

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 29 Δεκεμβρίου 2021 με την εξής σύνθεση: Ελευθερία Καλαμιώτη, Πρόεδρος, Ειρήνη Αψοκάρδου, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος και εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 26/11/2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 2206/29-11-2021 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στο ..., οδός, όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», η οποία εδρεύει στη, οδός και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής: «η πρώτη παρεμβαίνουσα»).

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....», και τον δ.τ. «.....» που εδρεύει στη, οδός, και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής: η δεύτερη παρεμβαίνουσα).

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «.....» και τον δ.τ. «.....», η οποία εδρεύει στην, οδός, και εκπροσωπείται νόμιμα (εφεξής: η τρίτη παρεμβαίνουσα).

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της υπ' αριθ. πρωτ. 240945/16-11-2021 (Α.Δ.Α.:& Α.Δ.Α.Μ.) απόφασης του Συντονιστή με θέμα «.....», κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της για το Τμήμα 5 του διαγωνισμού και έκανε δεκτές τις προσφορές των λοιπών διαγωνιζομένων στα Τμήματα 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 19, 22, 23, 24, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 45, 46, 47, 48 και 52 του Διαγωνισμού.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Αθηνά Μπουζιούρη.

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 672,52 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, την από 26/11/1982 πληρωμή στη EUROBANK και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «δεσμευμένο»), το οποίο υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία των επίμαχων Τμημάτων, η οποία ανέρχεται σε 134.504,00 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. πρωτ. Διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου παροχήςτων κτιρίων τηςδιάρκειας δώδεκα μηνών (CPV), συνολικής εκτιμώμενης αξίας 163.521,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 24%. Το αντικείμενο του διαγωνισμού υποδιαιρέθηκε σε 52 τμήματα, με δυνατότητα των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα, τμήματα ή για το σύνολο των τμημάτων. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή ανά τμήμα. Ο διαγωνισμός διενεργείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έχει λάβει αύξοντα αριθμό ΕΣΗΔΗΣ Στον διαγωνισμό συμμετείχαν δεκατρείς (13) οικονομικοί φορείς. Με την υπ' αριθ. 240945/16-11-2021 απόφαση της αναθέτουσας αρχής με θέμα «.....» επικυρώθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού όλων των σταδίων και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για τα 52 τμήματα. Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης, αφενός κατά το μέρος που με αυτή αποκλείστηκε η προσφορά της για το Τμήμα 5 του Διαγωνισμού και αφετέρου κατά το μέρος που έγιναν δεκτές προσφορές άλλων διαγωνιζομένων για τα Τμήματα 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 19, 22, 23, 24, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39, 40, 41, 45, 46, 47, 48 και 52. Η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε την 16/11/2021 μέσω της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ.

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (υπηρεσία), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, καθώς επίσης και της νομικής φύσης και της δραστηριότητας της αναθέτουσας αρχής υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και δη του Βιβλίου Ι αυτού. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, η δε ΑΕΠΠ ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, η προδικαστική προσφυγή ασκήθηκε νόμιμα με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου που παρατίθεται στο Παράρτημα Ι του ΠΔ 39/2017, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 8 αυτού και την παρ. 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και με προηγμένη ψηφιακή υπογραφή. Περαιτέρω, η προσφυγή ασκήθηκε νόμιμα με ηλεκτρονική κατάθεση στην ΑΕΠΠ μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (e-mail), λόγω τεχνικής αδυναμίας λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ κατά την ημέρα λήξης της προθεσμίας άσκησης της, η οποία (τεχνική αδυναμία) βεβαιώνεται με το απόέγγραφο της Δ/σης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης. Τέλος, η προσφυγή είναι εμπρόθεσμη, δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε την 16/11/2021.

5. Επειδή η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με προφανές έννομο συμφέρον, όπως βασίμως ισχυρίζεται στην προσφυγή της, στην οποία αναφέρει *«η προσφορά της ημετέρας εταιρείας απορρίφθηκε για το τμήμα 5 και έγινε δεκτή για όλα τα υπόλοιπα τμήματα. Περαιτέρω, και για τα τμήματα για τα οποία προσβάλλεται η ως άνω απόφαση, με την παρούσα προσφυγή μου προβάλλω αιτιάσεις κατά των οικονομικών προσφορών των συνδιαγωνιζομένων που προηγούνται της δικής μου κατάταξης, χωριστά για κάθε τμήμα. Συνεπώς, λυσιτελώς και ως έχουσα ίδιο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, προσβάλει την απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος που απέρριψε την προσφορά της (τμήμα 5) και κατά το μέρος που δέχθηκε τις προσφορές των συνδιαγωνιζομένων που προηγούνται της δικής μου κατάταξης στα ανωτέρω 38 τμήματα»*.

6. Επειδή, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή κοινοποιήθηκε μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού την 30/11/2021 προς όλους τους συμμετέχοντες.

7. Επειδή, κατόπιν της κατάθεσής της, η εξέταση της προδικαστικής προσφυγής ανατέθηκε από την Πρόεδρο της ΑΕΠΠ στο 6^ο Κλιμάκιο. Με την υπ' αριθ. 2919/2021 Πράξη Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου ορίστηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της προδικαστικής προσφυγής και εκλήθη η αναθέτουσα αρχή να καταθέσει τις απόψεις της επ' αυτής. Στη συνέχεια, κατόπιν της αναχρέωσης της υπόθεσης στο παρόν Κλιμάκιο, με την υπ' αριθ. 3031/2021 Πράξη της Προέδρου του 1ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, ορίστηκε εκ νέου Εισηγήτρια και ημερομηνία εξέτασης της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

8. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε τις απόψεις της διά της «Επικοινωνίας» του ΕΣΗΔΗΣ την 13/12/2021, με παραλήπτες όλους τους συμμετέχοντες.

9. Επειδή, υπέρ της διατήρησης ισχύος της προσβαλλόμενης παρεμβαίνει η «.....», η οποία άσκησε την παρέμβαση μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού την 8/12/2021, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής.

10. Επειδή, υπέρ της διατήρησης ισχύος της προσβαλλόμενης παρεμβαίνει η «.....», και τον δ.τ. «.....», η οποία άσκησε την παρέμβαση μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού την 10/12/2021, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής.

11. Επειδή, υπέρ της διατήρησης ισχύος της προσβαλλόμενης παρεμβαίνει η «.....», με διακριτικό τίτλο «.....», η οποία άσκησε την παρέμβαση μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού την 8/12/2021, ήτοι εντός της νόμιμης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής.

12. Επειδή ο οικονομικός φορέας «.....» απέστειλε την 10/12/2021 παρέμβαση διά μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στην ΑΕΠΠ, χωρίς, ωστόσο, να προκύπτει αποστολή του μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, η εν λόγω παρέμβαση έχει ασκηθεί απαραδέκτως και δεν λαμβάνεται υπόψη.

13. Επειδή, η προσφεύγουσα υπέβαλε υπόμνημα επί των απόψεων την 20/12/2021 διά μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου απευθείας προς την ΑΕΠΠ λόγω τεχνικής αδυναμίας του ΕΣΗΔΗΣ πιστοποιούμενης με το υπ' αριθ.έγγραφο της της Δ/σης Διαχείρισης, Ανάπτυξης και Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης.

14. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του 1^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 365 Ν. 4412/2016, 13 ΠΔ 39/2017 όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν.

15. Επειδή, με τον **πρώτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα, στρεφόμενη κατά του αποκλεισμού της από το Τμήμα 5 του Διαγωνισμού, προβάλλει τα εξής:

«Με τις διατάξεις του άρθρου 20 του ν. 3790/2009 συστάθηκε στο Υπουργείο Απασχόλησης Και Κοινωνικής Προστασίας διαρκής επιτροπή κρίσεως βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελμαμάτων, με αρμοδιότητα τη γνωμοδότηση για την υπαγωγή εργασιών, ειδικοτήτων ή χώρων εργασίας στα βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα. Ως κριτήρια για την κατά τα ανωτέρω υπαγωγή θεσπίστηκαν τα επιστημονικά και τεχνικά δεδομένα, οι κρατούσες διεθνώς αντιλήψεις και οι πραγματικές συνθήκες εργασίας, όπως εκάστοτε διαμορφώνονται. Ακολουθώντας, με το 1ο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν. 3863/2010 εξουσιοδοτήθηκε ο Υπουργός Εργασίας να καταρτίσει τον πίνακα των βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελμαμάτων.

Έτσι, με την υπ' αριθ. Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 (Φ.Ε.Κ. Β' 2778/2- 12-2011) απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης με θέμα 'Βαριές & ανθυγιεινές εργασίες', η οποία τέθηκε σε ισχύ από 1/1/2012 και εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 17 του ν. 3863/2010, και η οποία αντικαθιστά εξ ολοκλήρου την παρ. 1 του άρθρου 104 του Κανονισμού Ασφάλισης του Ι.Κ.Α. Ε.Τ.Α.Μ., ορίζεται ότι από 1/1/2012 μόνο οι απασχολούμενοι στις συγκεκριμένες εργασίες και ειδικότητες ασφαλίζονται κατά τον Κανονισμό Βαρέων & Ανθυγιεινών Επαγγελμαμάτων (Κ.Β.Α.Ε.), με την προϋπόθεση ότι η απασχόλησή τους παρέχεται κατά κύριο λόγο στις υπόψη εργασίες και ειδικότητες, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 104 του Κανονισμού Ασφάλισης του Ι.Κ.Α.- Ε.Τ.Α.Μ..

Στο ΕΔΑΦΙΟ Β' 'ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Ή ΧΩΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΠΟΥ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΝΤΑΙ' αναφέρεται ρητά:

‘ 23. Καθαριστές - Καθαρίστριες με πλήρη απασχόληση, πλην εκείνων που απασχολούνται σε: α. γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α ' και Β ' του ν. 3429/2005, όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς. β. γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα.’

Από την ανωτέρω διάταξη της Υπουργικής Απόφασης, που τέθηκε σε ισχύ από 01-01-2012, ο πίνακας βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελματιών χωρίζεται σε 2 μέρη και δη στο 1ο μέρος περιλαμβάνει ειδικότητες που εντάσσονται στο εν λόγω καθεστώς, σε σχέση με το χώρο εργασίας που απασχολούνται, ενώ στο 2ο μέρος εντάσσει στο ίδιο καθεστώς ειδικότητες εργαζομένων, ανεξάρτητα από τις επιχειρήσεις ή το χώρο εργασίας, στον οποίο απασχολούνται. Στη δεύτερη κατηγορία υπάγονται με αρ. 23 καθαριστές/καθαρίστριες, πλην των ως άνω αναφερομένων εξαιρέσεων.

Στην προκείμενη περίπτωση, από τη διακήρυξη του διαγωνισμού συνάγεται ότι η παροχή των υπηρεσιών στο τμήμα 5, θα γίνει στα κεντρικά της αναθέτουσας αρχής στη Λάρισα, επί της οδού Σωκράτους 111 και κατά στους αναφερομένους σε αυτή ορόφους του κτιρίου.

Επομένως, η απασχόληση των καθαριστριών θα πραγματοποιηθεί σε γραφεία, προφανώς εμπίπτει στην ως άνω αναφερόμενη διάταξη του νόμου και οι εργαζόμενοι, κατ' εξαίρεση, δεν θα υπαχθούν στα Βαρέα Και Ανθυγιεινά Επαγγέλματα (ΚΒΑΕ).

Με τα δεδομένα αυτά, και σύμφωνα με τα περιγραφόμενα στη διακήρυξη του ένδικου διαγωνισμού, οι εργαζόμενοι θα απασχοληθούν σε καθημερινή βάση με την καθαριότητα των χώρων των κεντρικών γραφείων της αναθέτουσας αρχής, και ως εκ τούτου, υπάγονται στην απλή ασφάλιση (μικτά), όπως ορθώς έχει υπολογιστεί από την ημετέρα εταιρεία στην προσφορά της.

Η προσβαλλόμενη απόφαση απέρριψε την προσφορά μου με την αιτιολογία ότι η ημετέρα εταιρεία δεν εμπίπτει στις προβλεπόμενες στην περ.

23 της ως άνω Υπουργικής Απόφασης εξαιρέσεις για τον λόγο ότι δεν περιλαμβάνεται στους απαριθμούμενους σε αυτήν εργοδότες. Η κρίση αυτή της αναθέτουσας αρχής, δεν παρίσταται ως νόμιμη, καθόσον και κατά τα ανωτέρω εκτεθέντα, οι εργαζόμενοι θα απασχοληθούν αποκλειστικά για την παροχή των ειρημένων υπηρεσιών στα γραφεία της διοίκησης, όπου παράγεται διοικητικό έργο και ως εκ τούτου υπάγονται από ασφαλιστική άποψη, κατά τις διατάξεις της ως άνω Υπουργικής Απόφασης, στις εξαιρέσεις που προβλέπονται σε αυτήν'.

Συνεπώς, η ημετέρα εταιρεία που έχει υπολογίσει τις ασφαλιστικές εισφορές και κατ' επέκταση το συνολικό εργατικό κόστος ορθά λαμβάνοντας υπόψη στους υπολογισμούς της ότι οι καθαριστές/στριες που θα απασχοληθούν για την παροχήστα κεντρικά γραφεία της αναθέτουσας αρχής εξαιρούνται από τα βαρέα / ανθυγιεινά επαγγέλματα και υπάγονται και αυτοί στην απλή ασφάλιση (ΜΙΚΤΑ).

Κατόπιν τούτου, και για τον παρόντα λόγο, η προσβαλλόμενη απόφαση πρέπει να ακυρωθεί».

16. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, με τις απόψεις της, ισχυρίζεται ως προς τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής τα εξής:

«Σύμφωνα με την Υπουργική απόφαση Φ10221/οικ.26816/929 (Β' 2778/2011) και την εγκύκλιο 27/20-3-2012 του ΙΚΑ/Ενιαίου Ταμείου Ασφάλισης Μισθωτών (ΑΔΑ Β4454691ΩΓ-ΠΙΗ) προκύπτει ρητά ότι για να εξαιρεθούν οι καθαριστές - καθαρίστριες πλήρους απασχόλησης από τα βαρέα θα πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά 2 προϋποθέσεις (περίπτωση α' της παρ. 23 της Εγκυκλίου): α) να απασχολούνται σε "γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, Οργανισμούς και Α.Ε., που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων Α' και Β' του Ν. 3429/2005, όπως ισχύουν" β) να "έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς". Δηλαδή για να εξαιρεθούν οι καθαριστές - καθαρίστριες που θα απασχοληθούν στα γραφεία της από τα Βαρέα, θα έπρεπε να έχουν ως εργοδότη την και όχι την ανάδοχο εταιρεία. Προς επίρρωση των ανωτέρω παρατίθεται η σκέψη 39Ε της Απόφασης 50/2021 της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (7ο Κλιμάκιο), που αφορά υπηρεσίες

καθαριότητας σε Ν.Π.Δ.Δ, στην οποία ορίζεται: "ότι οι εταιρίες «*****», υπολόγισαν εσφαλμένα τις εργοδοτικές εισφορές για τις Ομάδες Α (*****) και Β (*****) του Διαγωνισμού, διότι τις υπολόγισαν με ποσοστό (άρθρο 19 του Ν. 4549/2018) και ουχί με βάση την επιβάρυνση του κόστους βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελματιών (ποσοστό επί του συνόλου των αποδοχών), ως όφειλαν, λόγω της δηλωθείσας εβδομαδιαίας απασχόλησης των εργαζομένων τους (30 ώρες)", από το οποίο προκύπτει σαφώς ότι οι 30 ώρες παροχής εργασίας σε ν.π.δδ. εμπίπτουν στα βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα. Στη συγκεκριμένη περίπτωση ηστο τμήμα 5 δηλώνει ότι θα απασχοληθεί ένα άτομο, 6 ώρες/ημέρα, δηλαδή 30 ώρες/εβδομάδα. Συνεπώς, η προσφορά της θα πρέπει να απορριφθεί, καθώς δεν υπολογίζει επιβάρυνση κόστους βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελματιών και η οικονομική της προσφορά είναι απορριπτέα ως ασυνήθιστα χαμηλή».

