

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

6^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 19 Μαΐου 2021 με την εξής σύνθεση: Ειρήνη Αψοκάρδου, Πρόεδρος, Γερασιμούλα-Μαρία Δρακονταειδή (Εισηγήτρια, δυνάμει της με αριθμ. 1228/2021 Πράξης της Προέδρου του 6^{ου} Κλιμακίου) και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 9-04-2021 Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 752/12-04-2021 της εταιρείας ... εταιρεία ολοκληρωμένης διαχείρισης κτιριακών εγκαταστάσεων ανώνυμη εταιρεία, με δ.τ (εφεξής «προσφεύγουσα»), που έχει έδρα στην ..., οδός ... αρ....., όπως νόμιμα εκπροσωπείται και

κατά της ... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται και της με αριθμ. 12/26-03-2021 απόφασης της Διοικούσας Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής και κατά

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα ..., με δ.τ. ... (εφεξής «παρεμβαίνων»), που εδρεύει στ ..., οδός ... αρ....

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη πράξη, με την οποία, απορρίφθηκε η προσφυγή της.

Με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων επιδιώκει την απόρριψη της άνω προσφυγής και τη διατήρηση του κύρους της προσβαλλόμενης.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Γερασιμούλα- Μαρία Δρακονταειδή

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο ποσού 748,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., την από 8-04-2021 πληρωμή στην Τράπεζα ALPHA BANK και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών

περί αυτόματης δέσμευσης), το οποίο έχει υπολογιστεί βάσει της προϋπολογισθείσας αξίας χωρίς ΦΠΑ της σύμβασης, ποσού 149.500 ευρώ.

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την υπ'αριθμ. ... διακήρυξή της προκήρυξε δημόσιο ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των εγκαταστάσεων της ... στο Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : ... (Υπηρεσίες καθαρισμού κτιρίων). Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των εκατόν ογδόντα πέντε χιλιάδων τριακοσίων ογδόντα ευρώ (185.380,00 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 %. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δεκατέσσερις (14) μήνες. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.

3. Επειδή, το πλήρες κείμενο της παρούσας διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 6-11-2020 (...) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου η σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης σύμβασης έλαβε συστημικό αύξοντα αριθμό....

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 9-04-2021 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι ασκήθηκε εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση της προσβαλλομένης στην προσφεύγουσα στις 30-03-2021 και β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

7. Επειδή, στην υπό κρίση περίπτωση η προσφεύγουσα έχει έννομο συμφέρον στην άσκηση προσφυγής συνιστάμενη στη ζημία της από την απόρριψη της προσφοράς της, ενόψει της εύλογης προσδοκίας της ν' αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος του διαγωνισμού.

8. Επειδή, η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

9. Επειδή, στις 12-04-2021 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής στις λοιπές συμμετέχουσες στη διαγωνιστική διαδικασία, δια μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 9 παρ. 1 α του ΠΔ 39/2017.

10. Επειδή, με τις υπ' αριθμ. 872/2021 και 1228/2021 Πράξεις της Προέδρου του 6ου Κλιμακίου, ορίσθηκε Εισηγήτρια και ημερομηνία συζήτησης και κλήθηκε η αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

11. Επειδή, στις 22-04-2021 η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στην ΑΕΠΠ τις απόψεις της. Όπως προκύπτει από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, το ανωτέρω έγγραφο με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής κοινοποιήθηκε αυθημερόν μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους συμμετέχοντες.

12. Επειδή, στις 22-04-2021 ο παρεμβαίνων άσκησε παρέμβαση με ΓΑΚ (ΠΑΡ) ΑΕΠΠ 2421/2021 νομίμως κι εμπροθέσμως, ήτοι εντός δεκαημέρου από την κοινοποίηση σε αυτόν της προσφυγής. Ο παρεμβαίνων έχει έννομο συμφέρον για την άσκηση της παρέμβασης, με την οποία επιδιώκεται η απόρριψη της προσφυγής και συνακολούθως, η επικύρωση του κύρους της προσβαλλομένης καθώς βάσει της τελευταίας αποφασίστηκε η προσωρινή κατακύρωση της διαδικασίας σύναψης σύμβασης στον ίδιο.

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

14. Επειδή, στην υπό κρίση διαγωνιστική διαδικασία συμμετείχαν δέκα συνολικά οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και ο παρεμβαίνων, υποβάλλοντας τις με αριθμ. συστήματος 199093 και 199339 προσφορές τους αντίστοιχα. Με την προσβαλλομένη, κατόπιν έγκρισης του 4937/2021 πρακτικού ΙΙ της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, αποφασίστηκε

η απόρριψη, μεταξύ άλλων, της προσφοράς της προσφεύγουσας και η ανάδειξη του παρεμβαίνοντος προσωρινού αναδόχου του διαγωνισμού.

16. Επειδή, με την προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα ακόλουθα:[...] Το χρονικό διάστημα που θα εκτελεστεί η σύμβαση σύμφωνα με τη διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής είναι από 29/1/2021 έως και 28/3/2022.

Στο χρονικό διάστημα αυτό περιλαμβάνονται 301 ημέρες «καθημερινές-εργάσιμες» (ΔΕ-ΠΑ), στις οποίες περιλαμβάνονται και έξι ημέρες (15/3/2021 Καθαρά Δευτέρα, 30/4/2021 Μ. Παρασκευή, 21/6/2021 Αγ. Πνεύματος, 17/11/2021 Ημέρα Πολυτεχνείου, 6/1/2022 Θεοφάνια, 7/3/2022 Καθαρά Δευτέρα), που δεν θεωρούνται αργίες για τον ιδιωτικό τομέα, αλλά, οι εγκαταστάσεις της ... είναι κλειστές και επομένως δεν παρέχονται υπηρεσίες καθαρισμού.

Με δεδομένο λοιπόν ότι κατά τις άνω ημέρες δεν παρέχονται υπηρεσίες ούτε προκύπτει υποχρέωση απασχόλησης εργαζομένων εκ μέρους του αναδόχου, είναι αυτονόητο ότι οι μέρες αυτές δεν θα πρέπει να ληφθούν υπόψη για τον υπολογισμό του ελάχιστου εργατικού κόστους, το οποίο αναφέρεται μόνο σε ημέρες/ώρες παροχής έργου (εργατοημέρες/εργατοώρες).

