

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 6 Ιουλίου 2020, με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Κορομπέλης Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Νικόλαος Σαββίδης, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 28.5.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 651/29.5.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», η οποία εδρεύει στην, επί της οδού, αρ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του και δη κατά της με αρ. 42/2020 (Από το πρακτικό 6^ο/8.5.2020 τακτικής συνεδρίασης) απόφασης του Δ.Σ. της ως άνω αναθέτουσας αρχής, με θέμα «Επιλογή προσωρινού αναδόχου για «Υπηρεσίες καθαρισμού χώρων - κτιρίων λιμένα», όπως τούτη η απόφαση εκδόθηκε στο πλαίσιο του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την με αριθμ. (αριθμ. πρωτ.) διακήρυξη, με αντικείμενο την επιλογή αναδόχου παροχής «Υπηρεσίες καθαρισμού χώρων κτιρίων λιμένα», προϋπολογισθείσας δαπάνης 389.283,78€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (313.938,53€ άνευ ΦΠΑ) και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Της παρεμβαίνουσας συμμετέχουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» με τον διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στην, επί της οδού, αρ. ..., νομίμως εκπροσωπούμενης, η οποία άσκησε

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

την από 19.6.2020 (ημερομηνία ανάρτησης στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) Παρέμβαση της.

Με την υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή, η προσφεύγουσα, επιδιώκει όπως ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη καθ'ό μέρος αυτής απερρίφθη η προσφορά της, για τους λόγους που αναφέρει στη Προσφυγή της. Ετέρωθεν, με την ως άνω Παρέμβαση της η παρεμβαίνουσα εταιρεία αιτείται όπως απορριφθεί η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή και διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλομένης απόφασης, με την οποία γίνεται αποδεκτή η προσφορά της και ανακηρύσσεται προσωρινή ανάδοχος του επίμαχου διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια, Μαρία Μανδράκη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της υπό εξέταση Προδικαστικής Προσφυγής προκύπτει πως καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με το άρθρο 5 παρ. 1 του Π.Δ.39/2017 και το άρθρο 363 παρ. 1 του Ν.4412/2016 (ηλεκτρονικό παράβολο αυτόματης δέσμευσης με κωδικό, εκδοθέν για τον φορέα «Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών» (Α.Ε.Π.Π.), ποσού 1.570,00€, που αντιστοιχεί στο προβλεπόμενο ποσοστό 0,5% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης άνευ ΦΠΑ (313.938,53€) της προκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας προς σύναψη σύμβασης, στο πλαίσιο της οποίας ασκείται η προσφυγή.

2. Επειδή, η Α.Ε.Π.Π. ενώπιον της οποίας ασκείται η προδικαστική προσφυγή είναι καθ' ύλην αρμόδια για την εξέτασή της, βάσει της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (345 παρ. 1 και 6 παρ.1 του Ν. 4412/2016), του αντικείμενου της (υπηρεσίες) και της ημερομηνίας δημοσίευσης της προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (την 6.3.2020 με ΑΔΑΜ), δεδομένου ότι ο διαγωνισμός υπάγεται στις διατάξεις του Βιβλίου Ι του Ν. 4412/2016 και υπερβαίνει τα κατώτατα όρια του πεδίου εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ενόψει δε των ως άνω θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της ΑΕΠΠ,

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 γ' του Ν. 4412/2016, ως ισχύει.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω της λειτουργικότητας της επικοινωνίας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με συστημικό α/α), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 παρ. 1 περ. α του Π.Δ.39/2017 και το άρθρο 361 παρ. 1 περ. α του Ν.4412/2016, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη πράξη κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό την 18.5.2020 και η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού την 28.5.2020, ήτοι εντός της ως άνω νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας. Περαιτέρω, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν.4412/2016. Προσέτι, κατά της ως άνω προσφυγής, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς παρεμβαίνει η συμμετέχουσα εταιρεία «.....» επιδιώκοντας την απόρριψη της εν λόγω Προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης. Η εν λόγω παρέμβαση έχει ασκηθεί με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του Π.Δ. 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, ασκείται δε με πρόδηλο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον του παρεμβαίνοντα οικονομικού φορέα, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016, καθώς έχει υποβάλει προσφορά ομοίως με την προσφεύγουσα, η οποία έγινε αποδεκτή και μάλιστα αναδείχθηκε, δυνάμει της προσβαλλομένης, προσωρινός ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης. Περαιτέρω, η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε στην παρεμβαίνουσα από την αναθέτουσα αρχή, στο δικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία», την 9.6.2020, η δε παρεμβαίνουσα άσκησε την Παρέμβαση της, την 19.6.2020, επομένως εμπροθέσμως και στη νόμιμη δεκαήμερη προθεσμία από την κοινοποίηση της προσφυγής. Η

