

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 6 Ιουλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής και Αγγελική Πουλοπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 09.06.2020 με ΓΑΚ 708/10.06.2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «.....», που εδρεύει στη, οδός, όπως νομίμως εκπροσωπείται,

κατά της «.....», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «.....» με διακριτικό τίτλο «.....», που εδρεύει στα, οδός, όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατέθεσε την από 22.06.2020 Παρέμβασή της.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αριθ. 1703/28.05.2020 απόφαση της διαχειριστικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής με την οποία ανακηρύχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα και έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας «.....».

Με την Παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα επιδιώκει την απόρριψη της υπό κρίση Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, ποσού €600,00 (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό

Αριθμός απόφασης: 869/2020

..... και το από 09.06.2020 αποδεικτικό πληρωμής της ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ.διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής προκηρύχθηκε Διεθνής Ανοικτός Ηλεκτρονικός Διαγωνισμός άνω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των εσωτερικών και εξωτερικών χώρων της, προϋπολογισμού δαπάνης 104.838,71 € πλέον Φ.Π.Α. 24%, ήτοι 130.000 € συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., για το χρονικό διάστημα από 02/7/2020 έως 01/7/2021, με δυνατότητα μονομερούς παρατάσεως εκ μέρους της, για ένα ακόμη έτος, με την ίδια τιμή, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής.. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ με Α/Α Συστήματος

3. Επειδή, στον διαγωνισμό συμμετείχαν επτά εταιρείες και μετά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών η επιτροπή εισηγήθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού να κατακυρωθεί στην παρεμβαίνουσα με ποσό προσφοράς 90.732,00 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ). Ακολούθως, η αναθέτουσα αρχή με την προσβαλλόμενη υπ'αριθμ. 1703/28.05.2020 απόφασή της ανακήρυξε προσωρινή ανάδοχο την παρεμβαίνουσα.

4. Επειδή, κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή, νόμιμα και εμπρόθεσμα την 09.06.2020, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ 39/2017, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

5. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της προσβαλλόμενης Απόφασης καθώς, από τον ηλεκτρονικό τόπο του αντίστοιχου δημόσιου Διαγωνισμού, αποδεικνύεται πως αυτή κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά στους προσφέροντες, στις 28.05.2020, ώστε η κατ' αυτής στρεφόμενη Προδικαστική Προσφυγή να έχει κατατεθεί, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» στο ΕΣΗΔΗΣ στις 09.06.2020, εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α)

Κανονισμού.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 10.06.2020 την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις υπ' αριθμ. πρωτ. 1899/18.06.2020 απόψεις της σχετικά με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, συνομολογώντας το περιεχόμενό της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα αυθημερόν.

7. Επειδή, εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 362 παρ. 1 και 3 του Ν. 4412/2016 και του άρθρου 7 του Π.Δ.39/2017 παρεμβαίνει η παρεμβαίνουσα εταιρεία, καθόσον η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην παρεμβαίνουσα μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του δικτυακού τόπου του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 10.06.2020, οπότε και εκκινεί η σχετική 10ήμερη προθεσμία προς άσκηση παρέμβασης και η εν λόγω παρέμβαση ασκήθηκε στις 22.06.2020 με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, η παρεμβαίνουσα, δε, έχει προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβει, αφού επιδιώκει τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης πράξης με την οποία έχει ανακηρυχθεί προσωρινή ανάδοχος.

8. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993 κλπ), αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Επειδή, κατά την ερμηνεία των όρων κάθε Διακήρυξης ο ερμηνευτής του δικαίου πρέπει να αναζητείτο πραγματικό νόημα των ενσωματωμένων σε αυτή κανόνων με αφετηρία τη λεκτική, ήτοι γραμματική διατύπωσή τους (γραμματική ερμηνευτική μέθοδος).