17. Επειδή, με το υπόμνημά της, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ως προς τον πρώτο λόγο αποκλεισμού τα εξής:

«Η αναθέτουσα αρχή, με το έγγραφο των απόψεών της, επαναλαμβάνει ότι δεν συντρέχει λόγος υπαγωγής στην εξαίρεση, διότι, κατ' αυτήν, η επιχείρησή μου, δεν περιλαμβάνεται μεταξύ των απαριθμούμενων στην διάταξη εργοδοτών. Ο ισχυρισμός δεν είναι βάσιμος, κατά το νόμο, διότι δεν λαμβάνει υπ' όψη του τη διάταξη που αναφέρω στην προδικαστική προσφυγή μου, ότι δηλαδή ο πίνακας βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελματιών χωρίζεται σε 2 μέρη και δη στο 1ο μέρος περιλαμβάνει ειδικότητες που εντάσσονται στο εν λόγω καθεστώς, σε σχέση με το χώρο εργασίας που απασχολούνται, ενώ στο 2ο μέρος εντάσσει στο ίδιο καθεστώς ειδικότητες εργαζομένων, ανεξάρτητα από τις επιχειρήσεις ή το χώρο εργασίας, στον οποίο απασχολούνται. Στη δεύτερη κατηγορία υπάγονται με αρ. 23 καθαριστές/καθαρίστριες, πλην των ως άνω αναφερομένων εξαιρέσεων.

Στην προκείμενη περίπτωση, από τη διακήρυξη του διαγωνισμού (παραρτήματα Ι, ΙΙ και ΙV) προκύπτει ότι οι εργαζόμενοι θα παρέχουν υπηρεσίες καθαριότητας, στους χώρους που παράγεται κυρίως διοικητικό έργο, ήτοι τα κεντρικά γραφεία της οδού

Επ' αυτού, το Δ.Εφ.Αθ. με την 339/2021 απόφασή του, αφού δέχεται τον ως άνω χωρισμό του πίνακα σε δυο μέρη (1ο μέρος: ειδικότητες

εντασσόμενες στο καθεστώς, σε σχέση με το χώρος εργασίας τους/ 2ο μέρος: Ειδικότητες εργαζομένων ανεξάρτητα από επιχείρηση/χώρο απασχόλησης) απέρριψε την αίτηση αναστολής που είχε υποβάλει ανώνυμη εταιρεία που συμμετείχε σε διαγωνισμό, για τον λόγο ότι οι εργαζόμενοι καθαριστές θα απασχοληθούν «... με την εξασφάλιση της καθαρότητας των κοινοχρήστων χώρων και κυρίως των χώρων υγιεινής των κτιρίων του ... και όχι με την καθαριότητα των χώρων όπου παράγεται κυρίως διοικητικό έργο (γραφείων διοίκησης κ.λπ.)» (σκ. 8 και 10).

Συνεπώς, το δικαστήριο απέρριψε τον ισχυρισμό για υπαγωγή στην εξαίρεση όχι γιατί οι εργαζόμενοι θα απασχολούνται σε εταιρεία, αλλά διότι το κύριο έργο, το οποίο θα παρείχαν θα ήταν σε κοινόχρηστους χώρους και όχι σε χώρους γραφείων.

Με τα δεδομένα αυτά, ο ισχυρισμός που διατυπώνεται στο έγγραφο των απόψεων δεν παρίσταται ως νόμιμος».

Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 1.3. της Διακήρυξης, «αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή(CPV:.....) στα κτίρια τηςαπό 01-01-2022 έως 31-12-2022, σύμφωνα με τις αναλυτικές τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος IV. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στα Παραρτήματα I και II της παρούσας διακήρυξης». Ειδικότερα, στο Παράρτημα IV της Διακήρυξης προβλέπονται τα εξής: «Το παρόν παράρτημα αφορά σε τεχνικές προδιαγραφές για την παροχή(52 τμήματα).

1. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ /ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ

Σκούπισμα και σφουγγάρισμα των δαπέδων των γραφείων και των κοινόχρηστων χώρων, ξεσκόνισμα των γραφείων και λοιπών επίπλων, καθαρισμός τηλεφωνικών συσκευών και ηλεκτρονικών υπολογιστών (πλαστικά μέρη), άδειασμα των κάδων απορριμμάτων και τοποθέτηση νέας σακούλας, καθαρισμός κουζίνας (πάγκοι, νιπτήρες και ντουλάπια), καθαρισμός και απολύμανση των ειδών υγιεινής των τουαλετών και των πλακιδίων γύρω από τα είδη υγιεινής, σκούπισμα και σφουγγάρισμα των δαπέδων των χώρων υγιεινής, καθαρισμός καθρεφτών και αφαίρεση των αλάτων από τις σωληνώσεις χρωμίου, σκούπισμα και σφουγγάρισμα του κλιμακοστασίου από το ισόγειο μέχρι τον τελευταίο όροφο, καθαρισμός των κιγκλιδωμάτων,

καθαρισμός των περβαζιών των παραθύρων, καθαρισμός εσωτερικά και εξωτερικά των υαλοπινάκων των γραφείων και του κλιμακοστασίου και καθαρισμός μπαλκονιών».

18. Επειδή, με τις διατάξεις του άρθρου 20 του ν. 3790/2009 (ΦΕΚ Α΄ 143) συστάθηκε στο Υπουργείο Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας Διάρκους Επιτροπή Κρίσεως Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών, με αρμοδιότητα τη γνωμοδότηση για την υπαγωγή εργασιών, ειδικοτήτων ή χώρων εργασίας στα Βαρέα και Ανθυγιεινά Επαγγέλματα. Ως κριτήρια για την κατά τα ανωτέρω υπαγωγή θεσπίστηκαν τα επιστημονικά και τεχνικά δεδομένα, οι κρατούσες διεθνώς αντιλήψεις και οι πραγματικές συνθήκες εργασίας, όπως εκάστοτε διαμορφώνονται. Ακολουθώντας, με το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 17 του ν.3863/2010 (ΦΕΚ Α΄ 115) εξουσιοδοτήθηκε ο Υπουργός Εργασίας να καταρτίσει τον πίνακα των Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών και, στη συνέχεια, εκδόθηκε η εν προκειμένω εφαρμοστέα υπ΄ αριθ. Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 (ΦΕΚ Β΄ 2778) υπουργική απόφαση που τέθηκε σε ισχύ από 1-1-2012. Ειδικότερα, κατά τα οριζόμενα στην περ. 23 του Μέρους Β΄ της τελευταίας ως άνω απόφασης του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, η οποία είναι στενώς ερμηνευτέα, αφού εισάγει εξαιρετικό δίκαιο, στον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελματιών υπάγονται οι καθαριστές/καθαρίστριες που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση, ανεξαρτήτως εργοδότη ή χώρου εργασίας απασχόλησης. Κατά τα περαιτέρω οριζόμενα στην αυτή περίπτωση 23, από τον κανόνα αυτό εισάγεται εξαίρεση και δεν υπάγονται στο ανωτέρω Κανονισμό οι καθαριστές/καθαρίστριες, που απασχολούνται στους εργοδότες που απαριθμούνται περιοριστικώς, υπό την προϋπόθεση, όμως, ότι η απασχόληση παρέχεται στα γραφεία αυτών. Συγκεκριμένα, από τον ανωτέρω κανόνα εξαιρούνται: (α) οι καθαριστές/καθαρίστριες που απασχολούνται σε γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α΄ και Β βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α΄ και Β΄ του ν. 3429/2005 όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς, καθώς και (β) οι καθαριστές/καθαρίστριες που απασχολούνται σε γραφεία διοίκησης

επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα. Με τα δεδομένα αυτά, αντίθετα προς όσα προβάλλονται από την προσφεύγουσα, οι καθαριστές/καθαρίστριες που θα απασχοληθούν από αυτή για την εκτέλεση της επίδικης σύμβασης δεν εμπίπτουν στις προβλεπόμενες στην περ. 23 της ως άνω υπουργικής απόφασης εξαιρέσεις. Συγκεκριμένα, αφ' ης στιγμής ο εργοδότης των εν λόγω καθαριστών/καθαριστριών θα είναι η ίδια η προσφεύγουσα (ανώνυμη εταιρεία), δεν συντρέχει, εν προκειμένω, περίπτωση εφαρμογής της ανωτέρω υπό (α) εξαίρεσης που προϋποθέτει, όχι απλώς την απασχόληση των εν λόγω προσώπων σε γραφεία δημοσίων υπηρεσιών, ΝΔΠΠ κ.λπ., αλλά, επιπροσθέτως, απαιτεί για την εφαρμογή της να είναι εργοδότης των καθαριστών/καθαριστριών η οικεία δημόσια υπηρεσία, το οικείο ΝΠΔΔ κ.ο.κ.. Περαιτέρω, αφ' ης στιγμής οι επίδικες υπηρεσίες καθαριότητας θα παρασχεθούν στους προβλεπόμενους από τη διακήρυξη χώρους της αναθέτουσας αρχής (ΝΠΔΔ), δεν συντρέχει περίπτωση εφαρμογής ούτε της ανωτέρω υπό (β) εξαίρεσης, η οποία προϋποθέτει την απασχόληση των καθαριστών/καθαριστριών σε γραφεία διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα (ΔΕφΑθ 451/2018 σκ. 13 κ.ά.). Για τους ανωτέρω λόγους, πρέπει να απορριφθεί ο διαλαμβανόμενος στην κρινόμενη προσφυγή λόγος που στρέφεται κατά της απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας.

19. Επειδή, σε κάθε περίπτωση, ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος, για τον επιπρόσθετο λόγο ότι, όπως προκύπτει από τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης, οι εργαζόμενοι για όλα τα Τμήματα της προκείμενης σύμβασης καθαριότητας δεν θα εργάζονται αποκλειστικά σε γραφεία και εν γένει χώρους παραγωγής του διοικητικού έργου της αναθέτουσας αρχής, αλλά και σε κοινόχρηστους και εξωτερικούς χώρους, μπαλκόνια κ.λπ, η απασχόληση στους οποίους υπόκειται ανεξαιρέτως σε βαρέα ένσημα, όπως ακριβώς έχει κρίνει η (αλυσιτελώς) επικαλούμενη από την προσφεύγουσα απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθήνας με αριθ. 339/2021. Ως εκ τούτου, οι προβαλλόμενες από την προσφεύγουσα αιτιάσεις ως προς τον χαρακτηρισμό ως γραφείων των χώρων στους οποίους θα παρασχεθούν οι επίδικες υπηρεσίες καθαριότητας είναι παντελώς αβάσιμες.

20. Επειδή, με τον **δεύτερο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς της τρίτης παρεμβαίνουσας. Συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής:

«Στην παρ. '2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά'/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών' ορίζονται τα εξής : 'Η οικονομική προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης που είναι η τιμή, όπως ορίζεται κατωτέρω και στο Παράρτημα V της παρούσας. Το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς σε επεξεργάσιμη μορφή αρχείου .doc, παρατίθεται στο ΕΣΗΔΗΣ στο χώρο του διαγωνισμού και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης ως Παράρτημα (V).'

Στην παρ. '2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών' αναφέρονται τα κάτωθι: '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 κατακύρωσης) της παρούσας, και 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.'

Στο 'ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V- Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς' της διακήρυξης παρατίθεται ο πίνακας 'ΕΠΙΜΕΡΙΣΜΟΣ ΤΟΥ ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΟΥ ΣΥΝΟΛΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ', στον οποίο αναλύονται όλα τα επιμέρους στοιχεία και τα επιπρόσθετα κόστη της υπό ανάθεση σύμβασης, ήτοι :

	Περιγραφή	ΑΝΑΛΥΣΗ ΚΟΣΤΟΥΣ
--	-----------	-----------------

Αριθμός Απόφασης:85/2022

		Ποσότητες	Μονάδα μέτρησης
1	Αριθμός των εργαζομένων για κάθε ημέρα καθαριότητας (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - 'Συχνότητα και ώρες καθαρισμού ανά υπηρεσία'- στήλη :προτεινόμενος αριθμός καθαριστριών)		άτομα/ημέρα
2	Τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - 'Συχνότητα και ώρες καθαρισμού ανά υπηρεσία'- στήλη :τετραγωνικά)		m ² /άτομο
3	Ώρες εργασίας εργαζόμενου για κάθε ημέρα καθαριότητας (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - 'Συχνότητα και ώρες καθαρισμού ανά υπηρεσία'- στήλη :ώρες εργασίας εργαζόμενου για κάθε ημέρα καθαριότητας)		ώρες/ημέρα
4	Ημέρες εργασίας κάθε εργαζόμενου για την περίοδο παροχής της υπηρεσίας (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - 'Συχνότητα και ώρες καθαρισμού ανά υπηρεσία'- στήλη :ημέρες εργασίας εργαζόμενου για την περίοδο 12 μηνών)		ημέρες
5	Συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (αν υπάγονται, να επισυναφθεί αντίγραφο της)		<περιγραφή>
6	Προβλεπόμενο ωρομίσθιο εργαζομένου * ¹		€/ώρα
7	Υψος ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη με βάση το αναφερόμενο προβλεπόμενο ωρομίσθιο * ²		€
8	Υψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων. (Προβλεπόμενο ωρομίσθιο εργαζομένου+Υψος ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη) πολλαπλασιαζόμενο με τις συνολικές ώρες εργασίας: (ωρομίσθιο) Χ (συνολικές ώρες)		€
9	Κόστος Αναλωσίμων (και λοιπών σχετικών δαπανών)	%	€
10	Διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών * ³		€
11	Εργολαβικό κέρδος	%	€
12	Νόμιμες υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεις 0,07% υπέρ Ε.Α.Α.Δ.ΣΥ 0,06% υπέρ Α.Ε.Π.Π 0,02% υπέρ Δημοσίου (με τις κρατήσεις ΟΓΑ και χαρτοσήμου που αντιστοιχούν) Φόρος 8% Οι κρατήσεις υπολογίζονται επί της συνολικής αξίας χωρίς Φ.Π.Α.	%	€
13	Χρόνος ισχύος της προσφοράς * ⁴ (ημερομηνία) κατ'ελάχιστο η 26 ^η Ιανουαρίου 2022	αριθμητικώς	ολογράφως

