

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 3 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης – Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος, Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος-Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 25/11/2024 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1743/27-11-2024 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στο ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Της ... (...) που εδρεύει στην ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Της παρεμβαίνουσας ... εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...» που εδρεύει στην ..., οδός ... και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση της απόφασης της ... με την επωνυμία «...» με αριθμό .../... .2024 και θέμα: *«Έγκριση Πρακτικού Νο .../... .2024 της Επιτροπής Διενέργειας του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού της ... με αριθμό Διακήρυξης .../2024 (α/α ΕΣΗΔΗΣ: ...) για την παροχή ..., διάρκειας είκοσι τεσσάρων (24) μηνών, με δικαίωμα προαίρεσης κατά ποσοστό περίπου ...%, που αφορούν στον έλεγχο των δικαιολογητικών του Προσωρινού Αναδόχου και στην κατακύρωση του διαγωνισμού»*, καθώς επίσης και της συμπροσβαλλόμενης απόφασης ανάδειξης προσωρινού αναδόχου με αριθμό .../... .2024, κατά το μέρος τους που έγιναν δεκτές στον διαγωνισμό οι προσφορές των λοιπών διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα.

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο.

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο ποσού 600,00 ευρώ σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ...).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό πρωτ. .../...-...-2024 προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης με αντικείμενο την «..., *διάρκειας είκοσι τεσσάρων (24) μηνών, με δικαίωμα προαίρεσης κατά ποσοστό περίπου ...% και με CPV: ...*». Προκήρυξη της σύμβασης στάλθηκε με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις .../.../2024. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις .../.../2024 (ΑΔΑΜ: ...) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς με βάση την τιμή. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η ...η/.../2024.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν εννέα (9) οικονομικοί φορείς, από τους οποίους δύο (2) αποκλείστηκαν και οι λοιποί επτά (7) κατετάγησαν κατά σειρά μειοδοσίας ως εξής: α) ... (παρεμβαίνουσα), β) ..., γ) ..., δ) ..., ε) ... και ήδη, κατόπιν μετατροπής σε ΟΕ (βλ. ανακοίνωση ΓΕΜΗ με αριθμό πρωτ. .../...-...-2024), «...» με διακριτικό τίτλο «...» (προσφεύγουσα), στ) ..., ζ) ... (...). Με τη συμπροσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής με αριθμό .../... .2024 εγκρίθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού για την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς και οικονομικής προσφοράς, απορρίφθηκαν οι προσφορές των οικονομικών φορέων ... και ..., έγιναν δεκτές οι προαναφερθείσες επτά (7) προσφορές και ανακηρύχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα ..., ως μειοδότη. Με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, στην οποία ενσωματώνεται η απόφαση ανάδειξης προσωρινού αναδόχου και ολοκληρώνεται η διαγωνιστική διαδικασία, επικυρώθηκε το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα Η προσβαλλόμενη κοινοποιήθηκε στους διαγωνιζόμενους στις .../.../2024.
4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (παροχή υπηρεσιών), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της

διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνακόλουθα, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα που συμμετέχει παραδεκτά στον διαγωνισμό, ασκεί την προδικαστική προσφυγή με έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους απόρριψης των προσφορών των λοιπών συμμετεχόντων, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

6. Η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους θιγόμενους οικονομικούς φορείς στις 26/11/2024 και υπέβαλε τις απόψεις της στις 10/12/2024, νόμιμα και εμπρόθεσμα.

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της στις 6/12/2024 νόμιμα, εμπρόθεσμα και με έννομο συμφέρον, με αίτημα τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

8. Η Διακήρυξη, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει τόσο τους τρίτους, προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και τον αναθέτοντα φορέα που υποχρεούται μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τους όρους της (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΣΤΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, 2551/2013, 5022/2012, 2635/2009, ΕΑ ΣΤΕ 15/2021, 352/2016, 53/2011, 241/2020, Πράξεις VI Τμήματος ΕΛΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224/2007, 78/2007, 19/2005 και αποφάσεις 7ου Τμ. Ε.Σ 539/2024, 2106/2021 κ.α.) ορίζει τα εξής με τις κρίσιμες για την επίλυση της παρούσας διαφοράς διατάξεις:

«1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης. Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης είναι η ανάθεση επί της οδού ..., Τ.Κ., βάσει των τεχνικών προδιαγραφών που ορίζονται στο Παράρτημα II της παρούσας. Ειδικότερα, το εν λόγω φυσικό αντικείμενο διαφοροποιείται σε ... υπηρεσίες και ..., που αποτελούν το πεδίο της προαίρεσης, η οποία ενεργοποιείται μονομερώς από την αναθέτουσα αρχή, όπως περιγράφονται αναλυτικά παρακάτω: ...Οι ... θα παρέχονται ως εξής: Α. ... Υπηρεσίες: Ι.

Καθημερινά, τις εργάσιμες ημέρες και σε ωράριο από 06:00 έως 22:00 με ... ανά βάρδια (πρώτη βάρδια 06:00 έως 14:00 και δεύτερη βάρδια από 14:00 έως 22:00). II. Τα Σάββατα, εκτός αργιών, σε ωράριο από 06:00 έως 22:00 με ... ανά βάρδια (πρώτη βάρδια 06:00 έως 14:00 και δεύτερη βάρδια από 14:00 έως 22:00). B. ... Υπηρεσίες (εφόσον ενεργοποιηθεί μονομερώς το δικαίωμα προαίρεσης από την Αναθέτουσα Αρχή): I. Καθημερινά, τις εργάσιμες ημέρες και σε ωράριο από 22:00 έως 06:00 με ... και μέχρι οκτώ ημέρες ανά μήνα. II. Τα Σάββατα, εκτός αργιών, σε ωράριο από 22:00 έως 06:00 με ... και μέχρι δύο ημέρες ανά μήνα. III. Τις Κυριακές, εκτός αργιών, σε ωράριο από 06:00 έως 06:00 με ... ανά βάρδια (πρώτη βάρδια 06:00 έως 14:00, δεύτερη βάρδια από 14:00 έως 22:00 και τρίτη βάρδια από 22:00 έως 06:00) και μέχρι δύο ημέρες ανά μήνα. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ... '...'. Η παρούσα σύμβαση αφορά σε ένα ενιαίο αντικείμενο και δεν υποδιαιρείται σε τμήματα. Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των περιγραφόμενων υπηρεσιών. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε είκοσι τέσσερις (24) μήνες από την ημερομηνία υπογραφής και ανάρτηση αυτής στο ΚΗΜΔΗΣ. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ I και II της παρούσας Διακήρυξης. Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή), όπως αναλυτικά περιγράφεται στο κεφάλαιο 2.3 της παρούσας. ...

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, για την παρούσα διαδικασία σύναψης της σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: 1. Να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας. Για την απόδειξη αυτού, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν να αναφέρουν προκαταρκτικά στο ΕΕΕΣ, τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις παροχής ..., που έχουν ολοκληρώσει επιτυχώς, εντός των τελευταίων τριών (3) ετών, στο δημόσιο ή ιδιωτικό τομέα, συνολικού συμβατικού τιμήματος, τουλάχιστον ίσου με τον προϋπολογισμό της παρούσας σύμβασης, αθροιστικά ανά έτος, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης. ...

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής. Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της

προσφοράς δια του ΕΕΕΣ κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. ...