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

αναθέτουσα αρχή με το με αρ. πρωτ. 788/29.5.2020 έγγραφο της προς το επιληφθέν κλιμάκιο της ΑΕΠΠ αναφέρει ότι ο φάκελος του διαγωνισμού και όλα τα σχετικά έγγραφα του είναι ανηρτημένα στον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού και είναι προσβάσιμα μέσω του δικαιώματος πρόσβασης.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα συμμετείχε στον υπόψη διαγωνισμό και υπέβαλε τη προσφορά της, ως ισχυρίζεται, νομίμως και παραδεκτως, εσφαλμένως δε διά της προσβαλλομένης απόφασης απερρίφθη αυτή, αιτείται δε διά της προσφυγής της, την ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης, με έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 360 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 3 του Π.Δ. 39/2017, καθώς με την προσβαλλόμενη πράξη, που εξεδόθη μη νόμιμα, κατά τους ισχυρισμούς της, υφίσταται ζημία, αφού διαφορετικά θα έπρεπε να καταστεί η ίδια ανάδοχος της υπόψη σύμβασης. Στην προσβαλλόμενη απόφαση και αναφορικά με την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας διατυπώνονται τα ακόλουθα: «1. Η εταιρεία «.....» προσέφερε το ποσό των 311.400,00€ πλέον του ΦΠΑ 24% (74.736,00€), συνολική αξία 386.136,00€. Διαπιστώθηκε ότι: α) δεν υπάρχει αναλυτικός υπολογισμός του ύφους των ασφαλιστικών εισφορών (2.4.4.Γ.ε), β) δεν υπάρχει αναλυτικός υπολογισμός των τετραγωνικών μέτρων καθαρισμού ανά άτομο (2.4.4.Γ.στ), γ) δεν υπάρχει αναλυτικός υπολογισμός του διοικητικού κόστους (2.4.4.Γ), και συνεπώς κρίνεται ως απροσδιόριστη μη επιδεχόμενη θεραπεία και απορρίπτεται, σύμφωνα με την παρ. 2.4.4 λόγοι απόρριψης προσφορών της διακήρυξης του διαγωνισμού, για το τμήμα που αφορά την ανάλυση των στοιχείων της οικονομικής προσφοράς.»

5. Επειδή, σύμφωνα με την οικεία διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο της διαγωνιστικής διαδικασίας και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή όσο και τους συμμετέχοντες: «2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα VI της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες ανά είδος / τμήμα. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

«Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης τιμής: Α. Τιμές Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Τα ποσά αναγράφονται με ακρίβεια δύο (2) δεκαδικών ψηφίων και στρογγυλοποίηση του τρίτου δεκαδικού στον αμέσως επόμενο μεγαλύτερο ακέραιο αν είναι $\geq$ από 0,50, για τυχόν επαλήθευση προσφορών. Τα ποσοστά της οικονομικής προσφοράς, επί ποινή απαραδέκτου, καθορίζονται σε δέκατα και όχι σε μικρότερες υποδιαιρέσεις, πχ 0,10%, 0,20% κτλ. Εφόσον στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα οικονομικής προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ δεν μπορεί να αποτυπωθεί ποσοστό έκπτωσης, για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ως άνω ηλεκτρονική φόρμα, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή, με τρία (3) δεκαδικά ψηφία (αριθμό) που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την ως άνω τιμή αναφοράς... για τις αντίστοιχες προς παροχή υπηρεσίες. Καθώς η οικονομική προσφορά, δηλαδή το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος IV, που επισυνάπτεται στην παρούσα διακήρυξη. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις είναι: -κράτησης ύψους 0,07% υπέρ των λειτουργικών αναγκών της ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 375 παρ 7 του ν.4412/2016, επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων. Επί της εν λόγω κράτησης επιβάλλεται χαρτόσημο 3% και κράτηση υπέρ ΟΓΑ ποσοστού 20% επί του χαρτοσήμου -παρακράτηση φόρου 8% επί της καθαρής συμβατικής αξίας των υπηρεσιών, (άρθρο 64 ν.4172/2013) ή άλλου που ισχύει κατά το