Επιπλέον, προκειμένου να υπολογισθούν οι πάσης φύσεως αποδοχές των εργαζομένων (γραμμή 8 του πίνακα) για το κάθε τμήμα του έργου χωριστά, οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς πρέπει να λάβουν υπόψη τους τις γραμμές (6) & (7) του πίνακα, καθώς και τις απαιτούμενες συνολικές ώρες

Αριθμός Απόφασης:85/2022

παροχήςανά τμήμα που παρουσιάζονται στο Παράρτημα II της διακήρυξης και αναλυτικότερα :

ΤΜΗΜΑ	ΥΠΗΡΕΣΙΑ	ΤΑΧ/ΚΗ Δ/ΝΣΗ	ΟΡΟΦΟΣ	ΤΕΤΡΑΓΩΝΙΚΑ	ΣΥΧΝΟΤΗΤΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ	ΠΡΟΤΕΙΝΟΜΕΝΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ ΚΑΘΑΡΙΣΤΡΙΩΝ	ΩΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ ΓΙΑ ΚΑΘΕ ΗΜΕΡΑ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ	ΗΜΕΡΕΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΕΡΙΟΔΟ 12 ΜΗΝΩΝ	ΣΥΝΟΛΙΚΕΣ ΩΡΕΣ
1	Διοικ/κό Οικ/κό, Αδειών Διαμονής, Ιθαγένειας, Γραμματεία,	...	3ος	470	3/ΕΒΔ.	1	3	156	468
2	Δ/νση Δασών, Δασαρχείο	...	ισόγειο & 1ος	677	2/ΕΒΔ.	1	3	105	315
3	Δ/νση Δασών, Δασαρχείο ...	...	λυόμενο	63	2/ΜΗΝΑ	1	1	24	24
4	Δασαρχείο	...	1ος οροφος & ισόγειο	777	2/ΕΒΔ.	1	3	105	315
5	Κεντρικά Γραφεία της	...	1ος, 2ος, 3ος & 4ος όροφος	2.279	ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΑ	1	6	252	1512

Εν προκειμένω, η εταιρεία ‘.....’ στους πίνακες οικονομικής προσφοράς και των 24 τμημάτων έχει υπολογίσει όλως εσφαλμένα τις πάσης φύσεως αποδοχές των εργαζομένων ανά τμήμα (ήτοι γραμμή 8 του πίνακα οικονομικής προσφοράς), διότι τα ποσά που δηλώνει υπολείπονται καταφανέστατα από τα ορθά υπολογιζόμενα βάσει των διατάξεων της διακήρυξης καθώς και των ωρομισθίων που δηλώνει στις γραμμές (6) και (7).

Προς απόδειξη αυτού ενδεικτικά παραθέτουμε κάτωθι τα εν λόγω κόστη που έχει δηλώσει στον πίνακα οικονομικής προσφοράς του τμήματος (1) :> Τμήμα 1 ‘Διοικητικό- Οικονομικό, Αδειών Διαμονής, Ιθαγένειας, Γραμματεία,

Τμήμα 1 ‘Διοικητικό- Οικονομικό, Αδειών Διαμονής, Ιθαγένειας, Γραμματεία,

Απόσπασμα από τον πίνακα της οικονομικής προσφοράς της :

Ορθός υπολογισμός βάσει των διατάξεων της διακήρυξης και των ωρομισθίων που δηλώνει στις γραμμές (6) και (7) :

Προβλεπόμενο ωρομίσθιο εργαζομένου (γραμμή 6) : 5,5655 €

Ύψος ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη με βάση το αναφερόμενο προβλεπόμενο ωρομίσθιο (γραμμή 7) : 1,38 €

Συνολικό ωρομίσθιο : 5,5655 € + 1,38 € = 6,9455 €

Επίσης, σύμφωνα με το Παράρτημα II της διακήρυξης οι συνολικές απαιτούμενες ώρες εργασίας ανέρχονται σε 468.

Συνεπώς, το "Ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων.(Προβλεπόμενο ωρομίσθιο εργαζομένου+ Ύψος ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη) πολλαπλασιαζόμενο με τις συνολικές ώρες εργασίας: (ωρομίσθιο) Χ (συνολικές ώρες)" (γραμμή 8) ανέρχεται σε : 6,9455 € ωρομίσθιο Χ 468 συνολικές ώρες = 3.250,49 € και όχι 2.604,65 € που δηλώνει όλως εσφαλμένα και υπολείπεται κατά 645.84 €.

(*) Ομοίως εσφαλμένα υπολογίζει τη γραμμή (8) και στους 24 πίνακες οικονομικής προσφοράς των αντίστοιχων τμημάτων.

Ως εκ τούτου, το γεγονός ότι υπολογίζει όλως εσφαλμένα τις πάσης φύσεως αποδοχές των εργαζομένων ανά τμήμα, οι οποίες υπολείπονται εμφανώς από τις υπολογιζόμενες με ορθό τρόπο, καθιστά και στα 24 τμήματα την οικονομική προσφορά της εταιρείας αυτής μη νόμιμη, παραβιάζουσα τις ρητές διατάξεις της διακήρυξης και συνεπώς απορριπτέα».

21. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει με τις απόψεις της ως προς τον δεύτερο λόγο αποκλεισμού τα εξής:

«Όπως αναφέρεται στο Πρακτικό Αποσφράγισης Φακέλου Οικονομικής Προσφοράς της Επιτροπής Διαγωνισμών, η Επιτροπή παρατήρησε ότι για όλα τα τμήματα για τα οποία υπεβλήθη προσφορά, στην γραμμή 8 του πίνακα επιμερισμού δεν αναγράφεται το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη, οι οποίες όμως συνυπολογίζονται στο τελικό άθροισμα της προσφοράς (όπως προκύπτουν πολλαπλασιάζοντας το ύψος ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη, όπως έχει συμπληρωθεί στη γραμμή 7 επί τον αριθμό των ωρών του κάθε τμήματος). Για παράδειγμα για το Τμήμα 1, για το οποίο οι συνολικές απαιτούμενες ώρες ανέρχονται σε 468, τα ποσά της προσφοράς της εταιρείας είναι:

Αριθμός Απόφασης:85/2022

Συνολικό κόστος χωρίς ΦΠΑ: 3.701,41

Προβλεπόμενο ωρομίσθιο εργαζομένου: 5,5655

Ύψος ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη με βάση το αναφερόμενο προβλεπόμενο

ωρομίσθιο: 1,38

Ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων : 2.604,65 (= 5,5655 * 468)

Κόστος Αναλωσίμων: 109,20

Διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών: 35,00

Εργολαβικό κέρδος: 5,00

Νόμιμες υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεις: 301,41

Αθροίζοντας τα επιμέρους ποσά προκύπτει:

$2.604,65 + 109,20 + 35,00 + 5,00 + 301,41 = 3055,26 = 3701,41 - 646,15$

Επίσης $1,38 * 468 = 645,84$

Δηλαδή ο υποψήφιος ανάδοχος, αν και δεν έχει συμπληρώσει σωστά τη γραμμή 8, σύμφωνα με τις οδηγίες της διακήρυξης, έχει συμπεριλάβει το ασφαλιστικό κόστος στη συνολική τιμή της προσφοράς του. Για το λόγο αυτό η προσφορά του οικονομικού φορέαπρέπει να γίνει αποδεκτή».

22. Επειδή, η τρίτη παρεμβαίνουσα προβάλλει με την παρέμβαση τα εξής:

«Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δήθεν η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας για τα Τμήματα : τμήμα 4 ,τμήμα 28 , τμήμα 34, τμήμα 35, & τμήμα 41 που αναδεικνύετε μειοδότηρια όπως προκύπτει από την με αριθμό πρωτ. 240945/16-11-2021 απόφαση του Συντονιστήείναι εσφαλμένη ως προς τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων.

Ο ισχυρισμός αυτός της προσφεύγουσας εταιρείας είναι καταρχάς απορριπτέος ως αβάσιμος, διότι οι πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων για τα Τμήματα : τμήμα 4 ,τμήμα 28 , τμήμα 34, τμήμα 35, & τμήμα 41 έχουν υπολογισθεί με ωρομίσθιο 5,5655 ΕΥΡΩ & και εισφορά εργοδότη 1,38 ευρώ επί του ωρομισθίου όπως υπολογίζετε και αναγράφετε στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V -Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς (πίνακα ΚΕΦΑΛΑΙΟ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ) που έχουμε καταθέσει στον ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ .

ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ ΣΑΣ ΑΝΑΦΕΡΟΥΜΕ ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 4

Η εισφορά εργοδότη που έχει υπολογισθεί στην ετήσια προσφερόμενη τιμή είναι 434,70 ευρώ (315 ώρες ετησίως $\times$ 1,38 = 434,70 ΕΥΡΩ) + πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων 1.753,13 ΕΥΡΩ (315 ώρες ετησίως $\times$ 5,5655 ευρώ ωρομίσθιο = 1.753,13 ΕΥΡΩ) + αναλώσιμα 73,50 + διοικητικό κόστος συμπεριλαμβανόμενου και ΕΛΠΚ 35,00 ευρώ + εργολαβικό κέρδος 5,00 ΕΥΡΩ + κρατήσεις 204,02 ΕΥΡΩ = 2.505,35 ΕΥΡΩ

ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 28

Η εισφορά εργοδότη που έχει υπολογισθεί στην ετήσια προσφερόμενη τιμή είναι 645,84 ΕΥΡΩ (468 ώρες ετησίως $\times$ 1,38 = 645,84 ευρώ) + Πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων 2.604,65 ΕΥΡΩ (468 ώρες ετησίως $\times$ 5,5655 ευρώ ωρομίσθιο = 2.604,65 ΕΥΡΩ) + Αναλώσιμα 55,00 ΕΥΡΩ + Διοικητικό κόστος συμπεριλαμβανόμενου και ΕΛΠΚ 30,00 ΕΥΡΩ + Εργολαβικό κέρδος 2,00 ευρώ + Κρατήσεις 295,90 ευρώ = 3.633,39 ευρώ

ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 34

Η εισφορά εργοδότη που έχει υπολογισθεί στην ετήσια προσφερόμενη τιμή είναι 645,84 ΕΥΡΩ (468 ώρες ετησίως $\times$ 1,38 = 645,84 ευρώ) + Πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων 2.604,65 ΕΥΡΩ (468 ώρες ετησίως $\times$ 5,5655 ευρώ ωρομίσθιο = 2.604,65 ΕΥΡΩ) + Αναλώσιμα 65,00 ΕΥΡΩ + Διοικητικό κόστος συμπεριλαμβανόμενου και ΕΛΠΚ 47,00 ΕΥΡΩ + Εργολαβικό κέρδος 5,00 ευρώ + Κρατήσεις 298,55 ευρώ = 3.666,04 ευρώ

ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 35

Η εισφορά εργοδότη που έχει υπολογισθεί στην ετήσια προσφερόμενη τιμή είναι 645,84 ΕΥΡΩ (468 ώρες ετησίως $\times$ 1,38 = 645,84 ευρώ) + Πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων 2.604,65 ΕΥΡΩ (468 ώρες ετησίως $\times$ 5,5655 ευρώ ωρομίσθιο = 2.604,65 ΕΥΡΩ) + Αναλώσιμα 62,00 ΕΥΡΩ + Διοικητικό κόστος συμπεριλαμβανόμενου και ΕΛΠΚ 35,00 ΕΥΡΩ + Εργολαβικό κέρδος 5,00 ευρώ + Κρατήσεις 297,22 ευρώ = 3.649,71 ΕΥΡΩ

ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 41

Η εισφορά εργοδότη που έχει υπολογισθεί στην ετήσια προσφερόμενη τιμή είναι 434,70 ευρώ (315 ώρες ετησίως $\times$ 1,38 = 434,70 ΕΥΡΩ) + Πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των Εργαζομένων 1.753,13 ΕΥΡΩ (315 ώρες ετησίως $\times$ 5,5655 ΕΥΡΩ ωρομίσθιο = 1.753,13 ΕΥΡΩ) + Αναλώσιμα 60,00

ΕΥΡΩ + Διοικητικό κόστος συμπεριλαμβανόμενου και ΕΛΠΚ 40,00 ΕΥΡΩ + Εργολαβικό κέρδος 10,00 ΕΥΡΩ + Κρατήσεις 203,72 ΕΥΡΩ = 2.501,55 ΕΥΡΩ
ΜΙΚΡΟΔΙΑΦΟΡΕΣ ΠΟΥ ΠΡΟΚΥΠΤΟΥΝ ΣΤΗΝ ΕΤΗΣΙΑ
ΠΡΟΣΦΕΡΟΜΕΝΗ ΤΙΜΗ ΕΧΟΥΝ ΠΡΟΚΥΨΕΙ ΑΠΟ ΣΤΡΟΓΓΥΛΟΠΟΙΗΣΕΙΣ
(ΠΡΟΣ ΤΑ ΕΠΑΝΩ)

Κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «..... »
ΕΙΝΑΙ ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΑ ΩΣ ΑΠΑΡΑΔΕΚΤΗ ΚΑΙ ΑΒΑΣΙΜΗ ΓΙΑ ΌΛΟΥΣ ΤΟΥΣ
ΑΝΩΤΕΡΩ ΛΟΓΟΥΣ».

23. Επειδή, από τις διατάξεις της διακήρυξης του διαγωνισμού, λαμβανόμενες υπόψη σε συνδυασμό με το εν προκειμένω εφαρμοστέο άρθρο 68 του ν. 3863/2010, προκύπτει με σαφήνεια η υποχρέωση των διαγωνιζομένων οικονομικών φορέων να αναφέρουν διακριτώς στην οικονομική τους προσφορά συγκεκριμένα κονδύλια αυτής, μεταξύ δε αυτών και το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων που θα απασχοληθούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης. Άλλωστε, όπως έχει κριθεί, η υποχρέωση αυτή αποσκοπεί στη διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση της σύμβασης και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σύμφωνα με την διακήρυξη σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης (ΑΕΠΠ 1366&1367/2020, 502&503/2020, ΔΕφΑθ 228/2020, 229/2020' κ.ά.).