9. Επειδή, η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας και της εταιρείας «.....» και ισχυρίζεται επί λέξει ότι «[...]*Για την οικονομική προσφορά της εταιρείας*

.....: Η ανακηρυχθείσα ανάδοχος σε όλους τους υπολογισμούς του εργατικού κόστους που έχει κάνει έχει υπολογίσει την μερική απασχόληση ως κλάσμα της πλήρους με αποτέλεσμα το εργατικό κόστος που προκύπτει να υπολείπεται του νομίμου ελάχιστου τοιούτου, το οποίο θα καταβληθεί για την παροχή των ειρημμένων υπηρεσιών σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. Σύμφωνα με τη εργατική νομοθεσία το κόστος της μερικής απασχόλησης υπολογίζεται με το ωρομίσθιο(4,356 €/ώρα) και όχι ως κλάσμα του ημερομισθίου (29,04 €) Ο υπολογισμός του εργατικού κόστους σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία έχει υποβληθεί στο παράρτημα της παρούσας. Οι λανθασμένοι υπολογισμοί της μειοδότης εταιρείας υπάρχουν στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς της με τίτλο ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΙΜΩΝ -ΑΝΑΛΥΣΗ ΤΡΟΠΟΥ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, αντίγραφο του οποίου υπάρχει στο παράρτημα της παρούσης προσφυγής. Αποτέλεσμα των ανωτέρω λανθασμένων υπολογισμών είναι η μειοδότης εταιρεία να έχει υπολογίσει το συνολικό εργατικό κόστος 79.915,68 € ενώ το ορθό είναι 82.299,37 €

B. Για την οικονομική προσφορά της εταιρείας

Η ως άνω εταιρεία στην οικονομική της προσφορά έχει υπολογίσει εσφαλμένα τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα, με αποτέλεσμα το εργατικό κόστος που προκύπτει στην προσφορά της αν υπολείπεται του νομίμου ελάχιστου τοιούτου, το οποίο θα καταβληθεί για την παροχή των ειρημμένων υπηρεσιών σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. Συγκεκριμένα στο έντυπο με τίτλο ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΩΡΟΜΙΣΘΙΟΥ ΚΑΙ ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ, το Δώρο Χριστουγέννων έχει υπολογιστεί σε 21,75 ημερομίσθια αντί για 25, σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία και το Δώρο Πάσχα σε $21,75/2=10,88$ ημερομίσθια αντί για 15. Αποτέλεσμα των ανωτέρω λανθασμένων υπολογισμών είναι η μειοδότης εταιρεία να έχει υπολογίσει το συνολικό εργατικό κόστος 80.210,89 € ενώ το ορθό είναι 82.299,37 €. Ακόμη, η ως άνω εταιρεία, η προσφορά της οποίας κατετάγη στην δεύτερη θέση δεν έχει υπολογίσει την παρακράτηση φόρου 8 %....»

10. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή συνομολογεί την υπό κρίση προσφυγή και αναφέρει επί λέξει ότι «Επί του πρώτου λόγου της προσφυγής, με τον οποίο προβάλλεται ότι ο γενόμενος από την προσωρινή ανάδοχο εταιρεία υπολογισμός του ωρομισθίου στην οικονομική της προσφορά (ως κλάσμα του ημερομισθίου των 29,04 ευρώ) είναι μη νόμιμος, με αποτέλεσμα το συνολικό

Αριθμός απόφασης: 869/2020

εργατικό κόστος, που υπολογίστηκε με την εν λόγω προσφορά στο ποσό των 79.915,68 ευρώ, να υπολείπεται του νόμιμου ελάχιστου των 82.299,37 ευρώ, λεκτέα τα εξής:

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 του ν.3863/2010 (Α' 115), που διέπει τη διακήρυξη, «Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούνται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο, β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι, δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων, ε) Εξάλλου, σύμφωνα με τις συνδυασμένες διατάξεις των άρθρων 5 και 6 της από 26-7-75 Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, που κυρώθηκε με το ν. 133/1975 (Α'180), 6 παρ. 2 και 7 της 6/1979 απόφασης του ΔΔΔΔ Αθηνών, που κυρώθηκε με το ν. 1082/1980 (Α' 250), 2 της από 29.12.1980 Πράξεως Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 299), που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 1157/1981 (Α' 126), 9 παρ. 6 της 1/1982 απόφασης του ΔΔΔΔ Αθηνών, που κηρύχθηκε εκτελεστή με την 1245/1982 απόφαση του Υπουργού Εργασίας (Β'115), της 25/1983 απόφασης του ΔΔΔΔ Αθηνών, που κηρύχθηκε εκτελεστή με την 17958/1983 απόφαση του Υπουργού Εργασίας (Β'688), και 6 της από 14.2.1984 ΕΓΣΣΕ, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής (εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού (υπάλληλοι) (ΑΠ 1215/2004, 1166/2014). Εξάλλου, για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιό τους εξευρίσκεται, με βάση την από 26.2.1975 ΕΓΣΣΕ (άρθρα 5, 6), με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (Α.Π. 1166/2014).

Αριθμός απόφασης: 869/2020

Εξάλλου, το άρθρο 38 του ν. 1892/1990 (Α101) ορίζει στην παραγρ.2 ότι: «Για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου νοείται ως: α) «εργαζόμενος μερικής απασχόλησης», κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, του οποίου οι ώρες εργασίας, υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, δεκαπενθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση, β) και στην παραγρ. 9 ότι: «Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης». Έτσι, κατ' εφαρμογή των εν λόγω διατάξεων, για την εξεύρεση της ημερήσιας αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου, πολλαπλασιάζεται το ωρομίσθιο που λαμβάνει ο συγκεκριμένος εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης επί τις ώρες εργασίας του μερικώς απασχολούμενου (Α.Π.1166/2014). Περαιτέρω, με την 13129/2004 απόφαση του Υφυπουργού Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004), με την οποία κηρύχθηκε υποχρεωτική η απόφαση διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας, που αφορά, μεταξύ άλλων, τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή, εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, δώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρο 4). Οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ, όπως ισχύει, αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5). Τέλος, με την οικ.4241/127/30.1.2019 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Β173) καθορίστηκε για τους εργατοτεχνίτες το κατώτατο ημερομίσθιο σε 29,04 ευρώ.

Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας προκύπτουν τα εξής: Στο έντυπο με τον τίτλο «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΠΙΝΑΚΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» οι μικτές αποδοχές δύο ατόμων απασχολούμενων με εξάωρη απασχόληση αντιστοιχούν σε 566,28 ευρώ κατ' άτομο και οι μικτές αποδοχές 8 ατόμων με τετράωρη απασχόληση αντιστοιχούν σε 377,52 ευρώ κατ' άτομο και στις δύο ανωτέρω περιπτώσεις ως κόστος εργατοώρας εμφανίζεται το ποσό των 4,356 ευρώ. Όμως, στο έντυπο με την

Αριθμός απόφασης: 869/2020

ανάλυση του τρόπου υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς, οι μικτές αποδοχές των δύο ατόμων με εξάωρη ημερήσια απασχόληση αναλύονται ως εξής: $29,04 / 8 \text{ ώρες} \times 6 \text{ ώρες} \times 26 \text{ ημέρες} = \text{μηνιαίο κόστος για 1 άτομο } 566,28 \text{ ευρώ}$, ενώ οι μικτές αποδοχές των οκτώ ατόμων με τετράωρη ημερήσια απασχόληση αναλύονται ως εξής: $29,04 / 8 \text{ ώρες} \times 4 \text{ ώρες} \times 26 \text{ ημέρες} = \text{μηνιαίο κόστος για 1 άτομο } 377,52 \text{ ευρώ}$. Από τα ανωτέρω εκτιθέμενα προκύπτει ότι, παρότι στον πίνακα της οικονομικής προσφοράς αναγράφεται στην ένδειξη «κόστος εργατοώρας» το ποσό των 4,356 ευρώ, εν τούτοις, το εργατικό κόστος δεν υπολογίστηκε με βάση το ποσό αυτό, αλλά με βάση κόστος εργατοώρας 3,63 ευρώ ($29,04/8$). Όμως, ο τελευταίος αυτός τρόπος υπολογισμού του ωρομισθίου και, συνακολούθως, του εργατικού κόστους είναι μη νόμιμος, διότι, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις, για την εξεύρεση του νόμιμου ωρομισθίου πολλαπλασιάζεται το ημερομίσθιο των 29,04 ευρώ επί 6 και διαιρείται δια των 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας ($29,04 \times 6 / 40 = 4,356 \text{ ευρώ}$). Είναι, επομένως, βάσιμος ο πρώτος λόγος της υπό κρίση προσφυγής.