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά' / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παράγραφο 2.3.1 της παρούσας κριτήριο ανάθεσης. Οι τιμές των παρεχόμενων υπηρεσιών δίνονται σε ευρώ ανά μονάδα. Συγκεκριμένα, οι προσφερόμενες τιμές των παρεχόμενων υπηρεσιών θα δοθούν σε ευρώ ανά μήνα για τις ... υπηρεσίες και ανά βάρδια εργασίας/ημέρα για τις ... υπηρεσίες (προαίρεση) και θα περιλαμβάνουν το συνολικό κόστος προ Φ.Π.Α., τον Φ.Π.Α. καθώς και το συνολικό κόστος με Φ.Π.Α., ανά κατηγορία υπηρεσιών. Σύμφωνα δε με την παρ. 5 περ. α' του άρθρου 95 του ν. 4412/2016, οι ως άνω τιμές θα περιλαμβάνουν και τις υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Οι προσφερόμενες τιμές δεν μπορούν να είναι χαμηλότερες του κόστους μισθοδοσίας, το οποίο πρέπει να καλύπτει τουλάχιστον τα οριζόμενα από την εργατική νομοθεσία (αμοιβές ... με τις ανάλογες προσαυξήσεις, επιδόματα, ασφαλιστικές εισφορές, κλπ) βάσει της οικείας ΣΣΕ. Οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους, τα ακόλουθα στοιχεία (παρ. 1, του άρθρου 68, του ν.3863/2010 (Α 115), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει: 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. 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, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. ...Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α)

δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 42 του ν.4782/α36/9-3-2021 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την Αναθέτουσα Αρχή στο Παράρτημα Ι της παρούσας Διακήρυξης. ...

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV – ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ...ΟΔΗΓΙΕΣ

(Διευκρινίσεις σύνταξης οικονομικής προσφοράς). 1. Ο παραπάνω πίνακας και το έντυπο ανάλυσης οικονομικής προσφοράς συμπληρώνονται από τους οικονομικούς φορείς, επί ποινή αποκλεισμού λόγω απαράδεκτης προσφοράς, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία προσκομίζοντας στον φάκελο της Προσφοράς τους φωτοαντίγραφα, όπως περιγράφονται στην παράγραφο 2.4.4 της παρούσας διακήρυξης. Η τιμή για κάθε ένα από τα πεδία του παραπάνω πίνακα θα είναι μία και μοναδική και θα αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια ο τρόπος / η μέθοδος υπολογισμού-προσδιορισμού αυτής. Η αναγραφή της τιμής σε ευρώ (€) μπορεί να γίνεται μέχρι δύο δεκαδικά ψηφία. Επισημαίνεται ότι, τυχόν διαφοροποίηση του πίνακα και του εντύπου ανάλυσης, προς το σκοπό της ακριβέστερης αποτύπωσης των ζητούμενων ως άνω στοιχείων, επιτρέπεται, εφόσον αναγράφονται σε αυτά όλα τα απαιτούμενα από τη Διακήρυξη και το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς, στοιχεία. ... 4. Τα πεδία εργολαβικό κέρδος ή διοικητικό κόστος δεν μπορεί να είναι μηδενικά επί ποινή απορρίψεως».

9. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι οι προσφορές των οικονομικών φορέων ..., ... (...) και ... έπρεπε να απορριφθούν, διότι υπολόγισαν εσφαλμένα εργατικό κόστος για μικρότερο αριθμό ... ατόμων πλήρους απασχόλησης και λιγότερες συνολικά ώρες απασχόλησης. Και τούτο, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της, οι παραπάνω οικονομικοί φορείς κατέρτισαν την προσφορά τους στη βάση της παροχής των υπό ανάθεση ... υπηρεσιών για 313 ημέρες κατ' έτος, δηλαδή για 252 ημέρες εργάσιμες (Δευτέρα – Παρασκευή) και 52 Σάββατα. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι με τον τρόπο αυτό παραβιάζεται η εργατική νομοθεσία που επιβάλλει την καταβολή μισθού και για τις εννέα (9) κατ' έτος επίσημες αργίες κατά τις οποίες οι εργαζόμενοι δεν εργάζονται μεν, αλλά πληρώνονται. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται παραθέτοντας αποσπάσματα από τις προσφορές

των παραπάνω οικονομικών φορέων και υπολογισμούς σε σχέση με το εργατικό κόστος ότι οι παραπάνω τρεις (3) οικονομικούς φορείς έχουν «αφαιρέσει τις εννέα (9) επίσημες υποχρεωτικές αργίες ανά έτος, κατά τις οποίες οι ... δεν θα απασχοληθούν αλλά θα λάβουν το 1/25 του συνήθως καταβαλλόμενου μισθού τους» συνομολογώντας έτσι ότι οι εργαζόμενοι τους δεν θα λάβουν το 1/25 του καταβαλλόμενου μισθού τους. Κατά τους ισχυρισμούς της, με τον τρόπο αυτό υπολογίζονται στις προσφορές των παραπάνω οικονομικών φορέων λιγότερες από τις απαιτούμενες ώρες παροχής υπηρεσιών και μικρότερος του απαιτούμενου αριθμός ατόμων πλήρους απασχόλησης.

10. Στις κρίσιμες διατάξεις του πδ 80/2022 – Κώδικας Ατομικού Εργατικού Δικαίου (Α' 222) ορίζονται τα εξής: «**Άρθρο 193** – Αργία. 1. Καθορίζονται ως ημέρες υποχρεωτικής αργίας, για όλες τις επιχειρήσεις, εκμεταλλεύσεις και εργασίες γενικά, οι οποίες αργούν κατά τις Κυριακές και τις ημέρες αργίας, οι ακόλουθες: α) Η 1η Ιανουαρίου. β) Η εορτή των Θεοφανίων (6η Ιανουαρίου). γ) Η 25η Μαρτίου. δ) Η Δευτέρα του Πάσχα. ε) Η 1η Μαΐου. στ) Η εορτή της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου). ζ) Η 28η Οκτωβρίου. η) Η εορτή της Γεννήσεως του Χριστού (25η Δεκεμβρίου). θ) Η 26η Δεκεμβρίου. ...

Άρθρο 209 - Προσαύξηση αμοιβής για εργασία κατά τις Κυριακές και τις αργίες 1. Οι εργαζόμενοι που απασχολούνται τις Κυριακές και στις εορτές που αναφέρονται παρακάτω δικαιούνται, ανεξαρτήτως του κύρους της συμφωνίας για την απασχόληση αυτή και των άλλων ενδεχόμενων συνεπειών, την προσαύξηση 75% που προβλέπεται από την υπ' αρ. 8900/ 1946 Κοινή Απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας, όπως αυτή ερμηνεύθηκε αυθεντικά με την υπ' αρ. 25825/1951 απόφαση των ιδίων Υπουργών, σύμφωνα με όσα ορίζουν οι εν λόγω αποφάσεις, όπως αυτές ισχύουν σήμερα. 2. Ως εξαιρέσιμες γιορτές κατά τις οποίες παρέχεται η ανωτέρω προσαύξηση νοούνται: α) η της 25ης Μαρτίου, β) η της Δευτέρας του Πάσχα, γ) η της 1ης Μαΐου, δ) η της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου), ε) η της 28ης Οκτωβρίου, στ) η της Γεννήσεως του Χριστού (25 Δεκεμβρίου), ζ) η της 26ης Δεκεμβρίου, η) η της 1ης Ιανουαρίου και θ) η της εορτής των Θεοφανίων (6η Ιανουαρίου). 3. Στους εργαζομένους που αμείβονται με ημερομίσθιο, οι οποίοι δεν απασχολήθηκαν για λόγους που δεν οφείλονται σε εκείνους κατά τις ημέρες της παρ. 2, καταβάλλεται για κάθε μία από αυτές ποσό ίσο με το ημερομίσθιό τους, χωρίς προσαύξηση».

11. Όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 1.3 της Διακήρυξης που επαναλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι, οι υπό ανάθεση υπηρεσίες θα παρέχονται από Δευτέρα έως Παρασκευή, ημέρες εργάσιμες εκτός αργιών, καθώς επίσης και τα Σάββατα εκτός αργιών. Ενόψει των παραπάνω διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας, και ιδίως αυτής του άρθρου 209 παρ. 3 πδ 80/2022, η οποία προβλέπει ειδικά για τους εργαζόμενους που αμείβονται με ημερομίσθιο την καταβολή του και κατά τις επίσημες αργίες που αυτοί δεν απασχολήθηκαν για λόγους που δεν οφείλονται σε εκείνους, οι προβαλλόμενοι με τον κρινόμενο λόγο ισχυρισμοί της προσφεύγουσας είναι απορριπτέοι πρωτίστως ως νόμω αβάσιμοι. Και τούτο, διότι, στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου τα οποία ενσωματώνει και η προσφεύγουσα στην προδικαστική προσφυγή, οι οικονομικοί φορείς έχουν καταρτίσει τις προσφορές τους στη βάση εργαζόμενων που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ο οποίος καταβάλλεται άνευ ετέρου στο σύνολό του για κάθε μήνα εργασίας ανεξάρτητα εάν σε αυτόν περιλαμβάνεται ή όχι επίσημη αργία. Εφόσον, λοιπόν, οι αποδοχές των εργαζόμενων υπολογίζονται με βάση τον μηνιαίο μισθό, πράγμα που δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα, ούτε προβάλλεται ότι οι ... αμείβονται με ημερομίσθιο, το ύψος των οφειλόμενων αποδοχών των εργαζομένων που υπολόγισαν οι παραπάνω οικονομικοί φορείς περιλαμβάνει, σε κάθε περίπτωση, το κόστος των αργιών, κατά τις οποίες δεν εργάζονται οι εργαζόμενοι, αλλά αμείβονται χωρίς προσαύξηση.

12. Περαιτέρω, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας ότι με τον τρόπο αυτόν υπολογίζονται λιγότερες ώρες εργασίες και μικρότερος αριθμός εργαζομένων από τον απαιτούμενο είναι απορριπτέος, διότι εδράζεται στην εσφαλμένη προϋπόθεση της καταβολής εννέα (9) πρόσθετων ημερομισθίων που αντιστοιχούν στις ημέρες επίσημης αργίας και η ίδια προσθέτει στις ημέρες πραγματικής παροχής υπηρεσιών για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Ενόψει, όμως, όσων κρίθηκαν παραπάνω σε συνδυασμό με τους όρους της Διακήρυξης που δεν προβλέπουν παροχή των υπηρεσιών σε επίσημες αργίες, είτε αυτές συμπίπτουν με εργάσιμες ημέρες, είτε με Σάββατο ή Κυριακή, οι οικονομικοί φορείς ορθά υπολόγισαν τον αριθμό των ωρών εργασίας και των απαιτούμενων ατόμων στη βάση της πραγματικής παροχής υπηρεσιών για 252 εργάσιμες ημέρες και 52 Σάββατα κατ' έτος, χωρίς να

υποχρεούνται να προσθέσουν τον (πλασματικό) αριθμό ωρών και εργαζόμενων που θα αντιστοιχούσε στα εννέα (9) πρόσθετα ημερομίσθια ανά εργαζόμενο, στην περίπτωση που αυτοί αμείβονταν με ημερομίσθιο, και όχι με μηνιαίο μισθό. Είναι δε απορριπτέος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι με τον τρόπο αυτό υπολογισμού οι παραπάνω οικονομικοί φορείς συνομολογούν την μη καταβολή στους εργαζομένους τους του 1/25 του μηνιαίου μισθού τους που αντιστοιχεί σε κάθε επίσημη αργία, διότι κάτι τέτοιο δεν προκύπτει από τις οικονομικές προσφορές τους. Κατά συνέπεια, **ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

13. Με τον **δεύτερο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι οι προσφορές των οικονομικών φορέων ..., ... (...), ... και ... έπρεπε να απορριφθούν, διότι, κατά παράβαση των οικείων διατάξεων του νόμου και της Διακήρυξης, υπολείπονται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους για την εκτέλεση της σύμβασης, αφού έχουν υπολογίσει το κόστος αντικατάστασης των ... κατά τον χρόνο λήψης της κανονικής τους άδειας για διάστημα είκοσι (20) ημερών και κατά τα δύο έτη εκτέλεσης της σύμβασης, ενώ κατά το δεύτερο έτος της σύμβασης θα έπρεπε να υπολογίσουν είκοσι μία (21) ημέρες άδειας και αντίστοιχα αντικατάστασης. Κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ο υπολογισμός αυτός παραβιάζει τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας, η οποία προβλέπει προσαύξηση της κανονικής άδειας κατά μία (1) ημέρα τον δεύτερο χρόνο εργασίας. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι το κόστος αντικατάστασης των εργαζομένων έπρεπε να υπολογιστεί στη βάση των ... ασφαλιστικών ημερομισθίων, που αντιστοιχούν στον μέσο όρο διητίας των ασφαλιστικών ημερομισθίων για τον υπολογισμό της δαπάνης αντικατάστασης των εργαζομένων σε κανονική άδεια. Συγκεκριμένα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας στο πρώτο έτος αναλογούν 20 ημέρες άδειας $X \dots = \dots$ ημερομίσθια [όπου ... ο υπολογισμός και της 6ης ημέρας επί πενθημέρου (6/5)] και στο δεύτερο έτος αναλογούν 21 ημέρες άδειας $X \dots = \dots$ ημερομίσθια [όπου ... ο υπολογισμός και της 6ης ημέρας επί πενθημέρου (6/5)], άρα ο μέσος όρος ασφαλιστικών ημερομισθίων για τη διητία είναι 24,6 $[(\dots + \dots)/2]$. Τέλος, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εξαιτίας του μη νόμιμου υπολογισμού των ημερών κανονικής άδειας των αντικαταστατών, το υπολογισθέν από τους παραπάνω οικονομικούς φορείς εργατικό κόστος είναι μικρότερο του νόμιμου.

14. Η παρεμβαίνουσα αντιτάσσει στα παραπάνω ότι ορθά υπολόγισε για το πρώτο έτος 24 ασφαλιστικά ημερομίσθια και για το δεύτερο έτος 25 ασφαλιστικά ημερομίσθια στρογγυλοποιώντας το 25,2. **Η αναθέτουσα αρχή δεν εισφέρει τίποτα με τις απόψεις της σε σχέση με τον κρινόμενο λόγο.**

15. Οι κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις του πδ 80/2022 (ΦΕΚ Α' 222) - Κώδικας Ατομικού Εργατικού Δικαίου ορίζουν τα εξής: **«Άρθρο 211 - Δικαίωμα άδειας με αποδοχές [Κωδικοποίηση άρθρου 2 α.ν. 539/1945]** 1. α) Κάθε εργαζόμενος από την έναρξη της εργασίας του σε υπόχρεη επιχείρηση και μέχρι τη συμπλήρωση δώδεκα (12) μηνών συνεχούς απασχόλησης, δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής άδειας με αποδοχές κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται με βάση ετήσια άδεια εικοσιτεσσάρων εργάσιμων ημερών ή αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, είκοσι (20) εργάσιμων ημερών, χωρίς να υπολογίζεται σε αυτές η ημέρα της εβδομάδας κατά την οποία δεν απασχολούνται οι εργαζόμενοι λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας. β) Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι τη λήξη του πρώτου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο εργαζόμενος να χορηγεί σε αυτόν την παραπάνω αναλογία της κανονικής άδειας. Κατά το δεύτερο ημερολογιακό έτος, ο εργαζόμενος δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική άδεια με αποδοχές, η οποία αναλογεί στον χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της περ. α). Η άδεια αυτή επαυξάνεται κατά μία (1) εργάσιμη ημέρα για κάθε έτος απασχόλησης επιπλέον του πρώτου μέχρι τις είκοσι έξι (26) εργάσιμες ημέρες ή μέχρι και τις είκοσι δύο (22) εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο εργαζόμενος δικαιούται να λάβει από την 1η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια άδεια με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο. Η ετήσια άδεια με αποδοχές, καθώς και το επίδομα αδειάς, εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. ...

Άρθρο 212 - Αποδοχές άδειας [Κωδικοποίηση διατάξεων άρθρου 3 α.ν. 539/1945] 1. Κατά τη διάρκεια της άδειας ο εργαζόμενος δικαιούται τις συνήθεις αποδοχές που θα δικαιούτο εάν απασχολείτο από την υπόχρεη επιχείρηση κατά τον αντίστοιχο χρόνο ή εκείνες που τυχόν καθορίζονται για την περίπτωση αυτή

με συλλογική σύμβαση. ...