Περαιτέρω, κατά ρητή πρόβλεψη του Παραρτήματος V της διακήρυξης («Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς»), οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να υπολογίσουν το εν λόγω κονδύλι της προσφοράς τους, ήτοι το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων, πολλαπλασιάζοντας το άθροισμα του προβλεπόμενου ωρομισθίου εργαζομένου και του ύψους των ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη επί του αριθμού των συνολικών ωρών εργασίας. Στην προκειμένη περίπτωση, όπως επιβεβαιώνεται ρητά από την αναθέτουσα αρχή και δεν αντικρούεται από την τρίτη παρεμβαίνουσα, στην οικονομική της προσφορά για κανένα από τα Τμήματα, στα οποία συμμετέχει, «δεν έχει συμπληρώσει σωστά τη γραμμή 8, σύμφωνα με τις οδηγίες της διακήρυξης», διότι το ποσό

που αυτή αναφέρει στη γραμμή 8 του πίνακα της οικονομικής προσφοράς της για ένα έκαστο τμήμα έχει προκύψει από το γινόμενο του εκάστοτε προβλεπόμενου ωρομισθίου εργαζομένου επί του εκάστοτε προβλεπόμενου αριθμού των συνολικών ωρών εργασίας (χωρίς, δηλαδή, να αθροίσει τις ασφαλιστικές εισφορές εργοδότη στο ωρομίσθιο εργαζομένου, προκειμένου να πολλαπλασιάσει το άθροισμα αυτό με τον αριθμό των ωρών εργασίας, όπως απαιτεί η διακήρυξη). Με δεδομένο, λοιπόν, ότι στο προαναφερθέν Παράρτημα V της διακήρυξης, το οποίο αποτελούσε αναπόσπαστο μέρος αυτής, διευκρινιζόταν ο τρόπος υπολογισμού της επίμαχης γραμμής 8, ήτοι το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων, τον οποίο (τρόπο) η τρίτη παρεμβαίνουσα δεν τήρησε (ΔΕΦΠειρ 42/2021), χωρίς, εξάλλου, να επικαλεστεί οποιαδήποτε ασάφεια του συγκεκριμένου όρου της διακήρυξης, η προσφορά της μη νομίμως έγινε δεκτή. Αλυσιτελώς δε προβάλλεται από την αναθέτουσα αρχή και την τρίτη παρεμβαίνουσα ότι το κονδύλι των εργοδοτικών εισφορών έχει συμπεριληφθεί στο τελικό ποσό της προσφοράς της τελευταίας για ένα έκαστο τμήμα. Και τούτο, διότι, εφόσον το συνολικό ποσό της προσφοράς που δήλωσε η τρίτη παρεμβαίνουσα για ένα έκαστο τμήμα διαφέρει από το άθροισμα των ποσών στις επιμέρους γραμμές που τέθηκαν στο υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς κατ' εφαρμογή των οριζόμενων στο άρθρο 68 του ν. 3863/2010, η πλημμέλεια αυτή καθιστά ασαφή την προσφερόμενη τιμή και άγει σε απόρριψη της προσφοράς της, δεδομένου ότι διαμορφώνει το συνολικό ύψος της υποβληθείσας προσφοράς επί αναληθούς βάσης (πρβλ. ΔΕΦΧαν 49/2021). Συνεπώς, για τους παραπάνω λόγους, πρέπει να γίνει δεκτός ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής.

24. Επειδή, με τους **τρίτο** και **ένατο** λόγους της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι αφενός ο οικονομικός φορέας «..... Ν. ΓΕΩΡΓΙΑ» και αφετέρου ο οικονομικός φορέας «.....» έχουν υπολογίσει εσφαλμένα τις νόμιμες κρατήσεις, διότι δεν έχουν εφαρμόσει τέλη χαρτοσήμου και ΟΓΑ επί της κράτησης ποσοστού 0,02% υπέρ ΕΣΗΔΗΣ.

25. Επειδή, το άρθρο 36 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι «[...] 6 Στις συμβάσεις της παρ. 1 επιβάλλεται κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε

συμπληρωματικής σύμβασης [...]». Επί της ανωτέρω κράτησης δεν προβλέπεται νομοθετική διάταξη ή διοικητική πράξη επιβάρυνση τέλους χαρτοσήμου και εισφοράς υπέρ ΟΓΑ. Συνεπώς, οι κρατήσεις υπέρ τρίτων στις δημόσιες συμβάσεις υπολογίζονται ως εξής: υπέρ ΕΑΑΔΗΣΥ και Α.Ε.Π.Π. 0,13% (=0,07% + 0,06%) που υφίσταται επιπλέον επιβάρυνση τέλους χαρτοσήμου και εισφοράς υπέρ ΟΓΑ έχουν ως εξής: $0,13\% \times 3\% = 0,0039\%$ $\times 20\% = 0,00078\%$ και επομένως οι νόμιμες κρατήσεις είναι 0,1300% (υπέρ ΕΑΑΔΗΣΥ 0,07% + υπέρ Α.Ε.Π.Π. 0,06%) + 0,0039% (3% τέλος χαρτοσήμου στις κρατήσεις ΕΑΑΔΗΣΥ και ΑΕΠΠ) + 0,00078% (20% υπέρ ΟΓΑ στις κρατήσεις ΕΑΑΔΗΣΥ και ΑΕΠΠ, συμπεριλαμβανομένου του τέλους χαρτοσήμου) + 0,02000% (εισφορά Δημοσίου), ήτοι σύνολο 0,15468% (ΔΕφΑθ 149/2021). Αυτό είναι και το συνολικό ποσοστό κρατήσεων που ορθώς έχουν υπολογίσει οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς. Επομένως, όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της, στην ανωτέρω κράτηση δεν εφαρμόζεται τέλος χαρτοσήμου και ΟΓΑ, και, για τον λόγο αυτό, οι ανωτέρω λόγοι της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθούν.

26. Επειδή, με τους **τέταρτο** και **έβδομο** λόγους της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι αφενός ο οικονομικός φορέας «..... Ν. ΓΕΩΡΓΙΑ» και αφετέρου η «.....» έχουν εφαρμόσει στην οικονομική τους προσφορά εσφαλμένο ποσοστό ασφαλιστικών εισφορών. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής:

«Το ισχύον νομοθετικό πλαίσιο για τις ασφαλιστικές εισφορές έχει ως εξής: Στο άρθρο 48 του ν. 4670/2020 (Μείωση εισφορών εργοδότη-εργαζομένου) ορίζεται:

‘ Από την 1η Ιουνίου 2020 στις περιπτώσεις πλήρους απασχόλησης οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών μειώνονται κατά 0,90 ποσοστιαίες μονάδες ως ακολούθως:

1. Κατά 0,75 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίστρων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 0,48 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,27 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε 4,25 % και κατανέμεται 2,69% στον εργοδότη και 1,56 % στον εργαζόμενο.

2. Κατά 0,15 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ του(ΕΛΕΚΠ) του άρθρου 34 παρ. 4 περίπτωση β' του ν. 4144/2013 (Α1 88), η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο άρθρο 7 παράγραφος 1, περίπτωση β', εδάφιο α' του ν.δ. 2963/1954 (Α1195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ ΕΛΕΚΠ διαμορφώνεται σε 1,20 % και κατανέμεται 0,85% υπέρ πρώην ΟΕΚ (ν.δ. 2963/1954) και 0,35% υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111). ‘

Στο άρθρο 97 του ν. 4387/2016 (Εισφορές επικουρικής ασφάλισης) ορίζεται:’ 1. Από την 1.6.2016 και μέχρι τις 31.5.2019, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς για την επικουρική ασφάλιση στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,5% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,5% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Από 1η.6.2019 και μέχρι τις 31.5.2022, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,25% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,25% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38.

Μετά το πέρας της εξαετίας, το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς επανέρχεται στο ύψος που ίσχυε στις 31.12.2015.’

Στο άρθρο 31 του ν. 4756/2020 (Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη-εργαζομένου) ορίζεται:

‘1. Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, ΟΤΑ α' και β' βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως:

α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο

υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο.

β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ του(.....) της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α188), η οποία μειώνεται κατά 0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994 (Α'122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής:

βα) ..., ββ) ..., γ) ..., 2. ...

3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2021'.

Από τις ανωτέρω παρατιθέμενες διατάξεις της νομοθεσίας, συνάγεται ότι με τη διάταξη του άρθρου 48 του ν. 4670/2020, η οποία δεν έχει καταργηθεί, για περίοδο από 01/01/2022 έως περίοδο 31/05/2022, οι ασφαλιστικές εισφορές ανέρχονται για μεν την πλήρη απασχόληση σε 24,33%, για δε τη μερική απασχόληση σε 24,81%. Ακόμη, από την ανωτέρω διάταξη του άρθρου 97 του ν. 4387/2016, συνάγεται ότι για την περίοδο από 01-06-2022 και μετέπειτα χωρίς αυτό να έχει προσδιοριστεί, οι ασφαλιστικές εισφορές για την πλήρη απασχόληση ανέρχονται σε 24,08%, ενώ για τη μερική απασχόληση ανέρχονται σε 24,56%. Περαιτέρω, από το άρθρο 31 του ν. 4756/2020 συνάγεται ότι η διάταξη που ρυθμίζει μειωμένες ασφαλιστικές εισφορές, έχει περιορισμένη χρονική ισχύ (01-01-2021 έως 31-12-2021) και ότι με την ίδια διάταξη δεν έχει καταργηθεί οποιαδήποτε προηγούμενη διάταξη που ρυθμίζει τα των ασφαλιστικών εισφορών. Με τα δεδομένα αυτά, και αφού δεν έχουν καταργηθεί οι διατάξεις που ρυθμίζουν το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών, δεδομένου, όπως προαναφέρθηκε, ότι η διάταξη του άρθρου 31 έχει χρονική ισχύ έως 31-12-2021 είναι αυτονόητο ότι εφαρμοστέα από 01-01-2022, τυγχάνουν οι διατάξεις των ως άνω νόμων 4670/2020 και 4387/2016 και οι ασφαλιστικές εισφορές θα καταβληθούν με βάση τις ως άνω διατάξεις, κατά τα ανωτέρω εκτιθέμενα.

Η Διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζει[...] 6.2 Διάρκεια Σύμβασης

Η διάρκεια της Σύμβασης ορίζεται σε 1 έτος (12 μήνες) από 01-01-2022 και λήγει την 31-12-2022'. Από τους ανωτέρω όρους, συνάγεται ότι η διακήρυξη δημοσιεύτηκε μεν την 24-06-2021, ήτοι σε χρόνο που είναι σε ισχύ η διάταξη του άρθρου 31 του ν. 4756/2020, όμως στην ίδια διακήρυξη, ορίζεται ρητώς ως η έναρξη της συμβάσεως, η 01-01-2022, ήτοι ορίστηκε σε χρόνο, που πλέον δεν θα ισχύει η διάταξη του ως άνω άρθρου 31 και εφαρμοστέα θα είναι όσα ορίζονται στις κείμενες ως άνω διατάξεις της ασφαλιστικής νομοθεσίας (ν. 4670/2020 κ.λπ.).

Εξάλλου, κατά παγία νομολογία, ο διαγωνισμός διεξάγεται, κατ' αρχήν, με το νομικό καθεστώς του χρόνου δημοσιεύσεως της οικείας διακηρύξεως, καθόσον, κατά το χρόνο αυτό κρίνεται και η νομιμότητά της, πλην όμως οι διαγωνιζόμενοι, κατά τη διαμόρφωση των οικονομικών προσφορών τους, οφείλουν να διαλαμβάνουν στο σύνολό της την κείμενη νομοθεσία και με βάση τα έγγραφα της σύμβασης (χρόνος εκτέλεσης, υποχρέωση τήρησης εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας) να διαμορφώνουν αναλόγως την προσφερόμενη τιμή.

Στην προκείμενη περίπτωση, [...], οι ασφαλιστικές εισφορές που υπολόγισε (ήτοι ποσοστό 23,02%) [...] είναι εσφαλμένες και κατώτερες των νομίμων τοιούτων που υποχρεωτικά θα υποχρεωθεί να καταβάλει από 01-01-2022 και εφεξής. με συνέπεια. η προσφορά της να καθίσταται εξ αυτού του λόγου ζημιογόνος και να δημιουργείται κίνδυνος για την ομαλή εκτέλεση της συμβάσεως, που θα εκτελεστεί κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα».

27. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει με τις απόψεις της, σχετικά με τον ανωτέρω λόγο αποκλεισμού ότι «η επιτροπή έλαβε υπόψη της τις ασφαλιστικές εισφορές που ίσχυαν κατά το χρόνο σύνταξης των προσφορών, κατ' εφαρμογή της αρχής της νομιμότητας που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, σύμφωνα με την οποία, κάθε Διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει - ακόμη και αν δεν περιέχει σχετική ρήτρα - να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζομένους την υποχρέωση τήρησης των κειμένων κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους διατάξεων (Σκέψη 39Γ της Απόφασης 50/2021 της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών-7ο Κλιμάκιο)».

28. Επειδή, η δεύτερη παρεμβαίνουσα αντιτίνει με την παρέμβασή της τα εξής:

«Η προσφεύγουσα αβάσιμα εκλαμβάνει ότι το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών από 01.01.2022 θα επανέλθει στο προϊσχύον ποσοστό των 24,81%, όταν αυτό δεν έχει οριστεί νομοθετικά. Το ποσοστό του 23,02% που εφάρμοσα για τον υπολογισμό των εισφορών του διαστήματος από 01.01.2022 έως 31.12.2022 είναι απόλυτα ορθό και σύμφωνο με τους όρους της Διακήρυξης και ο ισχυρισμός περί υπολογισμού σε 24,81% [επαναφορά] είναι αβάσιμος και αυθαίρετος γεγονός που αποδεικνύεται και από την νομοθετική πρόβλεψη που επακολούθησε και προβλέπει ότι οι μειωμένες εισφορές παρατάθηκαν για άλλο ένα έτος με ισχύ μέχρι 31.12.2022 (βλ. αναλυτικά κατωτέρω).

Ειδικότερα οι εργοδοτικές εισφορές που ισχύουν κατά την κατάθεση της οικονομικής προσφοράς ανέρχονται στο ποσοστό των 23,02%, ο υπολογισμός των εργοδοτικών εισφορών έγινε με βάση την ισχύ της εργατικής νομοθεσίας κατά την κατάθεση της προσφοράς, ενώ ουδεμία υποχρέωση είχα όπως υπολογίσω με ποσοστό εργοδοτικών εισφορών που δεν ίσχυε νομοθετικά κατά το χρόνο της ως άνω υποβολής της προσφοράς μου.

Σύμφωνα με το άρθρο 31 του Ν. 4756/2020, όπως ίσχυε κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς, αναφορικά με τη μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη- εργαζομένου, ίσχυαν τα εξής:

‘1. Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, ΟΤΑ α' και β' βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως:

α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο.

β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίστρων υπέρ του(.....) της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται κατά 0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994 (Α'122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994. Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής:

βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % υπέρ του σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994.

ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % υπέρ του Ειδικού Κοινού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994.

γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίστρων υπέρ του(.....) της περ. β' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013, η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β' της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζόμενου υπέρ διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % και αφορά ασφάλιστρο υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111).

2. Από την εισφορά της περ. α' της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (κλάδος ΛΑΕΚ του) όπως αυτή διαμορφώνεται με βάση τις διατάξεις της περ. β), αποδίδεται πόρος στο Ελληνικό Ινστιτούτο Υγιεινής και Ασφάλειας της Εργασίας, στον Εθνικό Οργανισμό Πιστοποίησης Προσόντων και Επαγγελματικού Προσανατολισμού (ΕΟΠΠΕΠ), καθώς και στα ινστιτούτα και τα εκπαιδευτικά κέντρα, τα οποία έχουν ιδρυθεί ή θα ιδρυθούν με τη συμμετοχή της ΓΣΕΕ, του ΣΕΒ, της ΓΣΕ-ΒΕΕ, της ΕΣΕΕ, του ΣΕΤΕ και του ΣΒΒΕ. Για τους ανωτέρω φορείς, εκτός του ΕΟΠΠΕΠ, η απόδοση του πόρου από τον κλάδο ΛΑΕΚ μπορεί να ανέρχεται μέχρι ποσοστού τριάντα πέντε τοις εκατό (35%) επί του συνόλου των ετήσιων εισφορών που εισπράττονται από τον ε-ΕΦΚΑ για λογαριασμό του κλάδου ΛΑΕΚ, ανεξαρτήτως του βαθμού απόδοσης αυτών στον ΟΑΕΔ. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται τα προβλεπόμενα στην παρ. 10 του άρθρου 1 του ν. 2434/1996 (Α'188).