II. Επί του δεύτερου λόγου της προσφυγής, με τον οποίο προβάλλεται, σε σχέση με την οικονομική προσφορά της δεύτερης μειοδότης εταιρείας, εσφαλμένος υπολογισμός των δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, με αποτέλεσμα το συνολικό εργατικό κόστος που υπολογίστηκε στο ποσό των 80.210,89 ευρώ να υπολείπεται του νόμιμου ελάχιστου των 82.299,37 ευρώ, λεκτέα τα εξής:

Η 19040/1981 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας (φεκ Β' 742) ορίζει στο άρθρο 1 ότι «1, Όλοι οι μισθωτοί, που αμείβονται με μισθό ή με ημερομίσθιο, δικαιούνται, από τους πάσης φύσεως εργοδότες του : α) Επίδομα εορτών Χριστουγέννων ίσο με ένα μηνιαίο μισθό για τους αμειβόμενους με μισθό και με 25 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο και β) Επίδομα εορτών Πάσχα, ίσο με μισό μηνιαίο μισθό, για τους αμειβόμενους με μισθό, και με 15 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο».

Εν προκειμένω, στο έντυπο του φακέλου της οικονομικής προσφοράς της δεύτερης μειοδότης «.....» με τίτλο «ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΩΡΟΜΙΣΘΙΟΥ ΚΑΙ ΕΡΓΟΔΟΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ» αναγράφονται τα εξής: «Το μικτό ημερομίσθιο του άγαμου εργαζομένου με (0 έως 3 χρόνια προϋπηρεσίας) είναι 29,04 ευρώ. Μικτό Ωρομίσθιο: $29,04 / 6,6667 = 4,36 \text{ ευρώ/ώρα}$. ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΚΟΣΤΟΥΣ ΕΡΓΑΤΟΩΡΑΣ ΗΜΕΡΕΣ ΜΗΝΟΣ: $[365 - (52 \times 2)] / 12 = 261 / 12 = 21,75 \text{ ΗΜΕΡΕΣ}$

Αριθμός απόφασης: 869/2020

ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ: $(4,36 * 21,75 \text{ ημέρες} * 8 \text{ μήνες}) / 8) * 1,042 = 98,81$.

Για ωρομίσθιους: Αποδοχές από (ΟΙΜαΐου έως 31 Δεκεμβρίου/8) * 1,042)
(ΔΩΡΟ ΧΡΙΣΤΟΥΓΕΝΝΩΝ- Αναλογία μιας εργατοώρας για μια ημέρα: $98,81/261=0,38$) ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ: $(4,36 * 21,75 \text{ ημέρες} * 4 \text{ μήνες}) / 8) * 1,042 = 49,41$ Για ωρομίσθιους: Αποδοχές από (01 Ιανουαρίου έως 30 Απριλίου/8) * 1,042 (ΔΩΡΟ ΠΑΣΧΑ- Αναλογία μιας εργατοώρας για μια ημέρα: $49,41/261=0,19$)».