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

χρόνο εξόφλησης του ΧΕΠ. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα Ι της παρούσας διακήρυξης. Β. Αθέμιτος ανταγωνισμός Προς αποφυγή του αθέμιτου ανταγωνισμού και για την τήρηση της εργατικής νομοθεσίας, προσφορές που το Γενικό σύνολο απασχόλησης προσωπικού είναι κάτω του χαμηλότερου νόμιμου εργοδοτικού κόστους των ζητούμενων παρεχόμενων υπηρεσιών (όπως προσδιορίζονται αναλυτικά στην παρούσα) ήτοι 285.398,67 ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.), απορρίπτονται ως απαράδεκτες. Γ. Ανάλυση στοιχείων οικονομικής προσφοράς Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης (εργολάβοι), επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται **σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους**. Η ανάλυση των στοιχείων της οικονομικής προσφοράς και ο τρόπος υπολογισμού τους, θα πρέπει να γίνει με τη δέουσα επιμέλεια, έτσι ώστε να είναι επαληθεύσιμα (με ποινή αποκλεισμού) από την επιτροπή αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών. Σε περίπτωση που ο χώρος του εντύπου Α.2 Ανάλυση προσφερόμενης τιμής δεν είναι επαρκής οι οικονομικοί φορείς μπορούν να αναγράφουν τα αποτελέσματα στο έντυπο και να

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

παραθέτουν τους αναλυτικούς υπολογισμούς σε άλλη σελίδα. Πρέπει επίσης να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. [...] 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης, γ), δ) η οποία δεν πληροί τις ελάχιστες απαιτήσεις που ορίζονται στα άρθρα της παρούσης, ε) ζ) ..., η) ..., θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης». Περαιτέρω, σύμφωνα με την με αρ. Μελέτη που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα των συμβατικών τευχών ορίζεται: «Σύμφωνα με την αρχή της οικονομικότητας, η οποία αποτελεί μερικότερη εκδήλωση της γενικής αρχής της χρηστής δημοσιονομικής διαχείρισης, που διέπει τη διαχείριση των δημοσίων οικονομικών και επιβάλλει την εκπλήρωση του σκοπού του ΔΛΤ με την κατά το δυνατόν ελάχιστη επιβάρυνση του

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

προϋπολογισμού του. Επειδή από τον ισχύοντα ΟΕΥ του ΔΛΤ, προκύπτει ότι δεν υπάρχουν μόνιμες θέσεις εργατών καθαριότητας αλλά και οι ζητούμενες υπηρεσίες δεν εμπίπτουν στα συνήθη καθήκοντα του υπηρετούντος προσωπικού, επιτρέπεται η ανάθεση των υπηρεσιών καθαριότητας σε τρίτους. Στην προσπάθεια ελάχιστης επιβάρυνσης του προϋπολογισμού του ΔΛΤ, ο υπολογισμός γίνεται με βάση την τρέχουσα ΣΣΕ, υπολογίζοντας τις όποιες επιβαρύνσεις περιλαμβάνονται και προσδιορίζοντας κέρδος για τον ανάδοχο στο 5% επί των συνολικών υποχρεώσεων του εργαζομένου προσωπικού (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), κάτι που κρίνεται από την υπηρεσία ως επαρκές ποσοστό κέρδους, σύμφωνα με τις μέχρι σήμερα υποβληθείσες οικονομικές προσφορές. Κατόπιν του καταστροφικού σεισμού της 21ης Ιουλίου 2017 και εγκατάστασης της αναδόχου εταιρείας για την αποκατάσταση των βλαβών του σεισμού, οι χώροι που απαιτούν καθαρισμό αυξομειώνονται ανάλογα με τις καθημερινές ανάγκες της υπηρεσίας ή από την πορεία εκτέλεσης έργων αποκατάστασης έτσι στην παρούσα μελέτη γίνεται αναφορά με ενδεικτική επιφάνεια. 1. Γενικά. Αντικείμενο της μελέτης είναι η κάλυψη των απαιτούμενων εργασιών καθαρισμού κτιρίων και λιμένων, της ΔΕ (αρμοδιότητας ΔΛΤ).