3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2021'.

Σύμφωνα δε με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 4756/2020 (Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη - εργαζομένου) και ειδικότερα στο Β' μέρος, άρθρα 31-47, επιδιώκεται μέσα από την υιοθέτηση ενός πλέγματος διατάξεων να αντιμετωπισθεί το ζήτημα του υψηλού μη μισθολογικού κόστους των εργαζομένων, το οποίο αποτελεί ανασταλτικό παράγοντα για την τόνωση της απασχόλησης και της ανάσχεσης της ανεργίας. Επιπρόσθετα, οι ρυθμίσεις που θεσπίζονται στο Δεύτερο και Πέμπτο Μέρος συνιστούν στοχευόμενες παρεμβάσεις που θα επιλύσουν χρόνια προβλήματα των ασφαλισμένων αλλά και ευάλωτων κοινωνικών ομάδων.

Σύμφωνα με την ανωτέρω αιτιολογική έκθεση και έτσι όπως ερμηνεύονται οι προθέσεις του νομοθέτη, η λήξη της ισχύος των διατάξεων αυτών δεν είναι βέβαιο ότι σημαίνουν επαναφορά στο πρότερο καθεστώς ή σε περαιτέρω διόρθωση. Πέραν των ανωτέρω ισχυόντων, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς δεν υπήρχε οποιαδήποτε άλλη νομοθετική ρύθμιση από την οποία να προκύπτει ότι οι εργοδοτικές εισφορές από 01.01.2022 θα επανέλθουν στο ποσοστό 24,81% , το οποίο ίσχυε μέχρι και 31.12.2020, βάσει της οποίας να μπορεί να εξαχθεί ασφαλές συμπέρασμα για το πώς θα διαμορφωθούν οι εισφορές από την 01.01.2022 και εξής.

Ακόμη το απολύτως εσφαλμένο και αυθαίρετο των ισχυρισμών της προσφεύγουσας αποδεικνύεται από τον ίδιο τον Ν. 4756/2020, το άρθρο 31 του οποίου ήδη τροποποιήθηκε με το άρθρο 81 του Ν. 4826/2021 (ΦΕΚ Α' 160/07.09.2021) και μάλιστα τροποποιήθηκε η παρ. 3 ως προς τη διάρκεια ισχύος ως εξής: '3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2022.' Αποδεικνύεται λοιπόν ότι ΔΕΝ ήταν 'αυτονόητο', όπως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, ότι οι ρυθμίσεις του ως άνω νόμου καταλαμβάνουν μόνον το έτος 2021 και ότι από 1-1-2022 επανέρχονται σε ισχύ οι ρυθμίσεις του Ν. 4670/2020 όσον αφορά το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών, καθώς ήδη οι ρυθμίσεις του άρθρου 31 Ν. 4756/2020 παρατάθηκαν για άλλο ένα έτος με ισχύ μέχρι 31.12.2022!!

Σε κάθε περίπτωση ο τρόπος υπολογισμού των ασφαλιστικών εισφορών δεν προκύπτει από κανένα ρητό όρο της Διακήρυξης, ούτε αποτελεί

όρο επί ποινή αποκλεισμού, ενώ επιπλέον στην Διακήρυξη δεν περιλαμβάνεται καμία ρύθμιση ως προς το ζήτημα του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών που όφειλαν να ακολουθήσουν οι προσφέροντες.

[...]

Σύμφωνα με τα παραπάνω καθίσταται σαφές ότι, εφόσον κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, 1ον δεν προέκυπτε αδιαστάτως από τις διατάξεις του άρθρου 31 του Ν. 4756/2020, ούτε βέβαια υπήρχε οποιαδήποτε άλλη νομοθετική ρύθμιση από την οποία να προκύπτει σαφώς, ότι οι εργοδοτικές εισφορές από 01.01.2022 θα επανέλθουν στο προγενέστερο καθεστώς, το οποίο ίσχυε μέχρι και 31.12.2020, 2ον η προκείμενη διακήρυξη δεν περιλαμβάνει καμία ρύθμιση ως προς το ζήτημα του ύψους του ποσοστού των ασφαλιστικών εισφορών ενώ σε κάθε περίπτωση δεν παρασχέθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή οποιαδήποτε διευκρίνιση επί του θέματος βάσει της οποίας μπορούσε ο ευλόγως ενημερωμένος και επιμελής υποψήφιος να εξάγει ασφαλές συμπέρασμα για το πώς θα διαμορφωθούν οι εισφορές από την 01.01.2022 και εξής, παντελώς αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών από 01.01.2022 έπρεπε να υπολογιστεί στο προϊσχύον ποσοστό, όταν κάτι τέτοιο δεν είχε οριστεί ούτε νομοθετικά ούτε προβλεπόταν στην διακήρυξη, ενώ ήδη ο ισχυρισμός της προβάλλεται και αλυσιτελώς αφού οι διατάξεις του άρθρου 31 Ν. 4756/2021, όπως τροποποιήθηκαν με το άρθρο 81 του Ν. 4826/2021 (ΦΕΚ Α' 160/07.09.2021), ισχύουν μέχρι την 31.12.2022 και άρα καταλαμβάνουν και όλο το 2022. Σε κάθε περίπτωση ο αποκλεισμός της προσφοράς μου επειδή υπολόγισα σωστά και σύμφωνα με το νόμο τις εργοδοτικές εισφορές θα παραβιάσει τις αρχές της νομιμότητας και του ελεύθερου ανταγωνισμού που διέπουν τις διαγωνιστικές διαδικασίες αλλά και την ίδια την εργατική νομοθεσία, αφού θα κατέληνε στο παράλογο αποτέλεσμα να συνεχίζουν στα επόμενα στάδια του διαγωνισμού οικονομικές προσφορές που έχουν υπολογίσει εσφαλμένα τις εργοδοτικές εισφορές την στιγμή που εγώ τις έχω υπολογίσει ορθά και σύμφωνα με τις νομοθετικές επιταγές!!».

29. Επειδή, κατά το άρθρο 48 του ν. 4670/2020 (Α'43), με τον τίτλο «Μείωση εισφορών εργοδότη εργαζομένου», ορίζεται ότι «Από την 1η Ιουνίου 2020 στις περιπτώσεις πλήρους απασχόλησης οι ασφαλιστικές εισφορές των

μισθωτών μειώνονται κατά 0,90 ποσοστιαίες μονάδες ως ακολούθως: 1. Κατά 0,75 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 0,48 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,27 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε 4,25 % και κατανέμεται 2,69 % στον εργοδότη και 1,56 % στον εργαζόμενο. 2. Κατά 0,15 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του(ΕΛΕΚΠ) του άρθρου 34 παρ. 4 περίπτωση β' του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο άρθρο 7 παράγραφος 1, περίπτωση β', εδάφιο α' του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ ΕΛΕΚΠ διαμορφώνεται σε 1,20 % και κατανέμεται 0,85 % υπέρ πρώην ΟΕΚ (ν.δ. 2963/1954) και 0,35% υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111). », στο δε άρθρο 97 του ν.4387/2016 (Α'85), με τον τίτλο «Εισφορές επικουρικής ασφάλισης» ορίζεται ότι «1. Από την 1.6.2016 και μέχρι τις 31.5.2019, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς για την επικουρική ασφάλιση στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,5% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,5% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Από 1η.6.2019 και μέχρι τις 31.5.2022, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,25% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,25% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Μετά το πέρας της εξαετίας, το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς επανέρχεται στο ύψος που ίσχυε στις 31.12.2015.». Ακολούθως, στον Ν. 4756/2020 «Μέτρα ενίσχυσης των εργαζομένων και ευάλωτων κοινωνικών ομάδων, κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και διατάξεις για την ενίσχυση των ανέργων» (Φ.Ε.Κ. Α' 235/26.11.2020), και δη στο άρθρο 31 αυτού με τίτλο «Μείωση ασφαλιστικών εισφορών για εργοδότες και εργαζομένους» - όπως το άρθρο ίσχυε κατά τον χρόνο διενέργειας και υποβολής των προσφορών του ένδικου διαγωνισμού, πριν τις μεταβολές που επήλθαν με το άρθρο 81 του ν.4826/2021 (με έναρξη ισχύος την ημερομηνία δημοσίευσης του στο Φ.Ε.Κ. Α'160/7.9.2021) -

οριζόταν ότι: «1. Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, ΟΤΑ α` και β` βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως: α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ κλάδου ανεργίας. ... Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο. β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ του(.....) της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α` 88), Το συνολικό ασφάλιστρο της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής: βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % .., ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % .... γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ του .....(.....) της περ. β` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013, η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β` της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α` 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % ..2. (...). 3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2021».

30. Επειδή, λαμβάνοντας καταρχήν υπόψη ότι η Διακήρυξη του ένδικου διαγωνισμού, παραπέμπει ρητώς στην εφαρμογή, κατά τη σύναψη και την εκτέλεση της σύμβασης, του ισχύοντος εργατικού και κοινωνικοασφαλιστικού νομοθετικού καθεστώτος (βλ. άρθρα 4.3 της Διακήρυξης, 1.7 του Παραρτήματος). Κατά την κρίσιμη δε, από πλευράς ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών (26/7/2021), είχε τεθεί σε ισχύ η ρύθμιση του άρθρου 31 του ν. 4756/2020, χωρίς αυτή να έχει τροποποιηθεί ή επεκταθεί νομοθετικά. Έχουσα δε η εν λόγω ρύθμιση, σαφώς προσδιορισμένη χρονική ισχύ (1-1 έως 31.12.2021), μετά την πάροδο της οποίας επανέρχεται αυτοδικαίως το προηγούμενο ασφαλιστικό καθεστώς, οι οικονομικοί φορείς που συμμετείχαν στον ένδικο διαγωνισμό όφειλαν καταρχήν να γνωρίζουν και να εφαρμόσουν σωστά την παραπάνω διάταξη σε

συνδυασμό με τις προϊσχύουσες και τις λοιπές κοινωνικοασφαλιστικές ρυθμίσεις και να διαμορφώσουν αναλόγως τις οικονομικές τους προσφορές, υπολογίζοντας τις αναλογούσες ασφαλιστικές εισφορές με βάση τα υψηλότερα ποσοστά που προβλέπονται από τις διατάξεις των άρθρων 48 του ν. 4670/2020 και 97 του ν. 4387/2016, που ίσχυαν πριν τη θέση σε ισχύ του άρθρου 31 του ν. 4756/2020, η εφαρμογή του οποίου δεν καταλάμβανε την προκείμενη σύμβαση, που έχει ρητώς οριστεί να εκτελεστεί μετά το πέρας του έτους 2021 (για δώδεκα μήνες που καταλαμβάνουν αρχικά το έτος 2022). Εάν δε καταλειπόταν οποιαδήποτε αμφιβολία ως προς τον τρόπο που η αναθέτουσα Αρχή αντιλαμβάνεται την έννοια της διατάξεως αυτής, ο μέσος επιμελής διαγωνιζόμενος θα μπορούσε να διατυπώσει σχετικό διευκρινιστικό ερώτημα, κατά την ευχέρεια που του δίδει ο οικείος. όρος της οικείας διακήρυξης. Ωστόσο, τόσο ο οικονομικός φορέας «..... Ν. ΓΕΩΡΓΙΑ» όσο και η δεύτερη παρεμβαίνουσα, η οποία το συνομολογεί με την παρέμβασή της, διαμόρφωσαν την οικονομική της προσφορά υπολογίζοντας το ύψος των αναλογουσών ασφαλιστικών εισφορών με βάση το μειωμένο ποσοστό 23.05%, κατ' εφαρμογή της προσωρινού χαρακτήρα και μη ισχύουσας αναφορικά με τον χρόνο εκτέλεσης της ένδικης σύμβασης ρύθμισης του άρθρου 31 του ν. 4745/2020. Με τον τρόπο όμως αυτόν και μη διατυπωθείσας αμφιβολίας ή επιφύλαξης εκ μέρους τους ως προς το ισχύον κοινωνικοασφαλιστικό καθεστώς, οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς δεν τήρησαν τους ισχύοντες κοινωνικοασφαλιστικούς κανόνες, υπολογίζοντας ασφαλιστικές εισφορές κατώτερες των νομίμων, κατά παράβαση των όρων της Διακήρυξης, καθώς και των αντίστοιχων άρθρων 18 παρ. 2 και 95 παρ. 5 α' του ν. 4412/2016. Η πλημμέλεια δε αυτή συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς τους και αποδοχής των σχετικών λόγων της προδικαστικής προσφυγής (ΔΕφαΘ 2717/2021).

31. Επειδή, με τον **πέμπτο λόγο** της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής, στρεφόμενη κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «..... Ν. ΓΕΩΡΓΙΑ»:

«ΔΕΝ ΠΡΟΣΚΟΜΙΖΕΙ ΤΗΝ ΙΣΧΥΟΥΣΑ ΕΓΣΣΕ 2021 ΑΛΛΑ ΤΗΝ ΠΡΟΓΕΝΕΣΤΕΡΗ ΕΓΣΣΕ 2018-2020, ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΔΗΛΩΝΕΙ ΟΤΙ ΤΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΗΣ ΥΠΑΓΕΤΑΙ ΣΕ ΑΥΤΗΝ

Στο άρθρο 68§1 του ν. 3863/2010 ορίζεται:

‘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 παροχήςή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχήςή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής...

4. Συλλογική Σύμβαση Εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι:... Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι’.

Η διακήρυξη που διέπει τον διαγωνισμό ορίζει: 1.4 Θεσμικό Πλαίσιο:

Η ανάθεση και εκτέλεση της σύμβασης διέπονται από την κείμενη νομοθεσία και τις κατ' εξουσιοδότηση αυτής εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, όπως ισχύουν και ιδίως :...

- Του άρθρου 68 ‘Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών’ του Ν.3863/2010 (Α' 115) ‘Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις’, όπως τροποποιήθηκε και (ρώθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (Α' 88) ‘Αντιμετώπιση της παραβατικότητας στην Κοινωνική Ασφάλιση και στην αγορά εργασίας και λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας.’

1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού

‘... Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 26η Ιουλίου 2021 και ώρα 15:00...’

- Στην παρ. ‘2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου ‘Οικονομική Προσφορά’ / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών’ στις σελ.32-33 της διακήρυξης αναφέρονται τα ακόλουθα:

‘Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού, επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις εξής πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α'115) : 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 (αν υπάγονται, να επισυναφθεί αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης με την οικονομική προσφορά). δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.