Συνάγεται επομένως, ότι η διαπιστωθείσα διαφορά στο εργατικό κόστος οφείλεται όχι σε δήθεν εσφαλμένο ή παράνομο υπολογισμό του από την εταιρεία μας, αλλά στο ότι απολύτως ορθά έχουμε αφαιρέσει τις 6 ημέρες, κατά τις οποίες δεν θα απαιτηθεί η παροχή υπηρεσιών ούτε και αμοιβή εργαζομένων, από τις 301 κατ' αρχήν εργάσιμες του διαστήματος ισχύος της σύμβασης. Επομένως, το ελάχιστο εργατικό κόστος υπολογίζεται για τις 295 πραγματικές ημέρες εργασίας που θα απαιτηθούν (περίπου 2% λιγότερες ημέρες εργασίας). Σύμφωνα με τη διακήρυξη απαιτείται να υπολογιστούν τα μηνιαία κόστη και μετά αυτά να αναχθούν στους 14 μήνες. Έτσι υπολογίζοντας τις μικτές αποδοχές για το συγκεκριμένο διάστημα έχουμε :[...] Συνεπώς οι συνολικές αποδοχές για το χρονικό διάστημα των 14 μηνών ανέρχονται σε 79.453,44 € . Στην προσφορά μας στο πεδίο των Μικτών Αποδοχών (21.141,12 € για εργάτες + 61.871,68 € για καθαριστές = 83.012,80 €) έχουμε συμπεριλάβει και αποδοχές και δώρα των αντικαταστατών συγκεκριμένα το 83.012,80 € αναλύεται ως εξής : 79453,44 € μικτές αποδοχές εργαζομένων 3.559,36 € αποδοχές και δώρα αντικαταστατών (συγκεκριμένα 1.400,60 € αναλογία δώρου Χριστουγέννων και 163,76 € αναλογία δώρου Πάσχα) Υπολογισμός Δώρου Χριστουγέννων και Δώρου Πάσχα Τακτικό Ημερομίσθιο = 79453,44 € μικτές

αποδοχές / 14 μήνες / 26 ημερομίσθια = 218,28 € Δώρο Χριστουγέννων = 25 ημερομίσθια X 218,28 € X 1,04166 προσαύξηση = 5684,34 € / 12 μήνες X 14 μήνες = 6631,73 € για 14 μήνες συνολικό δώρο Χριστουγέννων (Τακτικών Εργαζομένων και Αντικαταστατών ή όπως έχουμε αναφέρει στην προσφορά μας 5.231,13 € + 1.400,60 € = 6631,73 €). Δώρο Πάσχα = 15 ημερομίσθια X 218,28 € X 1,04166 προσαύξηση = 3410,60 € / 12 μήνες X 14 μήνες = 3.979,04€ για 14 μήνες συνολικό δώρο Πάσχα (Τακτικών Εργαζομένων και Αντικαταστατών ή όπως έχουμε αναφέρει στην προσφορά μας 3.815,28 € + 163,76 € = 3.979,04 €)

Συνεπώς σύμφωνα με τα παραπάνω η εταιρία μας έχει υπολογίσει με διαφορετικό μεν τρόπο αλλά νόμιμα και σύμφωνα με την κείμενη εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία και τη διακήρυξη (Υπολογίζοντας πρώτα τα μηνιαία κόστη και μετά ανάγοντάς τα στο 14μηνο) τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα τα οποία δεν έχουν υποεκτιμηθεί, ούτε αυτά ούτε το συνολικό εργατικό κόστος, αλλά, όπως επισημαίνουμε παραπάνω, έχουμε υπολογίσει εργατικό κόστος μόνο για τις ημέρες πραγματικής υλοποίησης του προκηρυχθέντος έργου.

Αοριστία και έλλειψη αιτιολογίας της αναθέτουσας αρχής ως προς τον λόγο απόρριψης της οικονομικής προσφοράς μας.

Η αναθέτουσα αρχή στην προσβαλλόμενη πράξη και στα σχετικά πρακτικά αξιολόγησης παντελώς αορίστως αναφέρεται συμπερασματικά σε δήθεν υποεκτίμηση του εργατικού κόστους και σε εσφαλμένο υπολογισμό των δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, χωρίς να προσδιορίσει ποιο είναι το κατώτερο εργατικό κόστος για το συγκεκριμένο έργο το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα και ποια είναι η δήθεν απόκλιση στον υπολογισμό της εταιρείας μας του εργατικού κόστους.

Παραβιάζει την αρχή της ισότητας, διαφάνειας μεταξύ των υποψηφίων εταιρειών, αφού αυθαίρετα και ανατιολόγητα προβαίνει σε αυτό το συμπέρασμα, χωρίς κανέναν μαθηματικό υπολογισμό του κατώτερου εργατικού κόστους και χωρίς να μας δίνει τη δυνατότητα να αντικρούσουμε τυχόν υπολογισμούς της επί του εργατικού κόστους που θεωρεί ότι υποεκτιμήσαμε.

Δηλαδή, ο λόγος αποκλεισμού μας είναι παντελώς ανατιολόγητος και αόριστος από την αναθέτουσα αρχή [...].».

17.Επειδή, με τις απόψεις της η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται τα ακόλουθα: «Η επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των αποτελεσμάτων του Διαγωνισμού υπολόγισε το ελάχιστο εργατικό κόστος σύμφωνα με την κείμενη

Αριθμός απόφασης: 959/2021

νομοθεσία και λαμβάνοντας πληροφορίες από το Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων της Γενικής Συνομοσπονδίας Εργατών Ελλάδος, για το χρονικό διάστημα των δεκατεσσάρων (14) μηνών (από 29/1/2021 έως 28/3/2022). Με βάση τα ανωτέρω το κόστος δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα ανέρχεται στο ποσό των 11.123,62 ευρώ το οποίο αναλύεται ως εξής:

Δώρο Πάσχα 2021	Από 29/1/2021 έως 30/4/2021 92 ημέρες	6 άτομα	(29,04 * 15 ημερομίσθια * 0,04166) + (29,04 * 15 ημερομίσθια) * 6 άτομα * 92 ημέρες / 120 ημέρες	2.087,22€	5.331,54€
Από 29/1/2021 έως 25/4/2021 87 ημέρες		2 άτομα	(29,04 * 15 ημερομίσθια * 0,04166) + (29,04 * 15 ημερομίσθια) * 2 άτομα * 87 ημέρες / 120 ημέρες	657,94€	
2022	Από 1/1/2022 έως 28/3/2022 87 ημέρες	6 άτομα	(29,04 * 15 ημερομίσθια * 0,04166) + (29,04 * 15 ημερομίσθια) * 6 άτομα * 87 ημέρες / 120 ημέρες		1.973,82€
Από 7/1/2022 έως 28/3/2022 81 ημέρες		2 άτομα	(29,04 * 15 ημερομίσθια * 0,04166) + (29,04 * 15 ημερομίσθια) * 2 άτομα * 81 ημέρες / 120 ημέρες	612,56€	
Δώρο Χριστουγέννων 2021	Από 1/5/2021 έως 31/12/2021 240 ημέρες	6 άτομα	(29,04 * 25 ημερομίσθια * 0,04166) + (29,04 * 25 ημερομίσθια) * 6 άτομα * 240 ημέρες / 240 ημέρες	4.537,50€	5.792,08€
Από 8/5/2021 έως 31/7/2021 & από 1/9/2021 έως 23/12/2021 197 ημέρες		2 άτομα	29,04 * 25 ημερομίσθια * 0,04166) + (29,04 * 25 ημερομίσθια) * 2 άτομα		1.254,58€

Η προσφεύγουσα στην σελίδα 3 της οικονομικής της προσφοράς υπολογίζει το κόστος δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα σε 9.046,41 ευρώ για το σύνολο του συμβατικού χρόνου (14 μήνες). Το ποσό αυτό υπολείπεται σημαντικά ήτοι 2.077,21 ευρώ του νομίμως υπολογισθέντος, γεγονός που επισημαίνει η Επιτροπή στο από 26/3/2021 πρακτικό της αναφέροντας πλήρως αιτιολογημένα «...έχει υποεκτιμήσει το συνολικό εργατικό κόστος. Συγκεκριμένα το κόστος των δώρων Πάσχα και Χριστουγέννων υπολείπεται του ελάχιστου νομίμου κόστους».

Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι έχει υπολογίσει τα ανωτέρω επιδόματα με διαφορετικό τρόπο ο οποίος δεν προκύπτει στην οικονομική προσφορά που υπέβαλλε ενώ υπάρχει σημαντική απόκλιση από τους υπολογισμούς της Επιτροπής.

Επίσης η προσφεύγουσα αναφέρει ότι στην οικονομική της προσφορά δεν έχει συμπεριλάβει έξι ημέρες οι οποίες δεν θεωρούνται αργίες για τον ιδιωτικό τομέα αλλά οι εγκαταστάσεις της ... είναι κλειστές και επομένως δεν παρέχονται υπηρεσίες καθαρισμού. Ο ισχυρισμός αυτός όμως έρχεται σε αντίθεση με τους όρους της διακήρυξης η οποία αναφέρει ότι Το προσωπικό θα απασχολείται από Δευτέρα έως Παρασκευή και από ώρα 06:00 πρωινή έως ώρα 20:00 σύμφωνα με τις ανάγκες και τις εντολές της Υπηρεσίας. Δεν θα απασχολείται κατά τις επίσημες αργίες.

Δεν προκύπτει επομένως από την διακήρυξη η μη παροχή υπηρεσιών καθαριότητας τις ημέρες που αναφέρει η εταιρεία στην προσφυγή της.

Κατά τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς λαμβάνονται υπόψη οι κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους, απορρίπτεται.

Επομένως η Οικονομική Προσφορά του προσφεύγοντος συντάχτηκε υπολογίζοντας κάτω του ελάχιστου εργατικού κόστους, γεγονός που οδηγεί στην απόρριψη της προσφοράς του στο σύνολό της.

Αναφορικά με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας ότι δεν ζητήθηκαν διευκρινίσεις σχετικά με την οικονομική της προσφορά, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Η Επιτροπή έχει τη δυνατότητα από τον νομοθέτη μόνο στις περιπτώσεις που η αναθέτουσα αρχή κρίνει ότι χρειάζονται διευκρινήσεις συμπληρώσεις ή επεξηγήσεις πληροφοριών σχετικά με την προσφορά ενός οικονομικού φορέα να τον καλεί για επεξηγήσεις ή διασαφηνίσεις. Η διάταξη αυτή του νόμου δεν εμπεριέχει σε καμιά περίπτωση «το πρέπει υποχρεωτικά», ούτε και στα πλαίσια της ίσης μεταχείρισης. Στην περίπτωση που η Επιτροπή κατανοεί πλήρως την προσφορά του οικονομικού φορέα, δεν κρίνεται απαραίτητο. Για το λόγο αυτό εξάλλου θεωρούμε ότι ο νομοθέτης χρησιμοποιεί τη φράση «μπορεί να καλεί». Η Επιτροπή έκρινε ότι η οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας είναι απολύτως κατανοητή και δεν χρήζει διευκρινήσεων. Οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (βλ. ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση των προσφορών. Κατά τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς λαμβάνονται υπόψη οι κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται του ελαχίστου εργοδοτικού κόστους, απορρίπτεται. Οι οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς.

Η προσφεύγουσα μας εγκαλεί για μη νόμιμη και επαρκή αιτιολόγηση της απόφασης απόρριψης της προσφοράς της, παραβλέποντας τους λόγους απόρριψης της προσφοράς της και οι οποίοι αναλυτικά και με σαφήνεια αναφέρονται στο πρακτικό 2, που αφορά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και συγκεκριμένα αξιολογώντας αν το προϋπολογισμένο εργατικό κόστος των οικονομικών προσφορών υπολείπεται του ελαχίστου νόμιμου επί ποινή απόρριψης της προσφοράς. Η Αναθέτουσα Αρχή εξέδωσε την ... Διακήρυξη κρίνοντας ότι οι συμμετέχοντες θα πρέπει να καταθέσουν οικονομική προσφορά επί κοινής βάσης, στα πλαίσια ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας και επιδιώκοντας μέσα από τους

όρους της διακήρυξης να εξασφαλίσει το ελάχιστο νόμιμο εργατικό κόστος για τους εργαζόμενους που θα απασχοληθούν από τον ανάδοχο για την υλοποίηση της σύμβασης, όπως αυτό έχει διαμορφωθεί από την κείμενη νομοθεσία και σκεπτόμενοι πάντα ότι λειτουργούμε στα πλαίσια της χρηστής διοίκησης και υπέρ των δικαιωμάτων των εργαζομένων. Η προσβαλλόμενη απόφαση διαθέτει αιτιολογία, καθιστώντας σαφές και κατά τρόπο ορισμένο τον λόγο, που καθιστά η αναθέτουσα αρχή απορριπτέα την προσφορά του προσφεύγοντος. Με βάση το Πρακτικό 2, η Επιτροπή ορθώς έκρινε και απέρριψε την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας εταιρείας, βασιζόμενη σε νομικά και πραγματικά δεδομένα.

18, Επειδή, με την παρέμβασή του ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται: «[...]Στα άτομα που θα εργάζονται και τους 14 μήνες (4 καθαρίστριες + 2 εργάτες = 6 άτομα) δικαιούνται: Δώρο Πάσχα Για τους 12 μήνες 15 ημερομίσθια και για τους 2 υπόλοιπους μήνες 7,5. Δώρο Χριστουγέννων: Για τους 12 μήνες 25 ημερομίσθια και για τους 2 υπόλοιπους μήνες δεν δικαιούνται Δώρο Χριστουγέννων αφού αφορά διάστημα που καταβάλλεται δώρο Πάσχα. Τα άτομα που θα εργάζονται 29/1/21-25/4/21, 8/5/21-31/7/21, 1/9/21-3/12/21 και 7/1/22-28/3/22 (2 καθαρίστριες) δικαιούνται: Δώρο Πάσχα: Για το διάστημα 29/1/21-25/4/21, 87 ημέρες εργασίας / για κάθε 8 ημέρες X 1 ημερομίσθιο και για το διάστημα 7/1/22-28/3/22, 81 ημέρες εργασίας / για κάθε 8 ημέρες X 1 ημερομίσθιο. Δώρο Χριστουγέννων: Για τα διαστήματα 8/5/21-31/7/21 και 1/9/21-23/12/21, 199 ημέρες εργασίας/ για κάθε 19 ημέρες X 2 ημερομίσθια για το διάστημα 7/1/22-28/3/22, δεν δικαιούνται δώρο[...] Στη διακήρυξη Παράρτημα IV : «Οι υποψήφιοι σε ξεχωριστό πίνακα θα πρέπει να παρουσιάσουν πως προκύπτει το μηνιαίο κόστος προ Φ.Π.Α. (π.χ. Κόστος ανά βάρδια επί αριθμό απασχολούμενων ατόμων) [...] η προσφεύγουσα δεν αναλύει ξεχωριστά πως προκύπτει το μηνιαίο ποσό αποδοχών ανά εργαζόμενο και ανά βάρδια [...] Η δε αναθέτουσα αρχή όφειλε να απορρίψει την οικονομική προσφορά της προσφεύγουσας κατά δέσμια αρμοδιότητα [...]