Χώροι καθαρισμού όπως έχουν διαμορφωθεί μετά το σεισμό

αα	Περιγραφή χώρου	επιφάνεια
1	Κτίριο επιβατών λιμένα	0.00μ ²
2	Λιμάνι	5.220,00μ ²
3	Επιβατικό - εμπορικό λιμάνι (εξωτερικό τμήμα)	5.500,00μ ²
4	Προβλήτας «.....» (.....) πόλης	1.500,00μ ²
5	Γραφεία	220,00μ ²
6	Γραφεία Λιμεναρχείου	400,00μ ²
7	Είσοδοι - έξοδοι από τη ζώνη λιμένα προς την πόλη της	1.000,00μ ²
8	Σημείο προβλήτα	5.500,00μ ²

2. Απαιτούμενοι χώροι - εργασίες καθαρισμού Λιμένας Σημείο προβλήτα (επιφάνεια καθαρισμού 5.500,00 μ²) Εργασίες καθαρισμού, των εξωτερικών τουαλετών και των υπαιθρίων χώρων του (στη ζώνη διακινουμένων από τρίτες χώρες). Οι εργασίες στους οικίσκους, αναλυτικά, είναι: [...]

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

6. Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικράτειας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη του Διαγωνισμού αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του Διαγωνισμού (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό Διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του Διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Εν προκειμένω και από τους προδιαληφθέντες στη προηγούμενη σκέψη όρους της υπόψη διακήρυξης της υπό ανάθεση σύμβασης καθαριότητας εναργώς προκύπτει καταρχήν ο απαιτούμενος και υποχρεωτικός τρόπος σύνταξης και υποβολής της οικονομικής προσφοράς από τους συμμετέχοντες. Κατά πρώτον, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να επισυνάψουν στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά τους, σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο και συμπληρωμένο με το αναγραφόμενο ποσοστό έκπτωσης το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που παρατίθεται στο Παράρτημα IV, ως αυτό αποτυπώνεται και επισυνάπτεται στην εν λόγω διακήρυξη. Σημειωτέον και τονιστέον ότι ο προϋπολογισμός της επίμαχης σύμβασης καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή (Παράρτημα I), προς αποφυγή δε του αθέμιτου ανταγωνισμού και στο πλαίσιο τήρησης της εργατικής νομοθεσίας, απορρίπτονται προσφορές που το γενικό σύνολο απασχόλησης προσωπικού είναι κάτω του χαμηλότερου νόμιμου εργοδοτικού κόστους των ζητούμενων παρεχόμενων υπηρεσιών, όπως προσδιορίζονται αναλυτικά στην διακήρυξη και ειδικότερα σε ποσό ύψους 285.398,67€ άνευ ΦΠΑ. Κατά δεύτερον, σύμφωνα με τους ουσιώδεις και επί ποινή αποκλεισμού σχετικούς όρους της διακήρυξης, οι συμμετέχοντες υποχρεούνται σε ανάλυση των στοιχείων της οικονομικής τους προσφοράς, όπου ειδικότερα υποχρεούνται - προκειμένου για την άρτια και προσήκουσα υποβολή της προσφοράς τους- να αναλύουν και να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα απαιτούμενα στοιχεία που αφορούν στον αριθμό των εργαζομένων που θα