Οι οικονομικοί φορείς προσαρμόζουν την προσφορά τους στην αμοιβή του προσωπικού που πρόκειται να απασχολήσουν στην εκτέλεση της παρούσας σύμβασης. Γενικά, το ανωτέρω ποσό πρέπει να διαμορφωθεί με βάση τις αποδοχές που αντιστοιχούν στους εργαζόμενους που απασχολούνται. Σε αυτό υπολογίζεται η αναπλήρωση στην άδεια, δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα και επίδομα αδείας. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο.

Στην προσφορά τους, οι συμμετέχοντες, πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Στο διοικητικό κόστος περιλαμβάνεται και κάθε τακτική ή έκτακτη δαπάνη που έχει χαρακτήρα εφάπαξ καταβολής και δεν επιβαρύνει ποσοστιαία την εργατική αμοιβή. Τα ποσά και τα ποσοστά δεν μπορούν να είναι μηδενικά, αλλά εύλογα και να μπορούν να εξηγηθούν ικανοποιητικά.

Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.’

Ακόμα, στο Έντυπο οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος V της διακήρυξης απαιτούνται τα ακόλουθα:

‘5 Συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (αν υπάγονται, να επισυναφθεί αντίγραφο της).

3. Με την οικονομική προσφορά ο οικονομικός φορέας επισυνάπτει αντίγραφο ισχύουσας συλλογικής σύμβασης εργασίας, αν οι εργαζόμενοι υπάγονται σε συλλογική σύμβαση εργασίας.’

Εν προκειμένω, η εν λόγω εταιρεία στην οικονομική προσφορά της αφενός προσκομίζει την ΕΓΣΣΕ 2018-2020 και αφετέρου στους πίνακες οικονομικής προσφοράς και των 20 τμημάτων δηλώνει ότι το προσωπικό της

υπάγεται σ'αυτήν, ήτοι: Ειδικότερα, η εκάστοτε ισχύουσα Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (στην προκειμένη η Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. 2021) τροποποιεί όλες τις προγενέστερες και θέτει εκ νέου τα εργασιακά δεδομένα των εργαζομένων.

Συνεπώς, το γεγονός ότι οι εργαζόμενοι της, που θα εκτελέσουν της υπό ανάθεση υπηρεσίες στα 20 αυτά τμήματα, θα υπάγονται στην Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. 2018 - 2020 και όχι στην ισχύουσα Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. 2021 αφενός δεν συνάδει με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και αφετέρου θέτει σε σοβαρό κίνδυνο την εκτέλεση του έργου.

Από την ως άνω διάταξη του νόμου και τους όρους της διακήρυξης συνάγεται ότι οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να υποβάλουν με την οικονομική προσφορά τους αντίγραφο της ισχύουσας κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.).

Εν προκειμένω, κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών (26-07-2021), σε ισχύ ήταν η Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. 2021 ΠΚ 16/01-07-2021 και όχι η Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. 2018 - 2020 που προσκόμισε η εταιρεία αυτή.

Ούτω, με το περιεχόμενο αυτό, η οικονομική προσφορά δεν είναι σύμφωνη με την ανωτέρω διάταξη του άρθρου 68 του ν. 3863/2010, η οποία ρητά απαιτεί την προσκόμιση της ισχύουσας Ε.Γ.Σ.Σ.Ε., δυνάμει της οποίας θα καταβληθούν οι αποδοχές των εργαζομένων που θα παράσχουν τις επίμαχες υπηρεσίες.

Συνεπώς, η οικονομική προσφορά της, εφόσον δεν περιέχει στοιχείο από τα απαιτούμενα στο άρθρο 68 του ν. 3863/2010, το οποίο η διακήρυξη ρητά με τους ανωτέρω όρους της έχει εντάξει στο διαγωνιστικό πλαίσιο. είναι πλημμελής ως προς τη νομιμότητά της και εξ αυτού του λόγου καθίσταται απορριπτέα».

32. Επειδή, τον ίδιο ως άνω ισχυρισμό προβάλλει η προσφεύγουσα και με **τον δωδέκατο** λόγο της προδικαστικής προσφυγής, στρεφόμενη κατά της αποδοχής της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας.

33. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, ο οικονομικός φορέας «..... Ν. ΓΕΩΡΓΙΑ» αφενός μεν συμπλήρωσε το οικείο πεδίο της οικονομικής της προσφοράς, για όλα τα Τμήματα στα οποία συμμετείχε, με την αναφορά ότι οι εργαζόμενοί της

υπάγονται στις ΕΓΣΣΕ 2018, 2020 και αφετέρου υπέβαλε με την προσφορά της την ΕΓΣΣΕ 2018 και την ΕΓΣΣΕ 2020.

34. Επειδή, ομοίως, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού, η πρώτη παρεμβαίνουσα αφενός μεν συμπλήρωσε το οικείο πεδίο της οικονομικής της προσφοράς, για όλα τα Τμήματα στα οποία συμμετείχε, με την αναφορά ότι οι εργαζόμενοί της υπάγονται στις *«ΕΓΓΣΕ 2020 ΧΡΟΝΙΚΗ ΕΠΕΚΤΑΣΗ ΤΗΣ ΕΓΣΣΕ 2018»* και αφετέρου υπέβαλε με την προσφορά της την ΕΓΣΣΕ 2018 και την ΕΓΣΣΕ 2020.

35. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ως προς τον ανωτέρω κοινό λόγο αποκλεισμού των προαναφερθέντων οικονομικών φορέων ότι *«ο οικονομικός φορέας πράγματι έχει καταθέσει την ΕΓΣΣΕ 2020, ενώ στις 23/6/2021 υπογράφηκε η ΕΓΣΣΕ 2021. Ωστόσο, δεδομένου ότι η ΕΓΣΣΕ 2021 προβλέπει ότι “όλοι οι θεσμικοί όροι εργασίας που θεσπίστηκαν με τις προηγούμενες ΕΓΣΣΕ και τις αντίστοιχες Διαιτητικές Αποφάσεις, όπως ίσχυαν κατά τη διαδοχή τους, αποτελούν ενιαίο σύνολο και εξακολουθούν να ισχύουν” και δεν τροποποιεί ουσιαστικά την ΕΓΣΣΕ 2020, η παράλειψη αυτή δε θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση του έργου ούτε παραβιάζονται τα δικαιώματα των εργαζομένων και έχοντας υπόψη ότι γίνεται σαφής αναφορά ότι ισχύουν συλλογικές συμβάσεις και όχι ατομικές και μάλιστα έχει επισυναφθεί η σχετική συλλογική σύμβαση, ακόμη και αν είναι του 2020, καθώς εννοείται ότι ισχύει η ισχύουσα ΕΓΣΣΕ, στην οποία ουδεμία μεταβολή επέρχεται επί των ουσιαστικών κανόνων της ισχύουσας Ε.Γ.Σ.Σ.Ε του 2020, αλλά επεκτείνεται χρονικά η διάρκεια ισχύος της (Σκέψη 39, ΑΕΠΠ Απόφαση 979/2020, 7ο κλιμάκιο). Συνεπώς, η προσφορά θα πρέπει να γίνει αποδεκτή, καθώς πληροί τους όρους της διακήρυξης».*

36. Επειδή, η πρώτη παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται επί του ως άνω μοναδικού λόγου αποκλεισμού της τα εξής:

«Δια του παρόντος εγγράφου μας, που αποτελεί ‘παρέμβαση’, ασκηθείσα κατ’ άρθρο 362 παρ.3 Ν 4412/2016, σε συνδυασμό με το άρθρο 7 ΠΔ 39/2017, η εταιρία μας παρεμβαίνει στην ‘εξέταση’ της ως άνω προδικαστικής προσφυγής της εταιρίας ‘.....’, με σκοπό την απόρριψη της

εξεταζόμενης προδικαστικής προσφυγής και των αντίστοιχων αιτιάσεων της προσφεύγουσας εταιρίας, ως απαράδεκτων, νόμω και ουσία αβάσιμων, διότι:

Δεν συντρέχει λόγος απόρριψης της προσφοράς μας λόγω της παράλειψης προσκόμισης της ΕΓΣΣΕ του έτους 2021-Η τελευταία δεν διαφοροποιείται από την ΕΓΣΣΕ έτους 2020 που προσκομίσαμε και είναι χρονική επέκταση της ΕΓΣΣΕ 2018 την οποία καταθέσαμε στον διαγωνισμό-Σε κάθε περίπτωση, πρόκειται για ήσσονος σημασίας, εκ παραδρομής σφάλμα, που μπορούσε να διορθωθεί επιτρεπτά μέσω της διαδικασίας υποβολής διευκρινίσεων του άρθρου 102 Ν. 4412/2016.

Με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής της που στρέφεται κατά της προσφοράς της εταιρίας μας, η προσφεύγουσα διατείνεται ότι η προσφορά μας έπρεπε να απορριφθεί για τον λόγο ότι δεν προσκομίσαμε την ΕΓΣΣΕ έτους 2021, αλλά του έτους 2020.

Ο εν λόγω ισχυρισμός είναι αβάσιμος, ως έχει κριθεί σε όμοια περίπτωση από την ΑΕΠΠ, διότι:

(α) Στο άρθρο 68 Ν. 3863/2010 προβλέπεται ότι: “1. Όταν Το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, αναθέτουν ή προκηρύσσουν διαγωνισμό για παροχήή φύλαξης, οφείλουν να ζητούν από τις εταιρείες παροχήςή φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής:α) Τον αριθμό των εργαζομένων.β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι.δ) ΤΟ ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες 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. Οι εταιρείες παροχήςή φύλαξης (εργολάβοι) πρέπει, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην

προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι.

(β) Στην προκειμένη περίπτωση, η εταιρία μας ανέφερε στην ανάλυση της οικονομικής προσφοράς της ότι οι εργαζόμενοι της υπάγονται στην Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση εργασίας. Περαιτέρω, η εταιρία μας επισύναψε στην προσφορά της το σώμα της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας 2020 αλλά και την ΕΓΣΣΕ 2018 , και όχι του έτους 2021 ως αληθώς καταρχήν αναφέρει η προσφεύγουσα. Ωστόσο, το γεγονός ότι η εταιρία μας δεν επισύναψε, προφανώς εκ παραδρομής, στην προσφορά της την ΕΓΣΣΕ έτους 2021 ΔΕΝ αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς μας. Τούτο διότι η ΕΓΣΣΕ του 2021 δεν διαφοροποιείται και μάλιστα ουσιωδώς από την ΕΓΣΣΕ του 2020 με ελάχιστες ήσσονος σημασίας τροποποιήσεις, αλλά κατ' ουσίαν και οι 2 συλλογικές συμβάσεις είναι χρονικές επέκτασεις της ΕΓΣΣΕ 2018 την οποία καταθέσαμε στον διαγωνισμό .

Έτσι, ισχύουν εν προκειμένω όσα κρίθηκαν με την απόφαση ΑΕΠΠ 979/2020, δηλαδή: 'Οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, σύμφωνα με τους οποίους η Προσφορά της εταιρίας με τον δ.τ. ' ' δέον απορριφθεί, λόγω μη αναγραφής του έτους της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. στην ανάλυση της οικονομικής της προσφοράς και λόγω μη επισύναψης στον φάκελο οικονομικής προσφοράς της ισχύουσας Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. του έτους 2020 (ΦΕΚ 30.12.2019), στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν στο έργο, αλλά μόνο της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. του έτους 2018 (ΦΕΚ 173 Β/30.01.2019), απορρίπτονται ως αβάσιμοι, για τους κάτωθι λόγους: α) Η παρεμβαίνουσα, σε συμμόρφωση προς τις επιταγές του άρθρου 2.4.4. της οικείας Διακήρυξης, υπέβαλε σε ξεχωριστό Κεφάλαιο της Προσφοράς της τα στοιχεία του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010, ως τροποποιήθηκε και ισχύει, στα οποία περιλαμβάνεται και η Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. του 2018. Είναι δε άνευ σημασίας το ότι δεν υποβλήθηκε, εν προκειμένω, η Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. του 2020, γιατί, όπως ορθά υποστηρίζει η παρεμβαίνουσα, από τον ίδιο τον τίτλο της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε του 2020 ('ΕΘΝΙΚΗ ΓΕΝΙΚΗ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗ ΣΥΜΒΑΣΗ ΕΡΓΑΣΙΑΣ 2020-ΧΡΟΝΙΚΗ ΕΠΕΚΤΑΣΗ ΙΣΧΥΟΣ ΤΗΣ ΕΓΣΣΕ 2018'), προκύπτει ότι αυτή επεκτείνει χρονικά την ήδη ισχύουσα Ε.Γ.Σ.Σ.Ε του 2018, και δεν περιέχει καμία νέα ουσιαστική ρύθμιση. ..β) Η μη αναγραφή του έτους της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. στον Πίνακα ανάλυσης της

οικονομικής της προσφοράς (ηλ. αρχείο: '1Οικονομική Προσφορά ΠΚΜ ... (Κ)ΨΥ.pdf'), δεν μπορεί να στοιχειοθετήσει λόγο απόρριψης της συγκεκριμένης Προσφοράς, αφής στιγμής υποβλήθηκε το ίδιο το κείμενο/σώμα της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε του 2018 (βλ. ηλ. αρχείο: '3ΕΓΣΣΕ 2018 και Ερμηνευτική Εγκύκλιος Ν. 4046 - 2012 και 2019.pdf'), που - κατά τα προρρηθέντα - πληροί τις επίμαχες απαιτήσεις του άρθρου 2.4.4. της Διακήρυξης, αφού με την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. του 2020 ουδεμία μεταβολή επέρχεται επί των ουσιαστικών κανόνων της ήδη ισχύουσας Ε.Γ.Σ.Σ.Ε του 2018, αλλά επεκτείνεται χρονικά η διάρκεια ισχύος της. Με βάση τα προλεχθέντα, Ο δεύτερος λόγος της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής κρίνεται αβάσιμος και για τον λόγο αυτόν, πρέπει να απορριφθεί'.

Άλλωστε, η Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.) υπογράφεται από την ΓΣΕΕ και τις εργοδοτικές οργανώσεις και καθορίζει τους ελάχιστους όρους εργασίας, που εφαρμόζονται υποχρεωτικά σε όλες τις συμβάσεις ή σχέσεις εργασίας ιδιωτικού δικαίου των εργαζομένων κάθε ειδικότητας και κατηγορίας, εκτός αν υπάρχει κάποια ειδική/κλαδική συλλογική σύμβαση που να διέπει συγκεκριμένη κατηγορία εργαζομένων. Όσον αφορά τους καθαριστές/ριες τέτοια ειδική/κλαδική σύμβαση δεν υπάρχει, και άρα υποχρεωτικά υπάγονται στην εκάστοτε ισχύουσα ΕΓΣΣΕ, όπως είναι γνωστό σε όλους (προφανώς και στην αναθέτουσα αρχή).