19.Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 προβλέπεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.

Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων.

Οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς το σκοπό αυτό δημοσίων πόρων [...].».

20.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης ιε) .. τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής... »

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

22.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 91 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά : α) Η οποία υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης».

23.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 92 του ν.4412/2016 «5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης και ανεξάρτητα από το είδος της διαδικασίας που επιλέγεται από την αναθέτουσα αρχή: α) η αναθέτουσα αρχή, ζητά από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν υποχρεωτικά στα έγγραφα της σύμβασης, στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις πληροφορίες/στοιχεία των σημείων α` έτος στ` της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, στην προσφορά τους να περιλαμβάνουν τις πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010».

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

25.Επειδή στο άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» του ν. 3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/ Α), ορίζεται ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. 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....3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής.....6(5). Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι.....».

26.Επειδή, στο ΒΔ 748/1966 «Περί κωδικοποίησης, καταργήσεως, τροποποίησης και συμπληρώσεως των διατάξεων της κειμένης νομοθεσίας περί εβδομαδιαίας και Κυριακής αναπαύσεως και ημερών αργίας » ως τροποποιημένο ισχύει, ορίζεται ότι «[...]Άρθρ. 4. 1. Καθορίζονται ως ημέραι υποχρεωτικής αργίας οι κάτωθι: α) Η 25η Μαρτίου. β) Η Δευτέρα του Πάσχα. γ) Η εορτή της Κοιμήσεως του Θεοτόκου, και δ) Η εορτή της Γεννήσεως του Χριστού. ε) η 26η Δεκεμβρίου. 2. Καθορίζονται ως ημέραι προαιρετικής αργίας, κατά την κρίσιν του εργοδότη οι κάτωθι: α) Η 1η Μαΐου και β) Η 28η Οκτωβρίου. Η απασχόλησις των μισθωτών των καταστημάτων ως και η λειτουργία τούτων απαγορεύεται μέχρι της 13.00 ώρας της Μ.Παρασκευής.

27.Επειδή, σύμφωνα με τον ΑΝ 380/1968 άρθρο 1, όπως τροποποιήθηκε με το άρθ. 14 του ν. 4468/2017 «1. Η 1η Μαΐου καθορίζεται ως ημέρα υποχρεωτικής αργίας. Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης μετατίθεται η αργία της 1ης Μαΐου σε άλλη εργάσιμη ημέρα, εφόσον συμπίπτει με Κυριακή, με ημέρα της Μεγάλης Εβδομάδας ή με τη Δευτέρα του Πάσχα.».

28. Επειδή, σύμφωνα με την ΥΑ 19040/1981 «Επιδόματα (δώρα) εορτών μισθωτών ιδιωτικού δικαίου», άρθρο 1: «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. 2. Τα ανωτέρω επιδόματα καταβάλλονται στο ακέραιο εφόσον η σχέση εργασίας των μισθωτών με τον υπόχρεο εργοδότη διάρκησε ολόκληρη τη χρονική περίοδο, στην περίπτωση του επιδόματος εορτών Πάσχα από 1 Ιανουαρίου μέχρι 30 Απριλίου και στην περίπτωση του επιδόματος εορτών Χριστουγέννων από 1 Μάϊου μέχρι 31 Δεκεμβρίου κάθε χρόνου. 3. Από τους ανωτέρω μισθωτούς, εκείνοι, που η σχέση εργασίας τους με τον υπόχρεο, στην καταβολή του επιδόματος εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα, εργοδότη, δεν διάρκησε ολόκληρο το ανωτέρω χρονικό διάστημα, δικαιούνται : α) Σαν επίδομα εορτών Χριστουγέννων, ποσό ίσο με 2/25 του μηνιαίου μισθού ή δύο (2) ημερομίσθια, ανάλογα με το συμφωνημένο τρόπο αμοιβής, για κάθε δεκαεννεαήμερο χρονικό διάστημα διάρκειας της εργασιακής σχέσεώς τους, και β) Σαν επίδομα εορτών Πάσχα ποσό ίσο με το 1/15 του μισού μηνιαίου μισθού ή ένα ημερομίσθιο, ανάλογα με τον συμφωνημένο τρόπο αμοιβής, για κάθε 8ήμερο χρονικό διάστημα διάρκειας της εργασιακής σχέσεώς τους, μέσα στις χρονικές περιόδους που αναφέρονται στην παρ. 2 του παρόντος άρθρου[...]. 4. Στο χρόνο διαρκείας της εργασιακής σχέσεως δεν υπολογίζονται οι ημέρες, κατά τις οποίες ο μισθωτός, αν και δε ελύθηκε η εργασιακή του σχέση, απέσχε από την εργασία του αδικαιολόγητα, ή λόγω αδείας χωρίς αποδοχές. Συνυπολογίζεται πάντως ο χρόνος της υποχρεωτικής αποχής από την εργασία των γυναικών πριν και μετά από τον τοκετό [...].

Άρθρο 3 : «1. Τα επιδόματα εορτών Χριστουγέννων και Πάσχα υπολογίζονται βάσει των πράγματι καταβαλλομένων μισθών ή ημερομισθίων την 10 Δεκεμβρίου κάθε χρόνου, για το επίδομα Χριστουγέννων και την 15η ημέρα πριν από το Πάσχα για το επίδομα Πάσχα, ή την ημερομηνία λύσεως της εργασιακής σχέσεως. Σαν καταβαλλόμενος μισθός ή ημερομίσθιο νοείται το σύνολο των τακτικών αποδοχών του μισθωτον, από τις οποίες εξαιρείται μόνο το επίδομα "δυσχερούς διαβιώσεως" το οποίο αποκλείεται από το Ν.Δ. 907/1971. 2. Τακτικές αποδοχές για την εφαρμογή των διατάξεων της παρούσης θεωρούνται ο μισθός ή το ημερομίσθιο, καθώς και κάθε άλλη παροχή (είτε σε χρήμα, είτε σε είδος, όπως τροφή, κατοικία, κ.λ.π.) εφόσον καταβάλλεται από τον εργοδότη σαν συμβατικό ή νόμιμο αντάλλαγμα της παρεχομένης από τον μισθωτό εργασίας τακτικά κάθε μήνα, ή κατ' επανάληψη περιοδικά, κατά ορισμένα χρονικά διαστήματα του χρόνου. Σαν τακτικές αποδοχές προσδιορίζονται ενδεικτικά εκείνες που έχουν κριθεί από την Νομολογία όπως : [...] (γ) Το επίδομα αδείας και λοιπές τακτικές παροχές».