Ο ως άνω, ούτως ή άλλως μη κατανοητός, τρόπος υπολογισμού των δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, βάσει του οποίου τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα για τα δύο (2) άτομα εξάωρης απασχόλησης έχουν υπολογιστεί σε 1.190,16 ευρώ $(595,08 \times 2)$ και 595,08 $(297,54 \times 2)$ αντιστοίχους, τα δε δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα για τα οκτώ (8) άτομα τετράωρης απασχόλησης έχουν υπολογιστεί σε 3.173,76 ευρώ $(396,72 \times 8)$ και 1.586,88 ευρώ $(198,36 \times 8)$ αντιστοίχως, είναι μη νόμιμος. Και τούτο διότι, σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις, το μεν δώρο Χριστουγέννων ισούται, για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, όπως εν προκειμένω, με 25 ημερομίσθια και, συγκεκριμένα, για τα 2 άτομα με εξάωρη ημερήσια εργασία $4,36 \times 6 \text{ ώρες} \times 25 \times 2 = 1.308$ ευρώ και, για τα 8 άτομα με τετράωρη ημερήσια εργασία $4,36 \times 4 \text{ ώρες} \times 25 \times 8 = 3.488$ ευρώ, ενώ το δώρο Πάσχα ισούται με 15 ημερομίσθια και, συγκεκριμένα, για τα 2 άτομα με εξάωρη απασχόληση $4,36 \times 6 \text{ ώρες} \times 15 \times 2 = 784,8$ ευρώ και για τα 8 άτομα με τετράωρη απασχόληση $4,36 \times 4 \text{ ώρες} \times 15 \times 8 = 2.092,8$ ευρώ. Πρέπει, συνεπώς, να γίνει δεκτός ο ανωτέρω λόγος της προδικαστικής προσφυγής.».

11. Επειδή, η παρεμβαίνουσα αντικρούει την προσφυγή ως προς το τμήμα με το οποίο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της αποδοχής της οικονομικής της προσφοράς.

12. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω και ειδικά της σκέψης 10, προκύπτει ότι η παρεμβαίνουσα εταιρεία έχει υπολογίσει στην οικονομική της προσφορά το ωρομίσθιο και, συνακολούθως, το εργατικό κόστος με μη νόμιμο τρόπο, διότι, σύμφωνα με τη εργατική νομοθεσία το κόστος της μερικής απασχόλησης υπολογίζεται με το ωρομίσθιο (4,356 €/ώρα) και όχι ως κλάσμα του ημερομισθίου (29,04 €). Επομένως ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός.

Ακολουθώντας, όσον αφορά την οικονομική προσφορά της εταιρείας «.....» προκύπτει ότι έχει υπολογίσει εσφαλμένα τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα,

Αριθμός απόφασης: 869/2020

με αποτέλεσμα το εργατικό κόστος που προκύπτει στην προσφορά της να υπολείπεται του νομίμου ελάχιστου. Επομένως ο υπό κρίση λόγος της προσφυγής είναι βάσιμος και πρέπει να γίνει δεκτός. Εν συνεχεία, όσον αφορά τον έτερο λόγο με τον οποίο η προσφεύγουσα στρέφεται κατά της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «.....», η εξέτασή του κρίνεται αλυσιτελής αλυσιτελής (βλ. ΣτΕ 308/2020), καθόσον σύμφωνα με τα ως άνω εκτεθέντα, η προσβαλλόμενη απόφαση που έκανε δεκτή , την προσφορά της κρίθηκε ακυρωτέα.

13. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθεί η παρέμβαση.

17. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το Παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη υπ' αριθ. 1703/28.05.2020 απόφαση της διαχειριστικής επιτροπής της αναθέτουσας αρχής κατά το μέρος με το οποίο ανακηρύχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα και έγινε δεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας «.....».

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου ποσού €600,00 με ηλεκτρονικό κωδικό

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 06 Ιουλίου 2020 και εκδόθηκε στις 24 Ιουλίου 2020 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

ΜΙΧΑΗΛ ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ

ΗΛΙΑΣ ΧΑΤΖΗΛΙΑΣ