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

απασχοληθούν στο έργο, τις ημέρες και τις ώρες εργασίας τους, το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων, το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο κ.ο.κ. Προσέτι, ρητώς και χωρίς αμφισημία διατυπώνεται στην επίμαχη διακήρυξη ότι τα ως άνω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, όχι μόνο εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς των συμμετεχόντων, αλλά, πρωτίστως η απαιτούμενη ανάλυση των στοιχείων της οικονομικής προσφοράς και ο τρόπος υπολογισμού τους, θα πρέπει να γίνεται με τη δέουσα επιμέλεια, ούτως ώστε να είναι επαληθεύσιμα και επιδεκτικά εκτιμήσεως από την επιτροπή αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών της αναθέτουσας αρχής. Επιπροσθέτως, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. 426/18.3.2020 διευκρινιστικού εγγράφου της, ως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, διατυπώνει συναφώς και επί λέξει: «[...] 2. επί σχετικού ερωτήματος (β), ο πίνακας της σελίδας 51 της οικείας διακήρυξης, αναφέρεται σε θέσεις απασχόλησης και όχι σε άτομα, ο αριθμός απασχόλησης των ατόμων προκύπτει από την διαίρεση των ωρών κάθε μήνα με το μέγιστο αριθμό ωρών μηνιαίας απασχόλησης του εργατικού προσωπικού, 3. επί σχετικού ερωτήματος (γ), οι ορθές κρατήσεις είναι αυτές που αναφέρονται στην κείμενη νομοθεσία όπως έχει εξειδικευθεί από την υφιστάμενη νομολογία. Η παράγραφος 2.4.4. και η παράγραφος 5.1.1. της οικείας διακήρυξης λειτουργούν συμπληρωματικά η μία της άλλης και όχι αντιθετικά. Επομένως, στην προσφερόμενη τιμή περιλαμβάνεται υποχρεωτικά το σύνολο των κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου και τρίτων που βαρύνουν κατά νόμο τον ανάδοχο, μεταξύ δε των εν λόγω επιβαρύνσεων περιλαμβάνεται και η προκαταβολή φόρου εισοδήματος ποσοστού 8%.»

7. Επειδή, από την επισκόπηση της προσφοράς της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας εταιρείας (με αριθμ.....) στον ηλεκτρονικό τόπο του εν λόγω διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι η ανωτέρω έχει υποβάλλει ως δικαιολογητικά στον (υπο)φάκελο της

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

οικονομικής της προσφοράς τα ηλεκτρονικά αρχεία 1.οικονομική.pdf, 2.πίνακες οικονομικής προσφοράς.pdf, 3.Στοιχεία του άρθρου 68 του Ν.3863/2010.pdf, 5.ΕΓΣΣΕ -2020 & 2018 & ΥΑ 2019.pdf. Ειδικότερα στο έντυπο της οικονομικής της προσφοράς (ηλεκτρονικό αρχείο 2.πίνακες οικονομικής προσφοράς.pdf) εμφανίζεται ότι, χρησιμοποιώντας το σχετικό υπόδειγμα που βρίσκεται σε επεξεργάσιμη μορφή στον προσβάσιμο χώρο «συνημμένα» της αρχικής σελίδας στον ηλεκτρονικό τόπο του εν λόγω διαγωνισμού, συμπληρώνει τα πεδία, δηλώνοντας στην πρώτη σελίδα, μεταξύ άλλων, Διοικητικό κόστος παροχής 4,20% 13.000,00€, Κόστος αναλωσίμων 0,0% 0,00€, Εύλογο κέρδος 4,20% 13.001,33€, Μερικό Σύνολο 2. 311.400,00€ άνευ ΦΠΑ, στην δεύτερη σελίδα με την ανάλυση της προσφερόμενης τιμής, δηλώνει, μεταξύ άλλων: 1. Αριθμός εργαζομένων που θα απασχοληθούν (υπολογισμός) 9 άτομα φυσική παρουσία 2. Ημέρες και ώρες εργασίας (αναγραφή) Σύμφωνα με την Τεχνική Περιγραφή της υπ' αριθμόν Διακήρυξης 3. Συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (αναγραφή) Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας 2020 & 2018 & Υπουργική Απόφαση 4241/127/30-01-2019 4. Το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων (υπολογισμός) 224.794,16€ 5.Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά (υπολογισμός) 60.604,51€ (συμπ. ΕΛΠΚ) 6. Κόστος αναλωσίμων 0,00€ 7. Διοικητικό κόστος 12.516,08€ 8.Το ύψος των νομίμων υπέρ Δημοσίου & τρίτων κρατήσεων (υπολογισμός) 483,92€ 9.Τα τετρινικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο (υπολογισμός) 2.148,88 και στην τρίτη σελίδα με τίτλο ανάλυση εργατικού κόστους για Εργάτες άνω των 25 ετών, με προϋπηρεσία 6-9 χρόνια άγαμοι, δηλώνει η προσφεύγουσα, μεταξύ άλλων, το Γενικό Ετήσιο Σύνολο Μικτών Αποδοχών, Εργοδοτικές εισφορές και το Συνολικό μηνιαίο μισθολογικό κόστος. Περαιτέρω, στο ηλεκτρονικό αρχείο που έχει υποβάλλει η προσφεύγουσα με τίτλο 3. Στοιχεία του άρθρου 68 του Ν.3863/2010.pdf αποτυπώνει τα εξής: «Αριθμός εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο: 9 άτομα φυσική παρουσία Ημέρες και ώρες εργασίας: Σύμφωνα με την

