ΚΟΣΤΟΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΕΝΟΣ ΠΡΟΣΩΠΟΥ ΓΙΑ ΜΙΑ ΩΡΑ 6,968€ ΠΕΡΙΠΟΥ)»

66. Επειδή, από το «φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού του εργατικού κόστους» της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει ότι η τελευταία για τον υπολογισμό του προσφερόμενου εργατικού κόστους έλαβε υπόψη της ως ωρομίσθιο το ποσό των 4,356 ευρώ. Δοθέντος δε των διαλαμβανομένων στις σκέψεις 53 και 58 της παρούσας, ορθά η παρεμβαίνουσα δεν προέβη σε στρογγυλοποίηση του ποσού αυτού σε δύο δεκαδικά ψηφία, ήτοι στο ποσό των 4,36 ευρώ.

Εξάλλου, επαληθεύοντας έτι περαιτέρω την ορθότητα των υπολογισμών της παρεμβαίνουσας, πολλαπλασιάζοντας το $4,356 \times 33,5$ ώρες ημερησίως $\times 262$ ημέρες = **38.232,612 ευρώ**, δηλαδή, προκύπτει ότι η προσφορά της καλύπτει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος των μικτών αποδοχών, σύμφωνα με τα ως άνω διαλαμβανόμενα (σκ.54).

Συνεπώς, ο σχετικός λόγος της προσφυγής ως προς την υποχρέωση στρογγυλοποίησης του ωρομισθίου ως μέρος του αθροίσματος των αναλογιών των στοιχείων του εργατικού κόστους, σύμφωνα και με τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας και της αναθέτουσας αρχής, θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

67. Επειδή, ειδικότερα, ως προς το επίδομα αδείας, η παρεμβαίνουσα υπολόγισε την αναλογία αυτού στην εργατοώρα ως εξής: « 13 ημερομίσθια $\times 29,04/8$ ημερομίσθιο = $47,19$ κόστος μικτών Επιδόματος Αδείας για εργαζόμενο ανά ώρα εργασίας / 262 ημέρες εργασίας = $0,18$ ευρώ». Δέον, όπως επισημανθεί ότι προφανώς εκ παραδρομής αναγράφεται στον ανωτέρω τύπο η επεξήγηση «ημερομίσθιο» αντί του ορθού «ωρομίσθιο» καθώς με το $29,04/8$ προκύπτει το ωρομίσθιο. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, εντούτοις, ότι η αναλογία του επιδόματος αδείας στην εργατοώρα θα έπρεπε να υπολογιστεί ως εξής « $4,36$ ευρώ ωρομίσθιο $\times 13$ ημερομίσθια / 262 ημέρες = $0,216$ ευρώ»,

Αριθμός απόφασης: 634/2019

ως εκ τούτου, κατά τους ισχυρισμούς της, η παρεμβαίνουσα θα έπρεπε να λάβει υπόψη της ως ωρομίσθιο του επιδόματος αδείας το ποσό των 4,36 ευρώ, αντί του ποσού των $(29,04/8)$ 3,63 ευρώ.

Ωστόσο και ανεξάρτητα του ότι η παρεμβαίνουσα εμμένει στην εσφαλμένη στρογγυλοποίηση του ποσού των 4,365 ευρώ σε 4,36 (βλ. σκ. 58), ως ημερομίσθιο του επιδόματος αδείας, όπως αναλυτικά εκτέθηκε στη σκέψη 60 της παρούσας, 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. Συνεπώς, το ωρομίσθιο του επιδόματος αδείας, ανέρχεται στο ποσό των 3,63 ευρώ, ήτοι $(29,04 \text{ ευρώ} / 8 \text{ ώρες ημερησίως})$, όπως ορθά το υπολογίζει η παρεμβαίνουσα και όπως βάσιμα αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της.