Άρθρο 213 - Επίδομα άδειας [Κωδικοποίηση διατάξεων άρθρου 3 παρ. 16 ν. 4504/1966]. Οι εργαζόμενοι που απασχολούνται με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου σε οποιονδήποτε εργοδότη δικαιούνται κάθε έτος επίδομα άδειας ίσο με το σύνολο των αποδοχών των ημερών άδειας ανάπαυσης με αποδοχές, που καθορίζονται από τα άρθρα 212 - 213 ή από άλλες διατάξεις και τις οποίες δικαιούται κάθε εργαζόμενος, με τον περιορισμό ότι το επίδομα αυτό δεν μπορεί να υπερβαίνει τις αποδοχές ενός 15ημέρου για τους αμειβόμενους με μηνιαίο μισθό και 13 εργάσιμων ημερών για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο ή κατά μονάδα εργασίας ή με ποσοστά ή με άλλο τρόπο. Το ως άνω επίδομα καταβάλλεται μαζί με τις αποδοχές της άδειας ανάπαυσης του εργαζομένου. Σε περίπτωση καταγγελίας της σύμβασης εργασίας, δικαιούται μέρος του ως άνω επιδόματος, ανάλογο με τη διάρκεια της εργασιακής σχέσης που μεσολάβησε από την πρόσληψη ή τη λήψη του προηγούμενου επιδόματος μέχρι την ημέρα λύσης της σύμβασης εργασίας. ...

Άρθρο 214 - Χρονική περίοδος χορήγησης της άδειας [Κωδικοποίηση διατάξεων άρθρου 4 α.ν. 539/1945] 1. Η χρονική περίοδος χορήγησης της άδειας κανονίζεται μεταξύ του εργοδότη και του εργαζόμενου· ο πρώτος είναι υποχρεωμένος να χορηγήσει την άδεια που ζητήθηκε το πολύ εντός διμήνου από την διατύπωση της σχετικής αίτησης από τον δεύτερο. Πάντως, το ήμισυ τουλάχιστον εκείνων που δικαιούνται άδεια κάθε έτος σε κάθε επιχείρηση πρέπει να ικανοποιούνται μέσα στο χρονικό διάστημα από την 1η Μαΐου μέχρι 30 Σεπτεμβρίου. Η αίτηση που απαιτείται κατά τα ανωτέρω αποσκοπεί μόνο στον προσδιορισμό των χρονικών ορίων εντός των οποίων υφίσταται υποχρέωση για την χορήγηση της άδειας και δεν αποτελεί τυπική προϋπόθεση για την άσκηση του δικαιώματός του για άδεια με αποδοχές. Η άδεια που δικαιούται κάθε έτος ο εργαζόμενος πρέπει να εξαντλείται μέχρι το πρώτο τρίμηνο του επόμενου ημερολογιακού έτους».

16. Ο Κανονισμός Ασφάλισης ΙΚΑ (55575/Ι.479/18-11-1965 απόφαση του Υπουργού Εργασίας, ΦΕΚ Β΄ 816), ο οποίος εκδόθηκε με βάση την εξουσιοδοτική διάταξη του άρθρου 25 του Α.Ν. 1846/1951 (ΦΕΚ Α΄ 179), ορίζει στο άρθρο 18, όπως το άρθρο αυτό αντικαταστάθηκε με την 21/21/320/11-2-1975 απόφαση του Υπουργού Κοινωνικών Υπηρεσιών (ΦΕΚ Β΄ 200) και η παράγραφος 2 αυτού συμπληρώθηκε στη συνέχεια με την Β1/21/1488/1-7-

1981 απόφαση του ίδιου Υπουργού (ΦΕΚ Β' 407), τα εξής: «1. Εάν δια την παροχήν εργασίας συνεφωνήθη η καταβολή μηνιαίου μισθού ως ημερήσιος μισθός του ησφ/νου λογίζεται το εικοστόν πέμπτον του μηνιαίου μισθού, εκτός εάν ο ησφαλισμένος δεν απησχολήθη καθ' όλον τον μήνα και δεν εδικαιούτο δια τας ημέρας καθ' ας δεν ειργάσθη μισθού, οπότε ο αριθμός είκοσι πέντε (25) μειούται κατά τον αριθμόν των ημερών δι' ας δεν κατεβλήθη μισθός. ... 2. Εάν δια την παροχήν εργασίας συνεφωνήθη η καταβολή αποδοχών υπολογιζομένων καθ' ημέραν, εβδομάδα, δεκαήμερον, εικασαήμερον κ.λπ. ο ημερήσιος μισθός του ησφ/νου εξευρίσκεται διαιρουμένου του λαμβανομένου παρ' αυτού δι' εκάστην μισθοδοτικήν περίοδον ποσού δια του αριθμού των ημερών καθ' ας παρέσχον ούτοι εργασίαν ή δι' ας δικαιούται αποδοχών εν όλω ή εν μέρει. Ο ημερήσιος μισθός ησφαλισμένων απασχολουμένων υπό σύστημα παροχής εργασίας πέντε ημερών καθ' εβδομάδα εξευρίσκεται ως ακολούθως, εφ' όσον οι οικείοι εργοδότες έχουν προηγουμένως δηλώσει εις το αρμόδιον Υποκατάστημα του ΙΚΑ, ότι το προσωπικόν αυτών απασχολείται υπό το σύστημα τούτο: Προκειμένου περί απασχοληθέντων ανελλιπώς κατά την διάρκειαν μηνός ή εβδομάδος τινός δια της διαιρέσεως των κατά τον μήνα ή την εβδομάδα ληφθεισών αποδοχών δια του αριθμού 25 ή 6 αντιστοίχως. Εάν όμως οι ανωτέρω ησφαλισμένοι δεν απησχολήθησαν καθ' όλην την διάρκειαν του μηνός ή της εβδομάδος, ο ημερήσιος μισθός εξευρίσκεται δια της διαιρέσεως των αντιστοίχων αποδοχών δια του αριθμού των πραγματικών ημερών απασχολήσεως προσαυξανομένου: α) Δια τους επί μηνιαίω μισθώ αμειβομένους, κατά μία μονάδα δι' εκάστην εβδομάδα πλήρους απασχολήσεως, ως και δι' εκάστην εβδομάδα μη πλήρους τοιαύτης εντός του μηνός, εφ' όσον όμως υπήρξεν απασχόλησις κατά την εβδομάδα ταύτην, τουλάχιστον τριών ημερών. β) Δια τους επί ημερομισθίω αμειβομένους κατά μία μονάδα εβδομαδιαίως εφ' όσον κατά την εβδομάδα μη πλήρους απασχολήσεως, παρεσχέθη εργασία τουλάχιστον τριών ημερών. ...».

17. Από τον συνδυασμό των παραπάνω διατάξεων προκύπτει ότι σε όλους τους μισθωτούς πρέπει να χορηγείται μέσα σε κάθε ημερολογιακό έτος άδεια αναψυχής (ή "ανάπαυσης"), με τις συνήθεις αποδοχές, η οποία ανέρχεται για τον πρώτο χρόνο εργασίας σε είκοσι (20) ημέρες και για τον δεύτερο σε είκοσι μία (21). Ο εργοδότης πρέπει σε κάθε περίπτωση να χορηγήσει την άδεια, την οποία ο εργαζόμενος δικαιούται, μέσα στο ημερολογιακό έτος για το οποίο

πρόκειται και παράλληλα, να καταβάλει τις αποδοχές των ημερών άδειας σαν ο εργαζόμενος να είχε δουλέψει κανονικά (βλ. ΑΠ 1050/2018 για την ερμηνεία των διατάξεων). Επιπρόσθετα, οι μισθωτοί δικαιούνται να λάβουν, κατά την έναρξη της κανονικής τους άδειας και το επίδομα άδειας (βλ. ΑΠ 831/2015 για την ερμηνεία των κωδικοποιηθεισών διατάξεων).