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

Τεχνική Περιγραφή της υπ ‘ αριθμόν Διακήρυξης Συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (Επισυνάπτεται αντίγραφο στην οικονομική προσφορά μας) Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας 2020 & 2018 & Υπουργική Απόφαση 4241/127/30-01-2019 Ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων: 224.794,16€ Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά: 60.604,51€ (συμπ. ΕΛΠΚ) Διοικητικό κόστος παροχής υπηρεσιών 12.516,08€ Αναλώσιμα 0,00€ Εργολαβικό κέρδος 13.001,33€ Νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις 483,92€ Τα τεχνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο 2.148,88 τ.μ.» Από τα ως άνω παρατεθέντα από την υποβληθείσα εν προκειμένω οικονομική προσφορά της συμμετέχουσας και ήδη προσφεύγουσας εταιρείας συνάγεται ότι η ανωτέρω περιορίστηκε στην δήλωση των σχετικών ποσών στο πλαίσιο τήρησης του νόμιμου εργοδοτικού κόστους των παρεχόμενων υπηρεσιών, όπως άλλωστε προσδιορίζεται επακριβώς στην διακήρυξη, σε 285.398,67€ άνευ Φ.Π.Α, εφαρμόζοντας αφενός τον πίνακα που παραθέτει η αναθέτουσα αρχή, χωρίς ωστόσο, αφετέρου να προβαίνει σε περαιτέρω ανάλυση ως απαιτείται, επί ποινή αποκλεισμού, των στοιχείων και δηλωθέντων στην προσφορά της ποσών. Πιο συγκεκριμένα, από την οικονομική της πρόσφορα δεν προκύπτει εναργώς και αναλυτικώς ο τρόπος υπολογισμού εκ μέρους της του προσφερόμενου μισθοδοτικού/εργατικού κόστους, αφού δηλώνει η προσφεύγουσα το συνολικό και μόνο ποσό, χωρίς ειδικότερη ανάλυση του τρόπου υπολογισμού του και ειδικότερα την εξειδίκευση του απασχολούμενου προσωπικού και των ωρών απασχόλησης αυτού, κατά τα ρητά οριζόμενα στις σχετικές διατάξεις της διακήρυξης αλλά και στις διευκρινίσεις που δόθηκαν επ’ αυτών εκ μέρους του αναθέτοντος φορέα. Ομοίως δεν προκύπτουν με σαφείς και εξειδικευμένους υπολογισμούς τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, ώστε να συνάγεται με σαφήνεια πως καταλήγει η προσφεύγουσα στο τελικό ως άνω αποτέλεσμα που έχει δηλώσει. Αντιθέτως, σε απόκλιση από τα απαιτούμενα στο κανονιστικό πλαίσιο της υπόψη διακήρυξης όχι μόνο δεν προέβη η προσφεύγουσα σε