Ειδικότερα, όπως αναλύεται στη σκ. 61 της παρούσας, η εβδομαδιαία αμοιβή του εργαζομένου με 6,5 ώρες επί πενθήμερο ανέρχεται σε 141,57 ευρώ. Προκειμένου να ανευρεθεί το ωρομίσθιο για τον υπολογισμό του επιδόματος αδείας η εβδομαδιαία αμοιβή των 141,57 ευρώ θα πρέπει να διαιρεθεί με 39 ώρες (ήτοι 6ημέρες X 6,5 ώρες) και όχι με 32,5 ώρες (ήτοι 5 ημέρες X 6,5 ώρες), καθώς οι εργαζόμενοι με πενθήμερο δικαιούνται 6 ημερομίσθια την εβδομάδα. Συνεπώς $141,57 \text{ ευρώ} / 39 \text{ ώρες} = 3,63 \text{ ευρώ}$. Τα αυτά ισχύουν και για τον εργαζόμενο με 4,5 ώρες επί πενθήμερο, ήτοι $98,01 \text{ (εβδομαδιαία αμοιβή)} / 27 \text{ ώρες (4,5 ώρες X 6 ημέρες)} = 3,63 \text{ ευρώ}$.

Ως εκ τούτου, ορθά η παρεμβαίνουσα έλαβε υπόψη της ως ωρομίσθιο του επιδόματος αδείας το ποσό των 3,63 ευρώ $(29,04/8)$, όπως βάσιμα ισχυρίζεται τόσο η παρεμβαίνουσα όσο και η αναθέτουσα αρχή.

Δέον, όπως επισημανθεί, ότι επαναλαμβάνοντας τους υπολογισμούς της παρεμβαίνουσας σύμφωνα με το φύλλο μεθοδολογίας υπολογισμού εργατικού κόστους, η αναλογία του επιδόματος αδείας σε εργατοώρα δεν είναι 0,18 ευρώ αλλά 0,180115 ευρώ (47,19 κόστος μικτών Επιδόματος Άδειας για εργαζόμενο ανά ώρα εργασίας/262 ημέρες εργασίας), συνεπώς υπολείπεται κατά 0,000115 ευρώ. Ωστόσο η διαφορά αυτή υπερκαλύπτεται από τη στιγμή που το άθροισμα των επιμέρους αναλογιών στην εργατοώρα του πίνακα της

Αριθμός απόφασης: 634/2019

μεθοδολογίας της παρεμβαίνουσας μη στρογγυλοποιημένα ανέρχεται σε $(4,356 + 0,360806 + 0,216484 + 0,180115 + 0,432481) = 5,545886$, η παρεμβαίνουσα, δε, προβαίνει σε στρογγυλοποίηση με την προσφορά της του ποσού αυτού σε 5,546, ήτοι προσθέτει 0,08714, το οποίο είναι μεγαλύτερο από την ανωτέρω διαφορά (0,000115), με αποτέλεσμα η παρεμβαίνουσα να έχει και τη νομική και πραγματική δυνατότητα να καταβάλει με βάση τη συγκεκριμένη προσφορά το νόμιμο ετήσιο επίδομα αδείας στους εργαζομένους για την εκτέλεση της σύμβασης, και με δεδομένο ότι η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί την μεθοδολογία υπολογισμού της παρεμβαίνουσας αυτή κάθε αυτή. Σε κάθε περίπτωση δεδομένου ότι το 5,546 συνιστά στρογγυλοποίηση προς τα άνω εξασφαλίζει την κάλυψη και του ελάχιστου ετήσιου ποσού πάσης φύσης αποδοχών της οικονομικής προσφοράς κατά την εργατική νομοθεσία, παρά τα περί αντιθέτου προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα.

Επομένως, ορθώς η αναθέτουσα αρχή έκρινε ως νόμιμη την προσφορά της παρεμβαίνουσας και, συνακόλουθα, ο σχετικός λόγος της προσφυγής θα πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

68.Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

69.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή.

70.Επειδή η παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

71.Επειδή, ύστερα από τη σκέψη 69, 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 εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ακυρώνει την υπ' αριθμό 2/15-4-2019 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που δέχεται την οικονομική προσφορά του

Αριθμός απόφασης: 634/2019

οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», σύμφωνα με το σκεπτικό.

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

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 31 Μαΐου 2019 και εκδόθηκε στις 13 Ιουνίου 2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΜΑΡΓΑΡΙΤΑ Χ. ΚΑΝΑΒΑ

ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΛΙΑΚΑΤΣΙΔΑΣ