29.Επειδή, σύμφωνα με τον Ν. 4504/1966 «Εργατική νομοθεσία-ασφαλιστικά ταμεία», άρθρο 3: «[...]16. Οι επί σχέσει εργασίας του ιδιωτικού δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιωδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "επιδόματος αδείας" ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του Α.Ν. 539/1954 ή άλλων διατάξεων καθοριζομένων ημερών αδείας αναπαύσεως μετ' αποδοχών, των δικαιούται έκαστος μισθωτός, υπό τον περιορισμόν ότι το επίδομα τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει τας αποδοχάς ενός 15ημέρου, διά τους επί μηνιαίω μισθώ αμειβομένους, των 13 δε εργασίμων ημερών, διά τους επί ημερομισθίω ή κατά μονάδα εργασίας ή επί ποσοστοίς ή κατ' άλλον τρόπον αμειβομένους μισθωτούς. Το ως άνω επίδομα καταβάλλεται ομού μετά των αποδοχών της αδείας αναπαύσεως του μισθωτού. Εις περίπτωσιν καταγγελίας της συμβάσεως εργασίας, άνευ πταίσματος του μισθωτού, πριν ούτος συμπληρώση, παρά τω αυτών εργοδότη δωδεκάμηνον συνεχή απασχόλησιν, αφ' ης προσελήφθη, ή αφ' ης έλαβε το επίδομα του προηγούμενου έτους, δικαιούται μέρους του ως άνω επιδόματος αναλόγου προς τον χρόνον της εργασιακής σχέσεως, ήτις διέρρευσεν, από της προσλήψεως ή από της λήψεως του προηγούμενου επιδόματος, μέχρι της ημέρας λύσεως της συμβάσεως εργασίας [...]».

30.Επειδή, σύμφωνα με τη διακήρυξη: «1.7 Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης»: «Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους [...]2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών: [...] Η τιμή θα έχει υπολογισθεί στα πλαίσια της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), που αφορά τους εργαζόμενους στις ιδιωτικές επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών καθαριότητας και

τους κανόνες της εργατικής νομοθεσίας και δε θα υπολείπεται των κατωτάτων ορίων της Εθνικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας.

Απαράβατος όρος με ποινή αποκλεισμού, είναι η Οικονομική προσφορά να περιλαμβάνει βάσει του ν. 3863/2010, άρθρο 68 («Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών») όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 22 του ν. 4144/13 (ΦΕΚ 88/τ.Α/18-4-2013), σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής προσφοράς τα κάτωθι στοιχεία:

- 1) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο.
- 2) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.
- 3) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι
- 4) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. (Το εργατικό κόστος θα είναι σύμφωνα και με τις ώρες και το προσωπικό που έχουν δηλώσει οι υποψήφιοι ανάδοχοι. Το εργατικό κόστος θα πρέπει να υπολογισθεί στη βάση του συμβατικού ημερομισθίου που προβλέπεται από την οικεία Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασία (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), τις ανάλογες προσαυξήσεις τους (οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπόμενων από την οικεία Κ.Σ.Σ.Ε.), τα επιδόματα κ.λπ.)
- 5) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά των αποδοχών.
- 6) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων.
- 7) Το Εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους.
- 8) Το κόστος των αναλωσίμων.
- 9) Το εργολαβικό τους κέρδος και
- 10) Τις νόμιμες, υπέρ Δημοσίου και τρίτων, κρατήσεις (σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παρ. 5.1.2 της διακήρυξης).

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

Η οικονομική προσφορά θα πρέπει να είναι σύμφωνη με το ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» και τους πίνακες που περιλαμβάνονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV της παρούσας διακήρυξης. Οι πίνακες της οικονομικής προσφοράς και ανάλυσης προσφοράς, συμπληρώνονται σύμφωνα με την κείμενη εργατική νομοθεσία, επί ποινή αποκλεισμού.

[...] ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης - Τεχνική Περιγραφή τα εξής:

Αριθμός Εργαζομένων

Η Εταιρεία θα πρέπει να διαθέσει για την καθαριότητα της το πιο κάτω προσωπικό:

A. Για το διάστημα από έναρξη της σύμβασης έως την λήξη της, εξαιρουμένου του μηνός Αυγούστου 2021 και των δεκαπενθημέρων του Πάσχα (26.04.2021-07.05.2021) και των Χριστουγέννων (24.12.2021-06.01.2022) που δεν γίνονται μαθήματα:

6 καθαρίστριες πλήρους ωραρίου

2 εργάτες πλήρους ωραρίου

B. Για το διάστημα από 01/08/2021 έως 31/08/2021 και κατά τα δεκαπενθήμερα του Πάσχα (26.04.2021-07.05.2021) και των Χριστουγέννων (24.12.2021-06.01.2022) που δεν γίνονται μαθήματα:

4 καθαρίστριες πλήρους ωραρίου

2 εργάτες πλήρους ωραρίου

Το προσωπικό θα απασχολείται από Δευτέρα έως Παρασκευή και από ώρα 06:00 πρωινή έως ώρα 20:00 σύμφωνα με τις ανάγκες και τις εντολές της Υπηρεσίας.

Δεν θα απασχολείται κατά τις επίσημες αργίες.[...].».

31.Επειδή, σύμφωνα με το με αρ.πρωτ. 2035/2020 έγγραφο διευκρινήσεων της αναθέτουσας αρχής : «[.]5. ΕΡΩΤΗΣΗ: Παρακαλούμε να προσδιορίσετε την ημερομηνία έναρξης της 14μηνης σύμβασης που θα υπογραφεί για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των εγκαταστάσεων της ..., στο ... διότι αν δεν προσδιοριστεί με ακρίβεια, ο υπολογισμός του Εργατικού Κόστους διαφέρει ανάλογα με το μήνα έναρξης- λήξης της 14μηνης σύμβασης ΑΠΑΝΤΗΣΗ: Το χρονικό διάστημα για την παροχή υπηρεσιών της καθαριότητας

είναι δεκατέσσερις (14) μήνες , από την ημερομηνία υπογραφής της Σύμβασης , η οποία προβλέπεται να ξεκινήσει στις 29/1/2021.

32.Επειδή, ως έχει κριθεί, η πράξη με την οποία παρέχονται διευκρινήσεις όρων του διαγωνισμού, χωρίς τροποποίηση αυτών, εντάσσεται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρεται, δεσμεύοντας τους ενδιαφερόμενους να λάβουν μέρος στον διαγωνισμό. Τούτο όμως, υπό την προϋπόθεση ότι η πράξη έχει κοινοποιηθεί όχι μόνον προς αυτόν που ζήτησε τη διευκρίνηση, αλλά και προς τους λοιπούς ενδιαφερόμενους να λάβουν μέρος στο διαγωνισμό έξι ημέρες πριν από τη λήξη της προθεσμίας παραλαβής των προσφορών (ΣτΕ 2418/2017, Δ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β΄ έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2017, σελ. 340. Δ. Ράικος, Ε. Βλάχου, Ε. Σαββίδη Δημόσιες Συμβάσεις, Ερμηνεία κατ' άρθρο, Εκδόσεις Σάκκουλας 2018, σελ. 629). Συνεπώς, οι ως άνω διευκρινήσεις δεδομένου ότι προσηκόντως -ήτοι και με ανάρτηση στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού, και μέσω της επικοινωνίας, κοινοποιήθηκαν εμπροθέσμως προς πάντα ενδιαφερόμενο προ της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών που είχε ορισθεί για την 23-11-2020 (όρος 1.5 της διακήρυξης), και δεν αμφισβητήθηκαν επικαίρως ως προς την νομιμότητά τους, εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο της υπό εξέταση διαδικασίας, συμπληρώνοντας τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αφορούν, σύμφωνα με το άρθ. 67 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και τον όρο 2.1.3 της διακήρυξης (βλ. και σχετική παγία νομολογία επί του προγενέστερου δικαίου το οποίο δεν διαφοροποιείται από τον ν. 4412/2016: ΕΑ ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

33.Επειδή, κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007, 19/2005, 31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007).