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

ανάλυση των στοιχείων της οικονομικής της προσφοράς και δη σε αναλυτικό υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών, των τετραγωνικών μέτρων καθαρισμού ανά άτομο, του διοικητικού κόστους ως η αναθέτουσα αρχή διαπιστώνει και αποτυπώνει στην προσβαλλομένη, παρόλο που στη διακήρυξη τονίζεται (και μάλιστα αναγράφεται με έντονη γραμματοσειρά «να αναλύουν και να εξειδικεύουν **σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους**») η υποχρέωση των συμμετεχόντων να επιδείξουν τη δέουσα επιμέλεια, κατά την ανάλυση των δηλωθέντων στοιχείων και ποσών στην οποία οφείλουν να προβούν, αλλά, εσφαλμένως, παραπέμπει στην «Τεχνική Περιγραφή της υπ' αριθμόν». Αυτονοήτως, όταν από την ίδια την διακήρυξη, ως εν προκειμένω, προσδιορίζεται επακριβώς το συνολικό ποσό της απασχόλησης προσωπικού, το ανώτατο ύψος του διοικητικού κόστους παροχής (μέχρι 5%) και το εύλογο κέρδος (μέχρι 5%) και παράλληλα παρατίθεται και το έντυπο της οικονομικής προσφοράς, οι συμμετέχοντες και δη η προσφεύγουσα δεσμεύονται να τα ακολουθήσουν και να τα τηρήσουν, αυτό που διέλαθε εντούτοις της προσοχής της προσφεύγουσας είναι, ως προελέχθη, η απαιτούμενη ανάλυση στην οποία όφειλε να προβεί, όπερ, αφού δεν έπραξε διά της προσφοράς της, ορθώς και κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής, απερρίφθη.

8. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η προσφεύγουσα αβασίμως παραπονείται διά της προσφυγής της ότι η προσφορά της είναι επαρκώς σαφής, σε συμμόρφωση με τα επιτασσόμενα από τη διακήρυξη και συνεπώς εσφαλμένως και παρανόμως απερρίφθη από την αναθέτουσα αρχή. Δοθέντος δε ότι οι διαπιστωθείσες πλημμέλειες στην προσφορά της -παράλειψη ανάλυσης του τρόπου υπολογισμού των ζητηθέντων στοιχείων- αποτελούν αυτοτελές νόμιμο έρεισμα απόρριψης της προσφοράς και αποκλεισμού της από την διαδικασία, αλυσιτελώς προβάλλει περαιτέρω ότι, σε περίπτωση που εθεωρείτο από την αναθέτουσα αρχή ότι το δηλωθέν από αυτήν ποσό διοικητικού κόστους είναι ασυνήθιστα χαμηλό, όφειλε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει διευκρινήσεις επ' αυτού, βάσει των διατάξεων του άρθρου 88 του Ν. 4412/2016 και του όρου 3.1.2 της διακήρυξης. Και τούτο διότι ο ισχυρισμός

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

της ερείδεται σε εσφαλμένη νομική αφετηρία, αφού, το ζήτημα εν προκειμένω και η πλημμέλεια στην οποία έχει υποπέσει είναι η παράλειψη από πλευράς της, ανάλυσης του υπολογισμού στον οποίο προέβη προκειμένου να δηλώσει συγκεκριμένα το ποσό των 13.000,00€, ως διοικητικό κόστος και ουχί το ποσό αυτό καθ'εαυτό, εάν δηλαδή είναι ασυνήθιστα χαμηλό ή μη, πολλώ δε μάλλον που βάσει των ορισθέντων διά της οικείας διακήρυξης, οι συμμετέχοντες ενείχαν την υποχρέωση να περιοριστούν στο ανώτατο ποσοστό του 5% της εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας αξίας, αναφορικά με το διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών. Όπως έχει άλλωστε γίνεται δεκτό νομολογιακά, ο υπολογισμός στις προσφορές ενός εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους οφέλους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων, αποσκοπεί στην αναλυτική περιγραφή του κόστους παροχής των υπηρεσιών, ούτως ώστε να είναι ελέγξιμο το ύψος της οικονομικής προσφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της υπηρεσίας. Η προσφεύγουσα εταιρεία, ως προκύπτει από την υποβαλλόμενη εν προκειμένω οικονομική της προσφορά, δηλώνει ως εύλογο ποσό διοικητικού κόστους το ποσό των 13.000€, το ίδιο ποσό δηλώνει και ως εργολαβικό όφελος. Καθώς ωστόσο δεν προβαίνει σε ουδεμία περαιτέρω ανάλυση, ως οφείλει σύμφωνα με τους όρους της προκείμενης διακήρυξης (βλ. σκ. 5) αναφορικά με τον υπολογισμό (και) του ανωτέρω ποσού, η προσφορά της προσφεύγουσας τυγχάνει απορριπτέα, βάσει της πάγιας νομολογίας και του κανονιστικού πλαισίου της οικείας διακήρυξης, αφού ούτε επαληθεύσιμη ούτε ελέγξιμη είναι από την αναθέτουσα αρχή, η οποία αναθέτουσα αρχή μάλιστα έθεσε τους ανωτέρω σχετικούς όρους επί τω τέλει όπως δύναται να επαληθεύσει τις οικονομικές προσφορές και να εξαλείψει ενδεχόμενο αθέμιτο ανταγωνισμό.