Πράγματι, η εταιρία μας ορθώς αναγράφει στην προσφορά μας ότι οι εργαζόμενοί της υπάγονται στην 'ισχύουσα ΕΓΣΣΕ' (βλ. το αρχείο με τα στοιχεία του άρθρου 68 Ν. 3863/2010 της προσφοράς μας), πλην όμως από πρόδηλη παραδρομή αναγράψαμε ότι πρόκειται για την ΕΓΣΣΕ 2020 χρονική επέκταση της ΕΓΣΣΕ 2018 και τις προσκομίσαμε αμφοτέρως, αντί του ορθού 2021 που και αυτή είναι χρονική επέκταση της ΕΓΣΣΕ 2018 την οποία έχουμε καταθέσει . Πρόκειται πράγματι για πρόδηλο εκ παραδρομής σφάλμα, διότι εφόσον ένας εργαζόμενος υπάγεται στην ΕΓΣΣΕ, είναι προφανές ότι υπάγεται στην ισχύουσα ΕΓΣΣΕ και όχι σε προγενέστερη που έχει λήξει η ισχύς της! Άλλωστε, και εμείς στην προσφορά μας αναφέρουμε ότι οι εργαζόμενοι υπάγονται στην 'ισχύουσα' ΕΓΣΣΕ (βλ. το αρχείο με τα στοιχεία του άρθρου 68 Ν. 3863/2010), ασχέτως αν μετά εκ παραδρομής παραπέμψαμε στην προγενέστερη ΕΓΣΣΕ. Εξάλλου, όταν στη διάταξη του άρθρου 68 Ν.

3863/2010, τίθεται ως όρος του παραδεκτού να επικαλεστούν οι διαγωνιζόμενοι 'τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι', τούτο προδήλως έχει την έννοια ότι πρέπει να αναφέρουν αν οι εργαζόμενοί τους υπάγονται στην ΕΓΣΣΕ ή σε κάποια άλλη ειδική/κλαδική σύμβαση, την οποία και θα πρέπει να προσκομίσουν. Εφόσον δε ο διαγωνιζόμενος δηλώνει ότι οι εργαζόμενοι υπάγονται στην ΕΓΣΣΕ, αυτό είναι το κρίσιμο, ενώ είναι λογικά αναγκαίο ότι υπάγονται στην ισχύουσα ΕΓΣΣΕ. Έτσι, εν προκειμένω, όταν υπέβαλε η εταιρία μας προσφορά στον διαγωνισμό (τον Ιούλιο του 2021) είχε μόλις τεθεί σε ισχύ η ΕΓΣΣΕ 2021, και εφόσον αυτή ήταν η ισχύουσα σύμβαση, σε αυτήν υπάγονται οι εργαζόμενοί μας, χωρίς καμία αμφιβολία. Σε κάθε περίπτωση η ΕΓΓΣΕ 2021 είναι χρονική επέκταση της ΕΓΣΣΕ 2018 την οποία έχουμε καταθέσει στον διαγωνισμό μαζί με το ΦΕΚ 4241 που καθορίζει το ισχύον ημερομίσθιο κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών (ΣΧΕΤ 1) .

Περαιτέρω, πέραν του ότι το επικαλούμενο σφάλμα οφείλεται σε πρόδηλη παραδρομή, είναι και ήσσονος σημασίας για τον εξής λόγο: Σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν. 3863/2010, η ratio της υποχρέωσης καταγραφής στην προσφορά των στοιχείων της παρ.1 του άρθρου 68, στα οποία περιλαμβάνεται και η συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγοντα οι εργαζόμενοι ήταν να 'δίνεται η δυνατότητα στις επιτροπές αξιολόγησης των προσφορών να αξιολογούν με επαρκή στοιχεία τις προσφορές και να μην παρατηρείται το φαινόμενο το συνολικό ποσό της προσφοράς να είναι μικρότερο εκείνου του μισθολογικού κόστους.'. Πράγματι, το 2010, οπότε θεσπίστηκε η συγκεκριμένη ρύθμιση, οι συλλογικές συμβάσεις εργασίας περιείχαν μισθολογικούς όρους, και άρα ήταν κρίσιμο για την αξιολόγηση της νομιμότητας του υπολογισμένου εργατικού κόστους, να δηλώνουν οι διαγωνιζόμενοι και να υποβάλουν τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοί τους. Τούτο, όμως, έχει αλλάξει ριζικά, διότι πλέον οι ΕΓΣΣΕ ΔΕΝ περιέχουν καθόλου μισθολογικούς όρους. Έτσι, με το άρθρο ΠΡΩΤΟ του Ν. 4093/2012, το άρθρο 8 παρ. 1 του ν. 1876/90, αντικαταστάθηκε ως εξής: 'Οι εθνικές γενικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας καθορίζουν τους ελάχιστους η μισθολογικούς όρους εργασίας, που ισχύουν για τους εργαζόμενους όλης της χώρας. Βασικοί μισθοί, βασικά

ημερομίσθια , κάθε είδους προσαυξήσεις αυτών και γενικά κάθε άλλος μισθολογικός όρος, ισχύουν για τους εργαζόμενους που απασχολούνται από εργοδότες των συμβαλλομένων εργοδοτικών οργανώσεων και δεν επιτρέπεται να υπολείπονται του νόμιμου νομοθετημένου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου'. Έτσι, με το ν. 4093/2012 θεσπίστηκε νέο σύστημα καθορισμού του κατώτατου μισθού και συγκεκριμένα αφαιρέθηκε η εξουσία ρύθμισης των μισθολογικών όρων εργασίας από τις συνδικαλιστικές οργανώσεις μέσω των συλλογικών συμβάσεων εργασίας υπέρ του κρατικού νομοθέτη. Έκτοτε και μέχρι σήμερα οι κατώτατοι μισθοί και ημερομίσθια προσδιορίζονται από τον νομοθέτη, ενώ με τις ΕΓΣΣΕ ρυθμίζονται οι ΜΗ μισθολογικές ρυθμίσεις. Εφόσον, λοιπόν, οι συλλογικές συμβάσεις δεν περιέχουν μισθολογικές ρυθμίσεις, πλέον δεν έχουν σημασία για την αξιολόγηση της νομιμότητας της τιμής μιας οικονομικής προσφοράς, και άρα η εκ παραδρομής επίκληση της ΕΓΣΣΕ έτους 2020 αντί του έτους 2021, αποτελεί σφάλμα ήσσονος σημασίας, στο μέτρο που δεν δύναται να επηρεάσει τη νομιμότητα της οικονομικής προσφοράς. Άλλωστε, η προσφεύγουσα, ουδόλως υποστηρίζει ότι η προσφορά της εταιρίας μας δεν είναι σύμφωνη με τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας ούτε ότι δεν είναι επί της ουσίας συμβατή με τις διατάξεις της ΕΓΣΣΕ 2021 (πρβλ. ΔΕφ Θες/νίκης σε συμβ. 125/2020). Μάλιστα, από την προσφορά μας είναι σαφές ότι υπολογίσαμε το εργατικό κόστος σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία, με βάση το ισχύον κατά την υποβολή της προσφοράς ημερομίσθιο 29,04 ευρώ, και περαιτέρω και στην τεχνική προσφορά μας ρητά δεσμευόμαστε ότι θα τηρούμε τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. (ΣΧΕΤ 1 ΚΑΙ 2). Επομένως, σε καμία περίπτωση δεν τίθεται ζήτημα απόρριψης της προσφοράς μας, ως αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα (πρβλ. ΑΕΠΠ 979/2020).

(γ)Περαιτέρω, στο άρθρο 102 Ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με τον Ν. 4782/2021, και ισχύει ορίζεται 'Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν

συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης.'

Άλλωστε, στην αιτιολογική έκθεση του Ν. 4782/2021, ως προς το συγκεκριμένο άρθρο, αναφέρεται: 'Με το άρθρο 42 τροποποιείται το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, αναμορφώνονται πλήρως και απλοποιούνται οι διατάξεις, με τις οποίες παρέχεται η δυνατότητα συμπλήρωσης των υποβληθέντων στοιχείων της προσφοράς, με σκοπό τον περιορισμό των αδικαιολόγητων αποκλεισμών των οικονομικών φορέων για αυστηρά τυπικούς λόγους, ενώ πληρούνται κατ' ουσίαν οι προϋποθέσεις συμμετοχής. Συγκεκριμένα, προβλέπεται ότι οι αναθέτουσες αρχές, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η προτεινόμενη τροποποίηση αποτελεί ουσιαστική μετατόπιση του εθνικού θεσμικού πλαισίου πλησιέστερα προς το πνεύμα της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (παρ. 3άρθρου 56) της οποίας τη διατύπωση, ουσιαστικά, υιοθετεί. Η τροποποίηση του άρθρου κρίνεται αναγκαία χάριν της ανάπτυξης του ευρύτερου δυνατού υγιούς ανταγωνισμού, της κάμψης της τυπολατρίας και του φορμαλισμού και της διευκόλυνσης της πρόσβασης των μικρών και μεσαίων επιχειρήσεων στις δημόσιες συμβάσεις, προς όφελος της επιτυχούς έκβασης των διαγωνιστικών διαδικασιών και της καλύτερης εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος. Με τη νέα διατύπωση του άρθρου 102, η αναθέτουσα αρχή δύναται να ζητήσει να διορθωθούν ή να συμπληρωθούν σε επιμέρους σημεία τα στοιχεία που περιλαμβάνονται σε ένα φάκελο υποψηφιότητας, αρκεί να μην τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα με τέτοιο τρόπο

ώστε να του δίνεται αθέμιτο πλεονέκτημα έναντι των λοιπών συμμετεχόντων στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης και η αίτηση αυτή, της αναθέτουσας αρχής, να αφορά στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος Ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ'αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα'.

Έτσι, εν προκειμένω, όπως ήδη παραπάνω αναφέρουμε, δεδομένης της πρόδηλης ομοιότητας των συμβάσεων ΕΓΣΣΕ 2020 και 2021 και του γεγονότος ότι και οι δύο είναι χρονικές επεκτάσεις της ΕΓΣΣΕ 2018 την οποία έχουμε καταθέσει , και του ήσσονος σημασίας εκ παραδρομής σφάλματός μας δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού μας από τον διαγωνισμό. Ακόμα δε κι αν θεωρηθεί ότι θα μπορούσε να συντρέχει τέτοιος λόγος, σε καμία περίπτωση δε θα έπρεπε να απορριφθεί η εταιρία μας άνευ ετέρου, χωρίς να κληθεί πρώτα σε εξηγήσει κατ' άρθρο 102 Ν. 4412/2016. Αν είχε συμβεί αυτό, η εταιρία μας θα είχε εξηγήσει όλα τα παραπάνω, δηλαδή ότι εκ παραδρομής δεν υπέβαλε και την ΕΓΣΣΕ 2021, στην οποία βέβαια προφανώς υπάγονται οι εργαζόμενοι μας, όπως και όλοι οι καθαριστές/ριες και η οποία είναι χρονική επέκταση της ΕΓΣΣΕ 2018 την οποία καταθέσαμε στον διαγωνισμό . Το συγκεκριμένο πρόδηλο εκ παραδρομής σφάλμα δύναται να καλυφθεί μέσω της διαδικασίας υποβολής διευκρινίσεων του άρθρου 102 Ν. 4412/2016, ιδίως μετά την τροποποίησή του με τον Ν. 4782/2021, διότι όπως αναλυτικά εξηγούμε ανωτέρω, είναι προφανές ότι οφείλεται σε παραδρομή, καθώς οι εργαζόμενοί μας προφανώς θα υπάγονται στην ισχύουσα ΕΓΣΣΕ και όχι στην προηγούμενη, και άλλωστε και στο αρχείο της προσφοράς μας με τα στοιχεία του άρθρου 68 Ν. 3863/2010 ρητά κάνουμε λόγο για 'ισχύουσα ΕΓΣΣΕ'. Άλλωστε, πρόκειται για ήσσονος σημασίας σφάλμα, διότι αφενός η ΕΓΣΣΕ 2021 είναι όμοια με την ΕΓΣΣΕ 2020 (βλ. ΑΕΠΠ 979/2020) αλλά και οι δύο στην ουσία είναι χρονικές επεκτάσεις της ΕΓΣΣΕ 2018 και αφετέρου δεν τίθεται ζήτημα παρανομίας της οικονομικής προσφοράς μας εξαιτίας της εσφαλμένης επίκλησης. Άλλωστε, είναι γνωστό σε όλους (και στην αναθέτουσα αρχή) ότι οι εργαζόμενοί μας (καθαριστές) υπάγονται στην ΕΓΣΣΕ 2021, το κείμενο της οποίας είναι ευχερώς προσβάσιμο σε όλους.

Επομένως, σε κάθε περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή δεν θα μπορούσε να απορρίψει την προσφορά μας, ως αβασίμως ζητεί η προσφεύγουσα, αλλά θα όφειλε πρώτα να μας καλέσει σε διευκρινίσεις δυνάμει του άρθρου 102 Ν. 4412/2016. Εάν δε γινόταν αυτό, η εταιρία μας θα εξηγούσε ότι πράγματι οι εργαζόμενοι της υπάγονται στην 'ισχύουσα ΕΓΣΣΕ' και ότι εκ παραδρομής παρέπεμψε στην ΕΓΣΣΕ 2020 που σε κάθε περίπτωση είναι χρονική επέκταση της ΕΓΓΣΕ 2018 που καταθέσαμε, και θα προσκομίζαμε την ορθή ΕΓΣΣΕ. Τούτο συνιστά επιτρεπτή συμπλήρωση της προσφοράς μας, διότι είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμο ότι εξαρχής οι εργαζόμενοι μας υπάγονταν στην ΕΓΣΣΕ 2021 χρονική επέκταση της ΕΓΣΣΕ 2018, και δεν τίθεται ζήτημα αθέμιτου πλεονεκτήματος υπέρ της εταιρίας μας, ούτε ανεπίτρεπτης τροποποίησης της προσφοράς μας, διότι άλλωστε στο αρχείο με τα στοιχεία του άρθρου 68 Ν. 3863/2010 της προσφοράς μας ήδη αναφέρουμε ότι οι εργαζόμενοι μας υπάγονται στην 'ισχύουσα' ΕΓΣΣΕ. Έτσι, στη χειρίστη των περιπτώσεων, η εταιρία μας θα έπρεπε να κληθεί σε εξηγήσεις με το άρθρο 102, και κατόπιν να γίνει αποδεκτή η προσφορά της.

Για όλους τους παραπάνω λόγους, η εξεταζόμενη προδικαστική προσφυγή, καθ' ο μέρος στρέφεται κατά της εταιρίας μας, πρέπει να απορριφθεί».