34.Επειδή, η υποχρέωση διαφάνειας έχει μεταξύ άλλων ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο αυθαιρεσίας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 25 και απόφαση SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 25 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία) και ο σκοπός αυτός δεν θα επιτυγχανόταν αν η αναθέτουσα αρχή μπορούσε να μην εφαρμόσει τους όρους στους οποίους η ίδια υποβλήθηκε (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228,σκ. 27).

35.Επειδή, περαιτέρω επιβάλλεται η εφαρμογή των όρων της διακήρυξης κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54).

36.Επειδή η αρχή της ίσης μεταχείρισης προϋποθέτει, περαιτέρω, ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός και επί ίσοις όροις έλεγχος τους αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, Επιτροπή κατά Δανίας, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, SIAC Construction, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, Μηχανική, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, MT Højgaard και Züblin, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996,

Επιτροπή κατά Βελγίου, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου 2002, UniversaleBau, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, eVigilo, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, SAG ELV Slovensko κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

37.Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. I-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. I-2043, σκέψη 54). Επομένως και βάσει της αρχής της τυπικότητας που διέπει τις διαγωνιστικές διαδικασίες, δεν μπορούν να τεθούν εκποδών διατάξεις που θεσπίσθηκαν επί ποινή αποκλεισμού (βλ., στο ίδιο πνεύμα, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, C 496/99 P, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σ. I 3801, σκέψη 115).

38.Επειδή το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στην επίμαχη Διακήρυξη, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παρούσας και κατά τη σύναψη της σύμβασης, όπου σύμφωνα με πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να ελέγχει αυστηρώς αν τηρήθηκαν τα κριτήρια που η ίδια έχει καθορίσει (C-496/99 της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, Συλλογή 2004, σελ. I-3801, σκ.115, C-336/12 της 10ης Οκτωβρίου 2013, Manova, σκ. 40).

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

την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

40. Επειδή οι αρχές της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας που διέπουν τους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν να καθορίζονται σαφώς στην διακήρυξη οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό καθώς και τα κριτήρια ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης (βλ. ΕΣ 133/2008 Πράξη, Τμ. VI) με στόχο την επίτευξη πλήρους διαφάνειας και προστασίας του ανταγωνισμού (βλ. ΕΣ 2263/2011, 2016/2010, Τμ. VI).

41.Επειδή δέσμια αρμοδιότητα υπάρχει όταν το διοικητικό όργανο, εφόσον διαπιστώσει ότι συντρέχουν οι προβλεπόμενες από τους κανόνες δικαίου πραγματικές ή νομικές προϋποθέσεις για την εφαρμογή τους, είναι υποχρεωμένο να εκδώσει διοικητική πράξη που περιέχει ορισμένη ατομική ρύθμιση, την οποία προκαθορίζουν οι κανόνες αυτοί (βλ. Επαμεινώνδα Π. Σπηλιωτόπουλο, Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου, Τόμος 1, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, 15η έκδ., αριθμ. 148, σελ. 138). Στην περίπτωση της δέσμιας αρμοδιότητας, ο κανόνας δικαίου υποδεικνύει στη Διοίκηση κατά τρόπο επιτακτικό τη συμπεριφορά που πρέπει να υιοθετήσει και δεν της αφήνει περιθώρια εκτίμησης (βλ. ΣτΕ 286/2012) περιέχοντας πλήρες και λεπτομερές πραγματικό και τις σαφείς και συγκεκριμένες έννομες συνέπειες που αυτό επιφέρει (βλ. ΣτΕ 4720/2012).

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

43.Επειδή, επομένως, κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει και η βάση των νέων όρων αξιολόγηση ή αποκλεισμός των προσφορών που ήδη υποβλήθηκαν (πρβλ σχετ. Ε.Α. 179/2009 σκ.5). Αποκλεισμός τεχνικής προσφοράς προβλέπεται μόνο στην περίπτωση απόκλισης από τους απαράβατους όρους της διακήρυξης, ως τέτοιοι δε θεωρούνται στο σύνολό τους οι τεχνικές προδιαγραφές (ΣτΕ 1968/2013, ΣτΕ 82/2014, Ε.Α. ΣτΕ 1740/2004, 93,316,563/2006) εκτός εάν ορισμένες είναι σύμφωνα με τη διακήρυξη προαιρετικές

(ΣτΕ ΕΑ 192/2012, 291/2011, ΕΣ Τμ. Μείζ.-Επταμ. 2446/2012, Γνωμ. ΝΣΚ 521/2011). Περαιτέρω, ουσιώδης θεωρείται όχι μόνον η απόκλιση υποβληθείσας προσφοράς από όρους της προκηρύξεως που χαρακτηρίζονται ρητώς από αυτήν ως απαράβατοι, αλλά και η έλλειψη ιδιότητας του προσφερομένου, προς προμήθεια, είδους, η οποία του στερεί την καταλληλότητα που απαιτείται για χρήση σύμφωνη με τον προορισμό του, καταλληλότητα, και αποτελεί εξυπακουόμενη, ουσιώδη απαίτηση της εκάστοτε προκηρύξεως (πρβλ. ΣτΕ 395/2004, 557/2005, 720,725/2006, 1052/2008).

44.Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού στη διακήρυξη, αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής Διαγωνισμού να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη/απόκλιση προσφορά (ΣτΕ 743/2000), σύμφωνα με την αρχή της ισότιμης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας, που επιβάλλει την εφαρμογή τους κατά τρόπο ενιαίο για όλους τους προσφέροντες κατά την υποβολή, αλλά και αξιολόγηση προσφορών (ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2001, C-19/00 Siac Construction Ltd, Συλλογή 2001, σ. Ι-7725, σκέψεις 34 και 44 και απόφαση της 25ης Απριλίου 1996, C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, Συλλογή 1996, σ. Ι-2043, σκέψη 54).

45. Επειδή, με την προσφυγή της η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένως η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της ως υπολειπόμενη του κατώτερου εργατικού κόστους αναφορικά με τον υπολογισμό των δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα κι, επομένως, ως μη νόμιμη και τούτο διότι η ίδια, παρά τα περί του αντιθέτου ισχυριζόμενα από την αναθέτουσα αρχή, προέβη σε νόμιμο υπολογισμό του εργατικού κόστους δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα αλλά με διαφορετικό τρόπο σε σχέση με τους υπόλοιπους διαγωνιζομένους. Ειδικότερα, η διαφορά της τάξης 2% στους υπολογισμούς της οφείλεται στο ότι για το διάστημα από 29-01-2021 έως 28-03-2022, που είναι η διάρκεια της σύμβασης, αφαίρεσε έξι ημέρες που ναι μεν δεν είναι αργίες για τον ιδιωτικό τομέα αλλά η ... είναι κλειστή (Καθαρά Δευτέρα 15-03-2021, Μεγάλη Παρασκευή 30-04-2021, Αγίου Πνεύματος 21-06-2021, Ημέρα Πολυτεχνείου 17-11-2021, Θεοφάνια 6-01-2022, Καθαρά Δευτέρα 7-03-2022), ώστε με βάση τον κατά τα ανωτέρω πραγματικό χρόνο απασχόλησης υπολόγισε και τα δώρα Χριστουγέννων και Πάσχα και έδωσε οικονομικότερη αλλά νόμιμη προσφορά. Σε κάθε δε περίπτωση, σύμφωνα με την

προσφεύγουσα, με αόριστη αιτιολογία η αναθέτουσα αρχή απέρριψε την προσφορά της, ήτοι χωρίς να υπολογίσει το ελάχιστο εργατικό κόστος.