18. Περαιτέρω, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – ΓΕΝΙΚΕΣ/ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ της Διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Ο Ανάδοχος, με την υπογραφή της σύμβασης, υποχρεούται να προσκομίσει στην Αναθέτουσα Αρχή, ονομαστική κατάσταση για το απασχολούμενο στη σύμβαση προσωπικό του, καθώς και αντίγραφο του θεωρημένου από τις αρμόδιες υπηρεσίες του Υπουργείου Απασχόλησης (Σ.ΕΠ.Ε.) προγράμματος εργασίας των απασχολούμενων του και δεσμεύεται ότι σε περίπτωση τροποποίησής του θα προσκομίζει το εκάστοτε ισχύον. ...6. Το ... που θα διατεθεί στην Αναθέτουσα Αρχή θα έχει, κατά το δυνατόν, μόνιμη σύνθεση, προκειμένου να αναγνωρίζεται από το προσωπικό της Αρχής. 7. Ο Ανάδοχος οφείλει να αντικαθιστά αμέσως και χωρίς αντιρρήσεις κάθε μέλος του προσωπικού του, το οποίο θα κριθεί ακατάλληλο (για ανάρμοστη συμπεριφορά ή για οποιονδήποτε σοβαρό λόγο), εάν ειδοποιηθεί εγγράφως από την Αναθέτουσα Αρχή».

19. Επιπρόσθετα, με το έγγραφο διευκρινίσεων με αριθμό πρωτ. .../08.02.2024, το οποίο αναρτήθηκε στα συνημμένα του διαγωνισμού και δεν αμφισβητήθηκε από οποιονδήποτε ενδιαφερόμενο εντασσόμενο έτσι στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή απάντησε σε συναφή ερώτηση οικονομικού φορέα ως εξής: «Ερώτηση 2η: Το προσωπικό που θα υπάρχει στη ... θα πρέπει να διατηρείται σταθερό καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης (24 μήνες); Απάντηση 2η: ... Σύμφωνα με την ως άνω απαίτηση, η μόνιμη κατά το δυνατόν σύνθεση του ... του Αναδόχου, έχει ως σκοπό την αναγνώρισή του από το προσωπικό της Αρχής. ... Κατόπιν των παραπάνω, διευκρινίζεται ότι απαιτείται, μεν, η μόνιμη - κατά το δυνατόν - σύνθεση του ... του Αναδόχου, ωστόσο είναι δυνατή η αντικατάσταση μέλους του προσωπικού του, για τους λόγους και με τη διαδικασία που περιγράφονται στους ανωτέρω όρους της Διακήρυξης».

20. Ενόψει των προαναφερθεισών ειδικών προβλέψεων του κανονιστικού πλαισίου της Διακήρυξης, ο ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης μόνο κατ' εξαίρεση μπορεί να προβεί σε αντικατάσταση του προσωπικού εκτέλεσης της

σύμβασης. Επομένως, ο ανάδοχος είναι, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης του προκείμενου διαγωνισμού και της σχετικής διευκρίνισης επί των όρων αυτών, κατά κανόνα **υποχρεωμένος να διατηρεί το προσωπικό σταθερό του καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης**. Άρα, οικονομική προσφορά που καταρτίστηκε με την παραδοχή ότι θα αντικατασταθεί το σύνολο του απασχολούμενου προσωπικού κατά το δεύτερο έτος εκτέλεσης της σύμβασης αντιτίθεται προς τον προπαρατεθέντα όρο της Διακήρυξης. Πολύ περισσότερο εάν η παραδοχή αυτή δεν αποτυπώνεται στην οικονομική προσφορά (βλ. ΔΕΦΑΘ 2072/2022). Κατά συνέπεια, οι απασχολούμενοι για την εκτέλεση της σύμβασης εργαζόμενοι θα δικαιούνται κατά τον δεύτερο χρόνο απασχόλησής τους είκοσι μία (21) ημέρες κανονικής άδειας, κατά τις οποίες θα πρέπει να απασχοληθούν οι αντικαταστάτες τους (πρβλ. ΔΕΦ Πάτρας 37/2024, ΕΑΔΗΣΥ 464/2023, 12/2023). Στις 20 ημέρες κανονικής άδειας αντιστοιχούν 24 ημερομίσθια, ενώ στις 21 αντιστοιχούν 25,2 ημερομίσθια (ΔΕΦ Πάτρας 37/2024) και ο μέσος όρος για τη διετία υπολογίζεται σε 24,6 ημερομίσθια.

21. Όπως βάσιμα υποστηρίζει η προσφεύγουσα, από τα στοιχεία του ηλεκτρονικού φακέλου του διαγωνισμού προκύπτουν τα εξής:

Α) Η παρεμβαίνουσα ... έχει υπολογίσει τα ασφαλιστικά ημερομίσθια που αντιστοιχούν στην κανονική άδεια της διετίας σε 24,5 (αρχείο «Οικονομική προσφορά ...»).

Β) Η ... (...) έχει υπολογίσει τα ασφαλιστικά ημερομίσθια που αντιστοιχούν στην κανονική άδεια της διετίας σε 24 (αρχείο «...signed.pdf»).

Γ) Η ... έχει υπολογίσει τα ασφαλιστικά ημερομίσθια που αντιστοιχούν στην κανονική άδεια της διετίας σε 24 (αρχείο «..._signed»).

22. Με τους παραπάνω υπολογισμούς, οι οικονομικές προσφορές των παραπάνω οικονομικών φορέων υπολείπονται του ελάχιστου απαιτούμενου εργατικού κόστους για την εκτέλεση της προκείμενης σύμβασης (βλ. ΔΕΦΠάτρας 37/2024), διότι ο μέσος όρος ασφαλιστικών ημερομισθίων που αντιστοιχούν στις ημέρες κανονικής άδειας της διετίας είναι 24,6 και όχι 24,5 που υπολόγισε η παρεμβαίνουσα, ούτε 24 που υπολόγισαν οι ... και η Εξάλλου, από κανένα σημείο των προσφορών τους δεν προκύπτει η πρόθεσή τους να αντικαταστήσουν το σύνολο του προσωπικού τους κατά το δεύτερο έτος εκτέλεσης της σύμβασης (βλ. ΔΕΦΑΘ 2072/2022). Επομένως, όπως **βάσιμα**

υποστηρίζει η προσφεύγουσα, ο τρόπος υπολογισμού της δαπάνης αντικατάστασης των ... εργαζομένων εκτέλεσης της προκείμενης σύμβασης από τους παραπάνω οικονομικούς φορείς παραβιάζει τις διατάξεις της Διακήρυξης και του νόμου.

23. Απορριπτέος είναι ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι υπολόγισε 24,5 ασφαλιστικά ημερομίσθια, αφού στρογγυλοποίησε τα 25,2 ασφαλιστικά ημερομίσθια, που δεν αρνείται ότι αντιστοιχούν στο δεύτερο έτος της σύμβασης, σε 25. Ωστόσο, ούτε η Διακήρυξη, ούτε οι προπαρατεθείσες διατάξεις του νόμου επιτρέπουν τέτοια στρογγυλοποίηση, από την οποία προκύπτει μείωση του νόμιμου εργατικού κόστους και συνεπώς, ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας πρέπει να απορριφθεί.

24. Όσον αφορά στον οικονομικό φορέα ... η προσφεύγουσα προβάλλει ότι από την ανάλυση του εργατικού κόστους που παραθέτει στην προσφορά του ο παραπάνω οικονομικός φορέας προκύπτει ότι το κόστος που δηλώνει στα πεδία «Κανονική άδεια» και «Άδεια αντικαταστάτη» είναι εσφαλμένο και υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στα επίμαχα πεδία της παραπάνω οικονομικής προσφοράς δηλώνεται ως μηναίο κόστος αντίστοιχα το ποσό των ... ευρώ και ... ευρώ, από τα οποία αθροιστικά εξάγεται η δαπάνη των ... ευρώ, στο οποίο υπολογίζεται το αυθαίρετο, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ποσό αντικατάστασης, χωρίς να παρουσιάζεται ο τρόπος υπολογισμού του. Στη συνέχεια, η προσφεύγουσα παραθέτει τους δικούς της αναλυτικούς υπολογισμούς όσον αφορά στις δαπάνες κανονικής άδειας και αντικατάστασης και καταλήγει ότι η προσφορά του παραπάνω οικονομικού φορέα συγκρινόμενη προς τους δικούς της υπολογισμούς υπολείπεται ως προς τα επίμαχα κονδύλια του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους κατά ποσό ... ευρώ μηνιαίως.