37. Επειδή, η υποχρέωση επίκλησης και προσκόμισης της συλλογικής σύμβασης εργασίας, στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι του υποψήφιου αναδόχου, προκύπτει από ρητή επιταγή του άρθρου 68 Ν. 3863/2010, η οποία έχει ενσωματωθεί και στην προκείμενη Διακήρυξη. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του άρθρου 2.4.4. της Διακήρυξης, οι διαγωνιζόμενοι «αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις εξής πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α'115) [...] γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (αν υπάγονται, να επισυναφθεί αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης με την οικονομική προσφορά)». Κατά παράβαση των ανωτέρω διατάξεων, στην προκείμενη περίπτωση οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς δεν ανέφεραν και δεν προσκόμισαν την εφαρμοστέα κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς του ΕΓΣΣΕ 2021, η οποία, όπως προκύπτει από το ίδιο το περιεχόμενό της, αλλά και σε αντιπαράβολή με την ΕΓΣΣΕ 2020,

δεν αποτελεί απλή χρονική επέκταση αυτής του 2018 ούτε περιέχει όρο περί διατήρησης ισχύος του συνόλου των κανονιστικών και ενοχικών όρων αυτής, αντίστοιχο με αυτόν της ΕΓΣΣΕ 2020, σύμφωνα με τον οποίο «*το σύνολο των κανονιστικών και ενοχικών όρων της ΕΓΣΣΕ 2018 (Π.Κ. 6/29-3-2018), διατηρούνται σε ισχύ ως έχουν σήμερα μέχρι την 31η Δεκεμβρίου 2020. Το διάστημα αυτό νοείται ως χρόνος κανονικής (συμβατικής) ισχύος της ΕΓΣΣΕ 2018*», απορριπτόμενων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της τρίτης παρεμβαίνουσας. Ως εκ τούτου, η αναφορά των προσφορών των ανωτέρω οικονομικών φορέων στις ΕΓΣΣΕ του 2018 και 2020 και η προσκόμιση των αντίστοιχων δικαιολογητικών δεν υποκαθιστούν την αναφορά της ισχύουσας ΕΓΣΣΕ έτους 2021 και την προσκόμισή της στον φάκελο προσφοράς. Κατά τούτο, και παρά το γεγονός ότι οι ανωτέρω οικονομικοί φορείς συμμορφώνονται με την απαίτηση της Διακήρυξης για την υποβολή με την οικονομική προσφορά συλλογικής σύμβασης εργασίας, η υποβολή παλαιότερης συλλογικής σύμβασης εργασίας, συνιστά πλημμέλεια, η οποία, μάλιστα, κατά την προγενέστερη εκδοχή του άρθρου 102 Ν. 4412/2016 δεν ήταν ιάσιμη (ΔΕΦΑΘ 173/2021, ΑΕΠΠ 616/2021).

38. Επειδή, ωστόσο, τυγχάνει πλέον εφαρμογής το άρθρο 102 Ν. 4412/2016, όπως ισχύει τροποποιηθέν με τις διατάξεις του άρθρου 42 Ν. 4782/2016. Επιπροσθέτως, το άρθρο 3.1.1 της Διακήρυξης ορίζει τα εξής «*μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Κατά τη διαδικασία αξιολόγησης των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητούν από τους προσφέροντες ή υποψήφιους οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και*

γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικώς εξακριβώσιμα». Ενόψει των ανωτέρω, στις περιπτώσεις που προβλέπονται από τις ανωτέρω διατάξεις, η αναθέτουσα αρχή απευθύνει πρόσκληση προς τους οικονομικούς φορείς προς συμπλήρωση ή διευκρίνιση των προσφορών τους, υπό την προϋπόθεση ότι, όπως ρητώς προβλέπεται στον προπαρατεθέντα όρο της Διακήρυξης, καθώς επίσης και στην αιτιολογική έκθεση του άρθρου 42 Ν. 4782/2021, τα στοιχεία που προσκομίζονται κατόπιν της πρόσκλησης αφορούν δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της προθεσμίας που είχε ταχθεί για την υποβολή υποψηφιότητας. Εν προκειμένω, συντρέχει περίπτωση εφαρμογής της διάταξης του νόμου και της Διακήρυξης, σύμφωνα με την οποία «όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες» η αναθέτουσα αρχή καλεί τους υποψηφίους να τη συμπληρώσουν ή διευκρινίσουν. Ειδικότερα, στην προκείμενη περίπτωση η αναθέτουσα αρχή όφειλε να καλέσει τους ανωτέρω οικονομικούς φορείς αφενός να διευκρινίσουν τη δήλωση περί ισχύουσας ΣΣΕ στην οικονομική προσφορά και αφετέρου να συμπληρώσουν τυχόν ελλείπον δικαιολογητικό. Άλλωστε, τα δεδομένα που προκύπτουν από μία ΣΣΕ (χρόνος έναρξης ισχύος, πεδίο εφαρμογής, περιεχόμενο δικαιωμάτων και υποχρεώσεων) είναι από τη φύση τους αντικειμενικώς εξακριβώσιμα καθ' ό διάστημα ισχύει η ΣΣΕ, δεδομένου του κανονιστικού χαρακτήρα της. Σημειωτέον δε ότι οι προκείμενοι λόγοι της προσφυγής αφορούν αποκλειστικά και μόνο την αναφορά των επίμαχων προσφορών σε προηγούμενες ΣΣΕ και ουδόλως αμφισβητούν την ορθότητα των μισθολογικών στοιχείων, επί των οποίων βασίστηκαν οι προσφορές αυτές. Σύμφωνα με τα ανωτέρω, λοιπόν, οι πέμπτος και δέκατος τρίτος λόγοι της προδικαστικής προσφυγής της προσφεύγουσας πρέπει να γίνουν δεκτοί και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη ως προς την αποδοχή των προσφορών

των οικονομικών φορέων «..... Ν. ΓΕΩΡΓΙΑ» και «.....», προκειμένου να αναπεμφθεί, όμως, η οικεία υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή για να καλέσει την πρώτη παρεμβαίνουσα, για την οποία δεν συντρέχει άλλος λόγος αποκλεισμού, ώστε να αποσαφηνίσει την προσφορά της κατά τα προδιαληφθέντα.

39. Με τον **δέκατο λόγο**, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «..... ..». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής:

«Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΤΗΣ ΕΙΝΑΙ ΜΗ ΝΟΜΙΜΗ ΚΑΙ ΠΑΡΑΒΙΑΖΕΙ ΤΙΣ ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΚΑΙ ΤΗΣ ΚΕΙΜΕΝΗΣ ΝΟΜΟΘΕΣΙΑΣ, ΔΙΟΤΙ ΔΗΛΩΝΕΙ ΟΤΙ ΤΟ ΩΡΟΜΙΣΘΙΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟ ΤΩΝ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΑΠΟΔΟΧΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΑΝΤΙΣΤΟΙΧΕΙ ΣΕ 4,356 €, ΤΟ ΟΠΟΙΟ ΟΜΩΣ ΔΕΝ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΕΙ ΤΙΣ ΥΠΟΧΡΕΩΤΙΚΕΣ ΠΡΟΣΑΥΞΗΣΕΙΣ ΤΩΝ ΔΩΡΩΝ, ΤΟΥ ΕΠΙΔΟΜΑΤΟΣ ΑΔΕΙΑΣ ΚΑΙ ΤΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ

Στην παρ. '2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά' / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών' ορίζονται τα εξής :

‘Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού, επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις εξής πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α'115) : 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 (αν υπάγονται, να επισυναφθεί αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης με την οικονομική προσφορά).

δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων.

Οι οικονομικοί φορείς προσαρμόζουν την προσφορά τους στην αμοιβή του προσωπικού που πρόκειται να απασχολήσουν στην εκτέλεση της παρούσας σύμβασης. Γενικά, το ανωτέωυ ποσό ποέπει να διαμορφωθεί με βάση τις αποδοχές που αντιστοιχούν στους εργαζόμενους που

απασχολούνται. Σε αυτό υπολογίζεται η αναπλήρωση στην άδεια, δώρα Χοιστουέννων και Πάσχα και επίδομα αδείας.

ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά.

στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο....’

Επίσης, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 4241/127/30.1.2019 Υ.Α. (ΦΕΚ Β' 173), ως ισχύει, έχει ορισθεί ότι : ‘ 21. Το γεγονός ότι από τις διατάξεις της παρούσας προκύπτει θετικό δημοσιονομικό αποτέλεσμα στον υποτομέα των ΟΚΑ του Κρατικού Προϋπολογισμού, εκτιμώμενου ύψους 141 εκ. ευρώ για το έτος 2019 και 42 εκ. ευρώ για το έτος 2020, αποφασίζουμε: Τον καθορισμό, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 103 του ν. 4172/2013 (Α1167), όπως ισχύει, του νόμιμου κατώτατου μισθού και του νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου, για πλήρη απασχόληση, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση, ως εξής: α) Για τους υπαλλήλους ο κατώτατος μισθός ορίζεται στα εξακόσια πενήντα ευρώ (650,00 €). β) Για τους ενοτατεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται στα είκοσι εννέα ευρώ και τέσσερα λεπτά (29,04 €). Η απόφαση αυτή ισχύει από 1 Φεβρουαρίου 2019. Η απόφαση αυτή να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.’

Ήτοι προκύπτει ότι το κατώτατο ωρομίσθιο για τους εργατοτεχνίτες δίχως να συμπεριλαμβάνονται οι εκ του νόμου υποχρεωτικές επιπρόσθετες προσαυξήσεις των Δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, του Επιδόματος Αδείας και του Κόστους Αντικατάστασης στην άδεια, ανέρχεται σε :

$(29,04 \text{ € ημερομίσθιο} \times 6 \text{ ημέρες την εβδομάδα}) / 40 \text{ εβδομαδιαίες ώρες} = 4,356 \text{ €}$

Εν προκειμένω, η εταιρεία ‘.....’ και ομοίως στα 14 τμήματα δηλώνει ότι το ωρομίσθιο βάσει του οποίου υπολογίζει τις πάσης φύσεως αποδοχές των εργαζομένων ανέρχεται σε 4,356 €, το οποίο όμως αναλύσαμε ανωτέρω αντιστοιχεί στο κατώτατο ωρομίσθιο δίχως τις υποχρεωτικές προσαυξήσεις».

Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει με τις απόψεις της ότι «από τους πίνακες των οικονομικών προσφορών του φορέα είναι προφανές ότι στη γραμμή 6 αναφέρει το ωρομίσθιο χωρίς τα δώρα και τις υπόλοιπες προσαυξήσεις, τα οποία όμως φαίνεται ότι έχει συμπεριλάβει στη γραμμή 8

που περιλαμβάνει το συνολικό προϋπολογιζόμενο ποσό εργατικού κόστους. Για παράδειγμα στο τμήμα 1 έχει υπολογίσει εργατικό κόστος 3.233,88 ευρώ που αν διαιρεθεί με το συνολικό αριθμό των ωρών εργασίας αντιστοιχεί σε $3.233,88/468 = 6,91$ ευρώ/ώρα, ενώ $4,356 \times 1,2481 = 5,4367$. Σύμφωνα με τους υπολογισμούς που είχε κάνει η επιτροπή το κόστος αυτό κάλυπτε το νόμιμο εργατικό κόστος».

40. Επειδή, δεδομένου ότι η Διακήρυξη δεν υποδεικνύει ρητά τον τρόπο συμπλήρωσης της γραμμής 6 του πίνακα του υποδείγματος οικονομικής προσφοράς, η συμπλήρωση του ημερομισθίου, χωρίς τις προσαυξήσεις των δώρων, δεν μπορεί να αποτελέσει λόγο απόρριψης της οικονομικής προσφοράς, δεδομένου ότι στον υπολογισμό της γραμμής 8, το περιεχόμενο της οποίας – όπως προαναφέρθηκε – προσδιορίζεται ρητά από τη Διακήρυξη, συμπεριλαμβάνονται τελικά οι πάσης φύσεως αποδοχές των εργαζομένων, με συνυπολογισμό του ωρομισθίου, των προσαυξήσεων δώρων και των ασφαλιστικών εισφορών επί του συνολικού αριθμού ημερών παροχής εργασίας. Συνεπώς, πρέπει να απορριφθεί ο ανωτέρω λόγος της προσφυγής.

41. Επειδή, με τον **ενδέκατο λόγο**, η προσφεύγουσα στρέφεται, επίσης, κατά της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «..... ..». Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι εσφαλμένα ο ανωτέρω οικονομικός φορέας παραθέτει στο πεδίο 7 της οικονομικής προσφοράς, σε όλα τα τμήματα στα οποία συμμετέχει, ποσοστό αντί για ποσό ασφαλιστικών εισφορών.

42. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει με τις απόψεις της ότι «παρόλο που στην γραμμή 7 ο οικονομικός φορέας αναγράφει το ποσοστό των ασφαλιστικών εισφορών και όχι το ποσό σε ευρώ, αυτό μπορεί να υπολογιστεί εύκολα με μία απλή μαθηματική πράξη και δεν μπορεί αυτό να αποτελέσει λόγο απόρριψης της προσφοράς. Το γεγονός ότι ο φορέας στη γραμμή 6 (προβλεπόμενο ωρομίσθιο εργαζόμενου) δεν έχει συμπεριλάβει την αναπλήρωση στην άδεια, τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα και το επίδομα αδειάς, αλλά τα έχει συμπεριλάβει στο συνολικό κόστος επίσης δεν μπορεί να αποτελέσει λόγο απόρριψης της προσφοράς, καθώς έχουν συμπεριληφθεί στη συνολική οικονομική προσφορά».

43. Επειδή, με τα ανωτέρω δεδομένα, ο πίνακας υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς του ανωτέρω οικονομικού φορέα περιέχει όλα τα στοιχεία για τον υπολογισμό του συνολικού κόστους, ώστε η αναφορά ποσοστού ασφαλιστικών εισφορών αντί για ποσό ασφαλιστικών εισφορών στη γραμμή 7 να μην είναι ικανή να επιφέρει ασάφεια της προσφοράς, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της προσφεύγουσας και του ανωτέρω προβαλλόμενου λόγου της προδικαστικής προσφυγής.

44. Επειδή, γενομένου δεκτού ενός λόγου αποκλεισμού που επηρεάζει συνολικά το παραδεκτό της προσφοράς των οικονομικών φορέων «..... Ν. ΓΕΩΡΓΙΑΣ» και «.....», παρέλκει η εξέταση των λοιπών προβαλλόμενων λόγων αποκλεισμού τους (έκτος και όγδοος λόγος της προδικαστικής προσφυγής).

45. Επειδή, η εισήγηση γίνεται δεκτή στο σύνολό της.

46. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή της προσφεύγουσας πρέπει να γίνει μερικώς δεκτή.

47. Επειδή, κατόπιν της μερικής αποδοχής της προδικαστικής προσφυγής, πρέπει να διαταχθεί η απόδοση του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Ακυρώνει, κατά το σκεπτικό την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος της με το οποίο έγιναν δεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων α) «.....» (δ.τ. «.....»), β) Ν. ΓΕΩΡΓΙΑ, γ) «.....» (δ.τ. «.....»).

Ακυρώνει, κατά το σκεπτικό, την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «..... –», προκειμένου να αναπεμφθεί, όμως, η οικεία υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή για να καλέσει την πρώτη

Αριθμός Απόφασης:85/2022

παρεμβαίνουσα, για την οποία δεν συντρέχει άλλος λόγος αποκλεισμού, ώστε να αποσαφηνίσει την προσφορά της κατά τα προδιαληφθέντα.

Ορίζει την απόδοση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29 Δεκεμβρίου 2021 και εκδόθηκε στις 18 Ιανουαρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Ελευθερία Καλαμιώτη

Η Γραμματέας

Φωτεινή Μαραντίδου