46.Επειδή, σύμφωνα με τις απόψεις της αναθέτουσας αρχής το χρονικό διάστημα της απασχόλησης είναι 14 μήνες για 4 καθαρίστριες και 2 εργάτες και από 29/1/21-25/4/21, 8/5/21-31/7/21, 1/9/21-23/12/21 και 7/1/22-28/3/22 για άλλες 2 καθαρίστριες. Βάσει των ανωτέρω και λαμβανομένου υπόψη ότι, ρητώς, κατά τη διακήρυξη, η υπηρεσία δεν θα παρέχεται μόνο κατά τις επίσημες αργίες, η προσφεύγουσα προέβη σε εσφαλμένο υπολογισμό, αφαιρώντας από τους υπολογισμούς της για το διάστημα απασχόλησης ημέρες που δεν είναι κατά νόμον επίσημες αργίες, ώστε κατέληξε σε προσφορά υπολειπόμενη, σύμφωνα με τους υπολογισμούς της αναθέτουσας αρχής κατά 2.077,21 ευρώ του νομίμως υπολογισθέντος δώρου Χριστουγέννων και Πάσχα.

47.Επειδή, όπως προκύπτει από το Παράρτημα Ι της διακήρυξης για το διάστημα από έναρξη της σύμβασης έως την λήξη της, εξαιρουμένου του μηνός Αυγούστου 2021 και των δεκαπενθημέρων του Πάσχα (26.04.2021-07.05.2021) και των Χριστουγέννων (24.12.2021- 06.01.2022) που δεν γίνονται μαθήματα, απαιτούνται 6 καθαρίστριες πλήρους ωραρίου και 2 εργάτες πλήρους ωραρίου. Για το διάστημα από 01/08/2021 έως 31/08/2021 και κατά τα δεκαπενθήμερα του Πάσχα (26.04.2021-07.05.2021) και των Χριστουγέννων (24.12.2021-06.01.2022) που δεν γίνονται μαθήματα, απαιτούνται 4 καθαρίστριες πλήρους ωραρίου και 2 εργάτες πλήρους ωραρίου, οι οποίοι θα απασχολούνται από Δευτέρα έως Παρασκευή, από ώρα 06:00 πρωινή έως ώρα 20:00. Δεν θα απασχολούνται κατά τις επίσημες αργίες. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι για όλο το διάστημα της σύμβασης, ήτοι και για τους 14 μήνες θα απασχολούνται 4 καθαρίστριες και 2 εργάτες, ενώ για το διάστημα από 29/1/21-25/4/21, 8/5/21-31/7/21, 1/9/21-23/12/21 και 7/1/22-28/3/22 θα απασχολούνται 2 καθαρίστριες.

48.Επειδή, σύμφωνα με την ΥΑ 19040/81 (ΦΕΚ 742 τ. Β/9-2-1981) τα επιδόματα Πάσχα και Χριστουγέννων, τα οποία υπολογίζονται με τον τρόπο που προβλέπεται στο άρθρο 1 της ως άνω ΥΑ, καταβάλλονται στο ακέραιο εφ' όσον η σχέση εργασίας των μισθωτών με τον υπόχρεο εργοδότη διήρκεσε ολόκληρη τη χρονική περίοδο, στην περίπτωση του επιδόματος εορτών Πάσχα από 1ης Ιανουαρίου μέχρι 30 Απριλίου και στην περίπτωση του επιδόματος εορτών Χριστουγέννων από 1ης Μαΐου μέχρι 31 Δεκεμβρίου κάθε χρόνου. Περαιτέρω δε

σύμφωνα με το ΒΔ 748/1966 επίσημες αργίες είναι: «α) η 25η Μαρτίου. β) η Δευτέρα του Πάσχα γ) η εορτή της Κοιμήσεως του Θεοτόκου, και δ) η εορτή της Γεννήσεως του Χριστού ε) η 26η Δεκεμβρίου.

49.Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση του φακέλου της υπόθεσης, η προσφεύγουσα έχει υποβάλλει με την οικονομική προσφορά της τον πίνακα του Παραρτήματος IV της διακήρυξης, στον οποίο έχει συμπληρώσει τα ζητούμενα ποσά, χωρίς ανάλυση του κόστους, εκεί έχει συμπεριλάβει «συνολικό κόστος για 14 μήνες» για δώρο Πάσχα και Χριστουγέννων ποσού 3.815,28 και 5.231,13, αντίστοιχα.

50. Επειδή, για τον υπολογισμό του δώρου Πάσχα λαμβάνεται υπόψη ο τρόπος αμοιβής, ήτοι εν προκειμένω ημερομίσθιο ποσού 29,04 ευρώ (ΥΑ 4241/127/2019). Η χρονική περίοδος που υπολογίζεται το δώρο Πάσχα αρχίζει από την 1η Ιανουαρίου μέχρι και την 30η Απριλίου κάθε έτους. Έτσι, οι εργαζόμενοι που η σχέση εργασίας τους με τον εργοδότη είχε διάρκεια χωρίς διακοπή όλη τη χρονική περίοδο δηλαδή από 1ης Ιανουαρίου μέχρι 30ης Απριλίου κάθε έτους, δικαιούνται ολόκληρο το Δώρο που είναι ίσο με 15 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο. Από τους εργαζομένους, εκείνοι, που η σχέση εργασίας τους με τον υπόχρεο, στην καταβολή του επιδόματος Πάσχα, εργοδότη, δεν διάρρηξε ολόκληρο το ανωτέρω χρονικό διάστημα, δικαιούνται σαν επίδομα εορτών Πάσχα ποσό ίσο με το 1/15 του μισού μηνιαίου μισθού ή ένα ημερομίσθιο, ανάλογα με τον συμφωνημένο τρόπο αμοιβής, για κάθε 8ήμερο χρονικό διάστημα διάρκειας της εργασιακής σχέσεώς τους (ΥΑ 19040/81). Το συνολικό ποσό του του δώρου, όπως αυτό προκύπτει από τους ανωτέρω υπολογισμούς, πρέπει να προσαυξηθεί και με αναλογία του επιδόματος αδείας, το οποίο ως ετήσια αμοιβή ανήκει στις τακτικές αποδοχές και είναι ίσο με 4,166% των τακτικών αποδοχών (μισθού ή ημερομισθίου) ή συντελεστής 0,04166 (δηλ. $0,5 : 12 = 0,04166$ ή $13 : 312 = 0,04166$ δηλ. εβδομάδες $52 \times 6 = 312$ ημερομίσθια) Εν προκειμένω, λοιπόν, τα άτομα που θα εργάζονται και τους 14 μήνες, ήτοι οι 4 καθαρίστριες και οι 2 εργάτες δικαιούνται: (α) Για τους 12 μήνες 15 ημερομίσθια και για τους 2 μήνες 7,5 ημερομίσθια, ήτοι σύνολο $15+7,5=22,5$ ημερομίσθια. $22,5 \text{ ημερομίσθια} \times 29,04 \times 1,04166 = 680,62 \times 6 \text{ άτομα} = 4.083,72$ ευρώ (β) Τα άτομα που κα εργάζονται για τα διαστήματα 29/1/21-25/4/21, 8/5/21-31/7/21, 1/9/21-23/12/21 και 7/1/22-28/3/22, ήτοι οι δύο καθαρίστριες (ι) Για το διάστημα 29/1/21-25/4/21, 87 ημέρες εργασίας/ για κάθε 8