9. Επειδή, εξάλλου, στην προκείμενη περίπτωση, καμία ασάφεια δεν εντοπίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, αντιθέτως ρητώς και εναργώς προκύπτουν οι υποχρεώσεις των υποψηφίων, αβασίμως η προσφεύγουσα επικαλείται πλημμέλειες στα συμβατικά τεύχη που, ως ισχυρίζεται, υπό το φως πάγιας νομολογίας, δεν μπορούν να ερμηνεύονται εις βάρος των

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

διαγωνιζομένων, και τούτο διότι, ακόμη και υπό την εκδοχή ότι αληθής υποτεθείς ο σχετικός ισχυρισμός περί ασάφειας και αμφισημίας της διακήρυξης, εν προκειμένω προβάλλεται ανεπικαίρως. Επέκεινα, ως γίνεται δεκτό κατά γενική αρχή του δικαίου του δημοσίων συμβάσεων και έχει κριθεί συναφώς από τη νομολογία, στις δημόσιες συμβάσεις ισχύει ο κανόνας της, κατά στάδια, προβολής των λόγων, ήτοι λόγοι που αφορούν σε προγενέστερο στάδιο δεν μπορούν να προβληθούν σε μεταγενέστερο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά θα πρέπει να προβάλλονται επικαίρως και κατά το στάδιο στο οποίο αφορούν (ΕΑ ΣτΕ 207/2002, 295/2003, 602/2003, 884/2003, 69/2005, 1032/2005, 245/2011 κ.ά.). Η αρχή αυτή, της επίκαιρης και αυτοτελούς προσβολής των βλαπτικών πράξεων όλων των οργάνων του διαγωνισμού εντάσσεται στους αρνητικούς όρους του εννόμου συμφέροντος, αποκλείοντας τον παρεμπόπτοντα έλεγχο της νομιμότητας των λόγων αυτών επί τη ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων ή παραλείψεων της διαγωνιστικής διαδικασίας με την προδικαστική προσφυγή (ΕΑ ΣτΕ 305/2011, 65/2012). Ειδικότερα επί διακηρύξεων γίνεται δεκτό ότι εφόσον έχουν υποβληθεί οι προσφορές, προκειμένου να είναι παραδεκτή η προσβολή όρων της διακήρυξης θα πρέπει να έχει προηγηθεί η κατάθεση επιφύλαξης (ΕΑ ΣτΕ 957/2003, 386/2005, 1122/2008). Στην υπό εξέταση περίπτωση, εντούτοις, η προσφεύγουσα εταιρεία συμμετείχε ανεπιφυλάκτως στη διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου απαραδέκτως στρέφεται εντέλει κατά της νομιμότητας αυτής. Και τούτο διότι προβάλλει ανεπικαίρως και συνεπώς άνευ εννόμου συμφέροντος στο παρόν στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, όπου έχει ολοκληρωθεί η αξιολόγηση των προσφορών των διαγωνιζομένων, λόγους που κατ' ουσίαν στρέφονται κατά της διακήρυξης, με την ευκαιρία της προσβολής μεταγενέστερης βλαπτικής για τα συμφέροντά της πράξης της αναθέτουσας αρχής, ήτοι της ανάδειξης έτερης συνδιαγωνιζόμενης ως προσωρινής αναδόχου της επίμαχης σύμβασης.

10. Επειδή, δεδομένων των ως άνω, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και η Παρέμβαση να γίνει αντιστοίχως

Αριθμός απόφασης: 822 / 2020

δεκτή, συνακολούθως δε, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει τη Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 6 Ιουλίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 20 Ιουλίου 2020.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Κωνσταντίνος Πολ. Κορομπέλης

Αλεξάνδρα Κ. Παπαχρήστου