25. Από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων των άρθρων 361 και 367 ν. 4412/2016 προκύπτει ότι οι νομικοί και πραγματικοί ισχυρισμοί που περιέχονται στην προδικαστική προσφυγή οριοθετούν την αγόμενη ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ διαφορά, η οποία δεν μπορεί να διευρυνθεί, ώστε να καταλάβει και νομικά ή πραγματικά ζητήματα που δεν προβλήθηκαν από τον προσφεύγοντα (εκτός από τα αυτεπαγγέλτως εξεταζόμενα). Ειδικότερα, σε διαφορές σχετικές με την εφαρμογή των διατάξεων των ν. 4412/2016 και ν. 3863/2010 ως προς την εφαρμογή της εργατικής και κοινωνικοασφαλιστικής

νομοθεσίας κατά την κατάρτιση των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων σε διαγωνισμούς ..., **για το ορισμένο του ισχυρισμού** περί μη επάρκειας των κονδυλίων των πληττόμενων προσφορών για την κάλυψη της απαιτούμενης για την εκτέλεση της σύμβασης εργατικής δαπάνης πρέπει ο προσφεύγων να προβάλλει ότι οι πληττόμενες προσφορές αποκλίνουν από την εφαρμοστέα νομοθεσία και να εξειδικεύει κατά ποιον τρόπο αυτές παραβιάζουν τις εφαρμοστέες εργατικές ή/και κοινωνικοασφαλιστικές διατάξεις (πρβλ. ΕΑ ΣΤΕ 792/2009, ΔΕφΑθ 2800, 2798/2024 σκ. 11, 1379/2022, 1961/2022, σκ. 30, ΔΕφΘεσ/νίκης 603/2022, σκ. 18, ΔΕφΘεσ/νίκης 303/2022, σκ. 12, ΔΕφΘεσ/νίκης 212/2021, σκ. 18, 70/2021, σκ. 18, ΕΑΔΗΣΥ 1687/2022, 1561,1562/2022, 945/2022, Σ822/2022, 761,762/2022, 1369/2021 κ.α.). Αντίθετα, για **το ορισμένο συναφούς λόγου δεν αρκεί η απλή σύγκριση** της υπολογισθείσας με τις πληττόμενες προσφορές εργατικής δαπάνης με τους αντίστοιχους υπολογισμούς του προσφεύγοντος (βλ. ΔΕφΑθ 1961/2022, σκ. 18 και 30, ΔΕφΘεσ/νίκης 212/2021, σκ. 18, 70/2021, σκ. 18). Περαιτέρω, η ΕΑΔΗΣΥ μπορεί να θεμελιώσει την κρίση της όσον αφορά σε τυχόν πλημμέλειες μιας προσφοράς σε σχέση με την εφαρμοστέα εργατική και κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία μόνο στους προβαλλόμενους από τον προσφεύγοντα νομικούς και πραγματικούς ισχυρισμούς, και όχι να προσάψει η ίδια βάσει δικών της υπολογισμών νομικές ή πραγματικές πλημμέλειες που δεν προβάλλονται συγκεκριμένα με την προδικαστική προσφυγή, διότι κάτι τέτοιο θα παραβίαζε τη ρητή επιταγή του άρθρου 367 παρ. 5 ν. 4412/2016 να επιλαμβάνεται αποκλειστικά για θέματα που θίγονται με την προσφυγή (βλ. ΔΕφΘεσ/νίκης 303/2022, σκ. 12, ΔΕφΘεσ/νίκης 212/2021, σκ. 18, 70/2021, σκ. 18).

26. Στην προκείμενη περίπτωση, η προσφεύγουσα προβαίνει σε αναλυτικό υπολογισμό της ελάχιστης νόμιμης δαπάνης για την κάλυψη των κονδυλίων της κανονικής άδειας και του κόστους αντικατάστασης στηριζόμενη στις απαιτήσεις της Διακήρυξης και του νόμου. Στη συνέχεια, συγκρίνει τους υπολογισμούς της με τα κονδύλια της οικονομικής προσφοράς του παραπάνω οικονομικού φορέα και ισχυρίζεται ότι αυτή είναι απαράδεκτη, διότι υπολείπεται των δικών της υπολογισμών κατά ... ευρώ μηνιαίως. Όμως, η προσφεύγουσα δεν επικαλείται, ούτε αποδεικνύει ότι ο παραπάνω οικονομικός φορέας έχει παραβιάσει συγκεκριμένη υποχρέωση επιβαλλόμενη από τις διατάξεις του εργατικού

δικαίου ως προς τα επίμαχα ζητήματα της κανονικής άδειας ή/και του κόστους αντικατάστασης. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα δεν προσάπτει στην παραπάνω οικονομική προσφορά ότι βασίζεται σε μικρότερο του νόμιμου αριθμό ημερών κανονικής άδειας ή/και ασφαλιστικών ημερομισθίων, όπως στην περίπτωση των υπόλοιπων τριών πληττόμενων οικονομικών προσφορών, ώστε να μπορεί να εξεταστεί και να τεκμηριωθεί ο προβαλλόμενος λόγος περί μη νόμιμου εργατικού κόστους. Κατά συνέπεια, **ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί κατά το μέρος του που αφορά στην προσφορά της**

27. Κατόπιν των παραπάνω, **ο δεύτερος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός ως προς τους οικονομικούς φορείς ..., ... (...) και ...** και να απορριφθεί κατά τα λοιπά.

28. Με τον **τρίτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής** η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας ... έπρεπε να απορριφθεί ως ασυνήθιστα χαμηλή, διότι υπολόγισε **εργολαβικό κέρδος** ποσού μόλις ... ευρώ για την εκτέλεση της σύμβασης. Κατά τους ισχυρισμούς της, το εργολαβικό κέρδος της παρεμβαίνουσας αντιστοιχεί στο ...% (... € / ... € X ...) της οικονομικής προσφοράς της και δεν είναι εύλογο, αλλά αντίθετα εξομοιώνεται με μηδενικό, με αποτέλεσμα να μην ικανοποιείται ο σκοπός των παραπάνω διατάξεων.

29. Από τους προπαρατεθέντες όρους της Διακήρυξης, σε συνδυασμό με το εφαρμοστέο στην προκείμενη σύμβαση **άρθρο 68 ν. 3863/2010**, προκύπτει ότι απορρίπτεται ως απαράδεκτη οικονομική προσφορά διαγωνιζομένου, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, περαιτέρω δε, η οικονομική προσφορά διαγωνιζομένου πρέπει να περιλαμβάνει **και** το λειτουργικό (διοικητικό) κόστος, καθώς επίσης και να καταλείπει και κάποιο περιθώριο κέρδους, ώστε να μην θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σχετικής σύμβασης (πρβλ ΕΑ ΣΤΕ 108/2014, σκ. 6, 328/2013, σκ. 6, ΔΕφΑΘ 86/2019, σκ. 8 και 11, 1815/2019 κ.α.) Τα δε προσδιοριστικά στοιχεία που επιδρούν στη διαμόρφωση του ύψους του εργολαβικού κέρδους δεν ορίζονται στο οικείο νομοθετικό πλαίσιο, καθόσον ο καθορισμός τους ανάγεται στην ευχέρεια του διαγωνιζόμενου να οργανώνει κατά τρόπο θεμιτό την άσκηση της επιχειρηματικής του δραστηριότητας, που σχετίζεται με τη δυναμικότητα της επιχείρησής του, τον επιχειρηματικό κίνδυνο που αναλαμβάνει και τις

επιχειρηματικές προσδοκίες του κατά τον κρίσιμο, κατά περίπτωση, χρόνο (ΔΕφΑΘ 691/2022).