ημέρες X 1 ημερομίσθιο και (ii) για το διάστημα 7/1/22-28/3/22, 81 ημέρες εργασίας/ για κάθε 8 ημέρες X 1 ημερομίσθιο, ήτοι $87 \text{ ημέρες} / 8 \times 1 \times 29,04 \times 1,04166 = 328,97 \times 2 \text{ άτομα} = 657,94 \text{ ευρώ}$ και $81 \text{ ημέρες} / 8 \times 1 \times 29,04 \times 1,04166 = 306,28 \times 2 \text{ άτομα} = 612,56 \text{ ευρώ}$. Σύνολο: $4.083,72 + 657,94 + 612,56 = 5.354,22 \text{ ευρώ}$.

51.Επειδή, η χρονική περίοδος που υπολογίζεται το Δώρο Χριστουγέννων αρχίζει από την 1η Μαΐου μέχρι και την 31η Δεκεμβρίου κάθε έτους. Έτσι, οι εργαζόμενοι που η σχέση εργασίας τους με τον εργοδότη είχε διάρκεια χωρίς διακοπή όλη τη χρονική περίοδο από 1ης Μαΐου μέχρι 31ης Δεκεμβρίου κάθε έτους, δικαιούνται ολόκληρο το Δώρο που είναι ίσο με 25 ημερομίσθια για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο. Όσοι όμως από τους παραπάνω εργαζομένους που η σχέση τους με τον εργοδότη δεν διήρκεσε ολόκληρο το χρονικό διάστημα (από 1/5 έως και 31/12), δικαιούνται να λάβουν τμήμα του δώρου ανάλογο με τη χρονική διάρκεια της εργασιακής τους σχέσης, ήτοι σαν επίδομα εορτών Χριστουγέννων, ποσό ίσο με 2/25 του μηνιαίου μισθού ή δύο (2) ημερομίσθια, ανάλογα με το συμφωνημένο τρόπο αμοιβής, για κάθε δεκαεννεαήμερο χρονικό διάστημα διάρκειας της εργασιακής σχέσεώς τους. Εν προκειμένω, το δώρο Χριστουγέννων (2021) για τις 6 καθαρίστριες που θα εργαστούν από 1/5/2021 έως 31/12/2021 ισούται με 25 ημερομίσθια και για τους 2 υπόλοιπους δεν δικαιούνται σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις αφού αφορά διάστημα που καταβάλλεται δώρο Πάσχα, ήτοι $25 \text{ ημερομίσθια} \times 29,04 \times 1,04166 = 756,25 \times 6 \text{ άτομα} = 4.537,50 \text{ ευρώ}$. Για τα διαστήματα 8/5/21-31/7/21 και 1/9/21-23/12/21, 199 ημέρες εργασίας/ για κάθε 19 ημέρες X 2 ημερομίσθια ενώ για το διάστημα 7/1/22-28/3/22, δεν δικαιούνται δώρο, ήτοι $199 \text{ ημέρες} / 19 \times 2 \times 29,04 \times 1,04166 = 633,65 \times 2 \text{ άτομα} = 1.267,30 \text{ ευρώ}$. Σύνολο $4.537,50 + 1.267,30 = 5.804,80 \text{ ευρώ}$.

52.Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, στην προσφορά της προσφεύγουσας δεν αναλύεται ο τρόπος με τον οποίο υπολογίστηκαν τα ποσά, ως ρητώς απαιτεί η Διακήρυξη. Παραταύτα η προσφορά της υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους όπως καθορίζεται από τη διακήρυξη, ως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή. Και τούτο διότι ως η ίδια η προσφεύγουσα «συνομολογεί» με την προσφυγή της ως βάση του υπολογισμού της χρησιμοποίησε τις προβλεπόμενες στη διακήρυξη ημέρες απασχόλησης πλην των έξι που αναφέρει με την προσφυγή της (Καθαρά Δευτέρα 15-03-2021, Μεγάλη Παρασκευή 30-04-2021, Αγίου Πνεύματος 21-06-2021, Ημέρα Πολυτεχνείου 17-11-

2021, Θεοφάνια 6-01-2022, Καθαρά Δευτέρα 7-03-2022), ότι, κατά την κρίση της, δεν αποτελούν χρόνο πραγματικής εργασίας. Πλην, όμως, η ανωτέρω βάση των υπολογισμών της είναι εσφαλμένη κι έρχεται σε αντίθεση με τη διακήρυξη, αφού, πέραν του ότι δεν αποτελούν όλες κατά νόμον επίσημες αργίες (σκέψη 16, 17), κατά τις οποίες και μόνο η διακήρυξη προβλέπει ότι δεν θα εργάζονται οι καθαριστές/εργάτες, σε κάθε περίπτωση οι ημέρες επίσημης αργίας δεν εξαιρούνται από τη βάση υπολογισμού, η οποία είναι κοινή και ενιαία για όλους τους συμμετέχοντες ώστε να υποβάλλουν με τους ίδιους όρους προσφορές. Εξαιρούνται μόνο από την υποχρέωση παροχής εργασίας. Ως εκ τούτου, η προσφορά της προσφεύγουσας πρέπει ν' απορριφθεί καθώς σύμφωνα με τα ως άνω εκτεθέντα δεν υπολογίστηκε σύμφωνα με τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη και την εργατική νομοθεσία. Σημειωτέον ότι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας σύμφωνα με τον οποίο η υπό κρίση προσφορά έπρεπε ν' απορριφθεί και για την ελλιπή ανάλυση των στοιχείων της οικονομικής της προσφοράς με βάση την αρχή της τυπικότητας, απαραδέκτως προβάλλεται αφού η παρέμβαση ασκείται για τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλομένης. Επομένως, ο λόγος της προσφυγής κρίνεται αβάσιμος και απορριπτός.

53. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής δοθέντος ότι η προεκτεθείσα πλημμέλεια της προσφοράς της προσφεύγουσας παρέχει αυτοτελές νόμιμο έρεισμα για την απόρριψη της (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 326/2011, 1238, 1132, 420/2010, 750/2007).

54. Επειδή, γίνεται δεκτή η εισήγηση.

55. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει ν' απορριφθεί.

56. Επειδή, η ασκηθείσα παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή.

57. Επειδή, ύστερα από τα εκτεθέντα στη σκέψη 55, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Μαΐου 2021 και εκδόθηκε στις 25 Μαΐου 2021 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
ΕΙΡΗΝΗ ΑΨΟΚΑΡΔΟΥ**

**Ο Γραμματέας
ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΔΕΜΙΡΤΖΗΟΓΛΟΥ
α/α ΗΛΙΑΣ ΣΤΡΕΠΕΛΙΑΣ**