30. Στην προκείμενη περίπτωση, η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί ότι η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας καταλείπει κάποιο περιθώριο κέρδους. Η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι διαμόρφωσε την οικονομική της προσφορά συναρτώντας το κέρδος της από την εκτέλεση της σύμβασης όχι μόνο προς το στενά οικονομικό όφελος, αλλά και με τα δεδομένα του ανταγωνισμού που αναπτύσσεται στους διαγωνισμούς ανάθεσης ... με εξαιρετικά περιορισμένα ποσοστά κέρδους. Επιπρόσθετα, η παρεμβαίνουσα προβάλλει ότι προσδοκά και άλλα επιχειρηματικά οφέλη από την ανάληψη της σύμβασης, όπως τη διατήρηση και αύξηση του κύκλου εργασιών της που της δίνει βελτιωμένη πρόσβαση σε χρηματοδοτήσεις από πιστωτικά ιδρύματα, την ενίσχυση της φήμης της και την απόκτηση ανταγωνιστικού πλεονεκτήματος λόγω της εμπειρίας από την εκτέλεση της σύμβασης.

31. Ενόψει των παραπάνω και με δεδομένο ότι σε κάθε περίπτωση η παρεμβαίνουσα υπολόγισε έστω ένα μικρό εργολαβικό κέρδος από την εκτέλεση της σύμβασης, η προσφορά της δεν μπορεί να θεωρηθεί απαράδεκτη σύμφωνα με τις οδηγίες συμπλήρωσης του υποδείγματος οικονομικής προσφοράς που προβλέπουν ότι το πεδίο εργολαβικό κέρδος δεν μπορεί να είναι μηδενικό, με ποινή την απόρριψη της προσφοράς. Εξάλλου, η προσφερόμενη από την παρεμβαίνουσα τιμή δεν συνίσταται αποκλειστικά στο εργατικό κόστος, ώστε να υφίσταται κίνδυνος μη κάλυψης του τελευταίου κατά παράβαση του άρθρου 68 ν. 3863/2010, ενώ **ο προσδιορισμός μεγαλύτερου ή μικρότερου εργολαβικού κέρδους ανάγεται στην επιχειρηματική της ελευθερία**, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας (πρβλ. ΔΕφΛάρισας 94/2024, ΔΕφΑΘ 783/2022, ΕΑΔΗΣΥ 1649/2024, 379/2024, 532/2022 κ.α.). Κατά συνέπεια, **ο τρίτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

32. Με τον **τέταρτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι η προσφορά της (...) έπρεπε να απορριφθεί, διότι έχει υπολογίσει το κονδύλιο του «Κόστους αντικατάστασης» (Κάλυψης Κανονικής Αδείας και άδεια αντικαταστάτη) πολλαπλασιάζοντας με δεκαδικούς με στρογγυλοποίηση αυτών στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο, αντί να διαιρέσει το ετήσιο κόστος διά δώδεκα, όπως έκανε στα υπόλοιπα πεδία της προσφοράς

της. Συγκεκριμένα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η ..., αντί για πολλαπλασιασμό με $1/12$, πολλαπλασίασε με $0,08$ και αντί για πολλαπλασιασμό με $24/25$ (το οποίο και αυτό είναι εσφαλμένο και μη νόμιμο, πάντα κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας) πολλαπλασίασε με $0,96$. Η προσφεύγουσα καταλήγει ότι αυτός ο ανόμοιος τρόπος υπολογισμού οδηγεί σε εσφαλμένο και κάτω του νόμιμου αποτέλεσμα, εάν δε οι πράξεις είχαν γίνει με τον ίδιο υπολογιστικό τρόπο το κονδύλιο του κόστους αντικατάστασης θα ανερχόταν σε ... ευρώ μηνιαίως κατ' άτομο αντί για ... ευρώ.

33. Ο προκείμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι πρωτίστως απορριπτέος, διότι η προσφεύγουσα προβάλλει αορίστως ότι η ... έχει υπολογίσει εργατικό κόστος που αντιστοιχεί στη δαπάνη των αντικαταστατών μικρότερο του νόμιμου, αλλά δεν προβάλλει, ούτε επικαλείται παραβίαση οποιασδήποτε διάταξης της εργατικής ή/και κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας που παραβίασε, κατά τους ισχυρισμούς της, ο παραπάνω οικονομικός φορέας (βλ. παραπάνω σκέψη 25).

34. Περαιτέρω, ο ισχυρισμός ότι η ... δεν υπολόγισε νόμιμα το κονδύλιο του κόστους αντικαταστατών, επειδή για την εξεύρεση της μηνιαίας δαπάνης δεν πολλαπλασίασε την ετήσια δαπάνη με $1/12$, αλλά υπολόγισε το $1/12$ πολλαπλασιάζοντας την ετήσια δαπάνη με το $0,08$ είναι απορριπτέος, διότι από καμία διάταξη της Διακήρυξης δεν προκύπτει υποχρέωση των οικονομικών φορέων να ακολουθήσουν συγκεκριμένη μεθοδολογία υπολογισμού. Εξάλλου, η προσφεύγουσα δεν προβάλλει, ούτε ότι τα επίμαχα ποσά δεν υπολογίστηκαν σε μηνιαία, αλλά μικρότερη βάση. Υπολογιστικές, όμως, αποκλίσεις, όπως η προκείμενη, εφόσον δεν οφείλονται σε παραβίαση διατάξεων εργατικής ή/και κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας δεν καθιστούν την οικονομική προσφορά απαράδεκτη, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της προσφεύγουσας. Κατά συνέπεια, **ο τέταρτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

35. Με τον πέμπτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα προβάλλει ότι οι προφορές των οικονομικών φορέων ... και ... έπρεπε να απορριφθούν, διότι έχουν υπολογίσει και δηλώσει στην οικονομική τους προσφορά λιγότερο αριθμό ... και μικρότερο αριθμό ατόμων με φυσική παρουσία κατά τον χρόνο παροχής των υπό ανάθεση υπηρεσιών από τα απαιτούμενα με τη Διακήρυξη, με συνέπεια το δηλωθέν εργατικό κόστος να

υπολείπεται του νόμιμου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι σύμφωνα με τις προβλέψεις της Διακήρυξης για την παροχή ... υπηρεσιών από Δευτέρα έως Παρασκευή και το Σάββατο, απαιτείται η παροχή υπηρεσιών για 261 ημέρες ετησίως, συμπεριλαμβανομένων των εννέα (9) ημερών αργιών κατά τις οποίες δεν απασχολούνται εργαζόμενοι, αλλά αμείβονται, πλέον 52 ημέρες παροχής υπηρεσιών το Σάββατο. Έτσι, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι συνολικές ώρες παροχής υπηρεσιών για την διετή διάρκεια της σύμβασης ανέρχονται σε «626 ημέρες X ... ώρες ημερησίως (ήτοι μία βάρδια 06:00-14:00 & μία βάρδια 14:00-22:00) = ... ώρες διετίας». Αντίστοιχα, για τις ... υπηρεσίες του δικαιώματος προαίρεσης υπολογίζονται «συνολικές ώρες διετίας με προσαυξήσεις λόγω νυχτερινών και Κυριακάτικων βαρδιών : ... + ... + ... + ... = ... ώρες». Επομένως, ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, οι συνολικές ώρες παροχής ... για τη διετή διάρκεια της σύμβασης ανέρχονται σε «... ώρες (... υπηρεσίες) + ... ώρες (... υπηρεσίες) = 14.528 ώρες». Στις ώρες αυτές αντιστοιχεί ελάχιστος αριθμός ατόμων με φυσική παρουσία για τις ... υπηρεσίες ως εξής: «2 άτομα X 8 ώρες ανά άτομο X ... ημέρες / ... εβδομάδες / ... ώρες εβδομαδιαίας απασχόλησης = 2,4 άτομα πλήρους απασχόλησης (για τις ... Υπηρεσίες)» και για τις ... υπηρεσίες ως εξής: «... ώρες / ... εβδομάδες (ήτοι ... ημέρες / 7 ημέρες) / ... ώρες εβδομαδιαίας απασχόλησης = 0,74 άτομα πλήρους απασχόλησης». Μετά τους υπολογισμούς αυτούς, η προσφεύγουσα καταλήγει ότι ο ελάχιστος απαιτούμενος αριθμός ατόμων που πρέπει να διαθέτει ο ανάδοχος για να καλύψει όλες τις θέσεις και όλες τις βάρδιες είναι τέσσερα (4) άτομα.

36. Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η ... υπολόγισε ... ώρες φυσικής παρουσίας εργαζομένων έναντι του ορθού αριθμού 14.528 ωρών που υπολογίζει η προσφεύγουσα και, επομένως, το υπολογισθέν εργατικό κόστος υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου κατά ... ευρώ μηναία.

37. Αντίστοιχα, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η ... έχει δηλώσει ότι θα απασχολήσει τρία (3) άτομα για την εκτέλεση της σύμβασης, ήτοι ένα (1) ανά οκτάωρη βάρδια. Η προσφεύγουσα, όμως, ισχυρίζεται ότι από τους παρατιθέμενους υπολογισμούς της προκύπτει ότι τα τρία (3) άτομα δεν επαρκούν και δεν καλύπτουν όλες τις ..., διότι με βάση τις απαιτήσεις της Διακήρυξης απαιτούνται ... άτομα πλήρους απασχόλησης και, ως εκ τούτου, ο ελάχιστος απαιτούμενος αριθμός ατόμων που πρέπει να διαθέτει ο ανάδοχος

ως φυσική παρουσία, προκειμένου να καλύψει όλες τις θέσεις και όλες τις βάρδιες, είναι τέσσερα (4) άτομα.

38. Ο κρινόμενος λόγος της προδικαστικής προσφυγής είναι απορριπτέος, διότι στηρίζεται σε εσφαλμένη προϋπόθεση. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα στηρίζει τους ισχυρισμούς της υπολογίζοντας τις ώρες παροχής υπηρεσιών και τον απαιτούμενο αριθμό εργαζόμενων για την εκτέλεση της σύμβασης με βάση την παροχή ... υπηρεσιών για 313 ημέρες κατ' έτος, ήτοι 261 ημέρες, οι οποίες αντιστοιχούν στις 252 εργάσιμες και τις 9 επίσημες αργίες του έτους, πλέον 52 Σάββατα. Όμως, όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 1.3 της Διακήρυξης που επαναλαμβάνονται στο παράρτημα, οι υπό ανάθεση υπηρεσίες θα παρέχονται από Δευτέρα έως Παρασκευή, ημέρες εργάσιμες εκτός αργιών, καθώς επίσης και τα Σάββατα εκτός αργιών. Επομένως, σε κάθε περίπτωση, για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης δεν προβλέπεται παροχή υπηρεσιών κατά τις επίσημες αργίες και, άρα, δεν απαιτείται φυσική παρουσία ... κατά τις εννέα (9) επίσημες αργίες του έτους, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Επομένως, η προσφεύγουσα στηρίζεται σε εσφαλμένη προϋπόθεση συμπεριλαμβάνοντας τις εννέα (9) επίσημες αργίες του έτους στη βάση του υπολογισμού των ωρών φυσικής παρουσίας των εργαζόμενων για την εκτέλεση της σύμβασης και, αντίστοιχα, του απαιτούμενου αριθμού εργαζομένων (που υπολογίζει σε 3,14 και, άρα, σε τέσσερα άτομα). Κατά συνέπεια, **ο πέμπτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.**

39. Με τον **έκτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής**, η προσφεύγουσα προβάλλει ότι ο οικονομικός φορέας ... έπρεπε να αποκλειστεί, διότι δεν πληροί το κριτήριο εμπειρίας του άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο απαιτείται, κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, οι διαγωνιζόμενοι να έχουν εκτελέσει κατά την τριετία 2021 – 2023 τρεις (3) συμβάσεις η οικονομική αξία των οποίων να ανέρχεται αθροιστικά κατ' έτος σε ... ευρώ. Κατά τους ισχυρισμούς της, ο παραπάνω οικονομικός φορέας δήλωσε στο ΕΕΕΣ του οκτώ (8) συμβάσεις, από τις οποίες καμία δεν εκτελέστηκε το 2023, με αποτέλεσμα να μην πληρούται η παραπάνω απαίτηση της Διακήρυξης.

40. Σύμφωνα με το προπαρατεθέν άρθρο 2.2.6.1 της Διακήρυξης, για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον διαγωνισμό οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να πληρούν το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας να έχουν

ολοκληρώσει επιτυχώς εντός των τελευταίων τριών ετών, ήτοι 2021 -2022 - 2023, τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις συμβατικού τιμήματος τουλάχιστον ίσου με την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, χωρίς το δικαίωμα προαίρεσης, ήτοι τουλάχιστον ... ευρώ. Σύμφωνα με τη ρητή πρόβλεψη του προπαρατεθέντος όρου της Διακήρυξης, το ελάχιστο αυτό ποσό συμβατικού τιμήματος πρέπει να αποδεικνύεται *«αθροιστικά ανά έτος»*. Κατά τη σαφή έννοια του όρου αυτού, οι οικονομικοί φορείς έπρεπε να επικαλεστούν εμπειρία από τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις, το αθροιστικό συμβατικό τίμημα των οποίων πρέπει για καθένα από τα έτη του διαστήματος αναφοράς (2021, 2022 και 2023) να ανέρχεται σε ... ευρώ. Ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι οι επικαλούμενες συμβάσεις πρέπει να έχουν *«ύψος αθροιστικά για κάθε έτος (έστω για ένα έτος δηλαδή) τουλάχιστον ίσο με το ύψος της παρούσας σύμβασης»* είναι απορριπτέος, διότι - πέραν από αντιφατικός, αφού αναφέρεται ταυτόχρονα στην αξία των συμβάσεων για «κάθε έτος» και «έστω για ένα έτος» - δεν βρίσκει έρεισμα στον άρθρο 2.2.6.1 της Διακήρυξης που απαιτεί συμβατικό τίμημα των επικαλούμενων συμβάσεων ίσο με τον προϋπολογισμό της σύμβασης, χωρίς την προαίρεση, *«αθροιστικά ανά έτος»*.

41. Στην προκείμενη περίπτωση η ..., για την προαπόδειξη της πλήρωσης του κριτηρίου επιλογής του άρθρου 2.2.6.1 της Διακήρυξης, δήλωσε στο ΕΕΕΣ της (αρχείο «...») τις εξής συμβάσεις: α) σύμβαση παροχής ... στην ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2020 έως2020, β) σύμβαση παροχής ... στην ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2021 έως2021, γ) σύμβαση παροχής ... στην ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2022 έως2022, δ) σύμβαση παροχής ... στην ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2020 έως2020, ε) σύμβαση παροχής ... στην ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2021 έως2021, στ) σύμβαση παροχής ... στην ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2022 έως2022, ζ) σύμβαση παροχής ... στο ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2021 έως2021, η) σύμβαση παροχής ... στο ... ποσού ... ευρώ και διάρκειας από2022 έως2022.

42. Με τα παραπάνω δεδομένα και ενόψει όσων κρίθηκαν παραπάνω, όπως βάσιμα προβάλλει η προσφεύγουσα, η ... δεν πληροί το κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής εμπειρίας του άρθρου 2.2.6.1 της Διακήρυξης και συγκεκριμένα την απαίτηση να επικαλείται εμπειρία από την εκτέλεση συμβάσεων τιμήματος τουλάχιστον ... ευρώ κατ' έτος εντός της τριετίας 2021, 2022 και 2023,

απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής. Και τούτο, διότι ο παραπάνω οικονομικός φορέας δεν επικαλείται την εκτέλεση οποιασδήποτε σύμβασης κατά το έτος 2023, με αποτέλεσμα να μην πληρούται η παραπάνω απαίτηση της Διακήρυξης. Κατά συνέπεια, **ο έκτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.**

43. Επειδή, κατόπιν των παραπάνω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει μερικώς δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να διαταχθεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη και τη συμπροσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 3 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 23 Ιανουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ - ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΚΥΡΙΑΚΗ ΧΑΡΙΤΟΥ