

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 24 Ιανουαρίου 2025, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει τηναπό 16.12.2024 και υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1854/18.12.2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία«...» και τον διακριτικό τίτλο «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά:«...» (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Την παρέμβαση του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία«...» (εφ' εξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί: «η υπ' αριθμ. ... (ΘΕΜΑ...) απόφαση του ... και οι ενσωματωθείσες σε αυτήν υπ' αριθμ. ... (Θέμα...) και υπ' αριθμ. ... (Θέμα...) αποφάσεις του ... με τις οποίες, κατ' αποδοχή του υπ' αριθμ. πρωτ. ... Α' Πρακτικού αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, ως αυτό εγκρίθηκε το πρώτον με την υπ' αριθμ. ... (Θέμα...) απόφαση του ... καθώς και του υπ' αριθμ. πρωτ. ... Β' Πρακτικού αξιολόγησης των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου, παρανόμως και αβασίμως κρίθηκε αποδεκτή η παράνομη προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και κατακυρώθηκε οριστικά ο υπό κρίση διαγωνισμός για το ΤΜΗΜΑ 1 και για το ΤΜΗΜΑ 2 στην εταιρεία αυτή, ενώ συνάμα παρανόμως και αβασίμως δεν εξετάστηκαν πρόσθετοι λόγοι αποκλεισμού για τον οικονομικό φορέα «...» και για τα δύο Τμήματα του διαγωνισμού.».

Με την παρέμβασή της, ηπαρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της προδικαστικής προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια,

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο.

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής, προκύπτει,ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το νόμιμο παράβολο,με κωδικό ... , ποσού 15.000,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64).

2.Επειδή υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί: (α) εμπροθέσμως, καθ' όσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ, στις 06.12.2024, η δε προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, στις 16.12.2024, ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, (β) μετ' εννόμου συμφέροντος, διότι η προσφεύγουσα (2^η στην σειρά μειοδοσίας)βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της παρεμβαίνουσας (οριστικής αναδόχου), προβάλλοντας λόγους αποκλεισμού της από τον επίμαχο διαγωνισμό.Σημειωτέον ότι η προσφεύγουσα δεν έχει ακόμη οριστικώς αποκλεισθεί, με απόφαση επί αίτησης ακύρωσης.

3.Επειδή αναθέτουσα Αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την προσφυγή, στις 17.12.2024, στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

4.Επειδήηπαρεμβαίνουσα άσκησε την παρέμβασή της, εμπροθέσμως,στις 27.12.2024,ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την ως άνω κοινοποίηση της προσφυγής, και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι, με την προσφυγή, προβάλλονται λόγοι αποκλεισμού της από τον επίμαχο διαγωνισμό.

5. Επειδή η αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε στην ΕΑΔΗΣΥ, μέσω e-mail, τις απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής, στις 31.12.2024. Ωστόσο, οι ανωτέρω απόψεις δεν αναρτήθηκαν στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ και, ως εκ τούτου, δεν μπορούν να ληφθούν υπ' όψη.

6.Επειδή,με την υπ' αριθμό πρωτ. ... Διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός για την «...», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 3.225.806,45 € άνευ Φ.Π.Α. Ο εν θέματι διαγωνισμός υποδιαιρείται σε δύο (2) τμήματα. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της Διακήρυξης: «Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής». Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.), στις 17.04.2024, υπό Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

7.Επειδήο επίμαχος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας, κατά την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

8.Επειδήη προσφεύγουσα, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράςτης παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενη, ότι αυτή ήταν απορριπτέα. Η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής: «Απαράδεκτη και εσφαλμένη προσφορά της εταιρείας «...» - Υπέβαλε προσφορά που δεν καλύπτει τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 2.2.6.2.1. (α, β και γ αντίστοιχα) της διακήρυξης – Κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας, ήτοι κατά το χρονικό διάστημα από 01/01/2021-31/12/2023 μέχρι και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο διαγωνισμό, ΔΕΝ έχει συνολικά τις 5 ΤΟΥΛΑΧΙΣΤΟΝ απαιτούμενες συμβάσεις ..., όπως αυτές ορίζονται στο άρθρο 2.2.6. της διακήρυξης».

9.Επειδή,ως προς τον πρώτο λόγοτης προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι.Τοάρθρο 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» της Διακήρυξης ορίζει τα εξής: «Ο Υποψήφιος Ανάδοχος (επί ποινή αποκλεισμού) θα πρέπει να πληροί και να τεκμηριώνει επαρκώς τις παρακάτω ελάχιστες

προϋποθέσεις συμμετοχής στο Διαγωνισμό. Ο Υποψήφιος Ανάδοχος οφείλει να αποδείξει τις ελάχιστες προϋποθέσεις συμμετοχής, καταθέτοντας με την προσφορά του (εντός του Φακέλου Δικαιολογητικών Συμμετοχής) τα ακόλουθα στοιχεία τεκμηρίωσης: [...] α) Ο Υποψήφιος Ανάδοχος να έχει επιτυχώς υλοποιήσει τουλάχιστον **μία (1) σύμβαση** ... τουλάχιστον ίσης ... για το οποίο συμμετέχει στο διαγωνισμό ή σε περίπτωση συμμετοχής για περισσότερα τμήματα, τουλάχιστον ίσης σε ... με το άθροισμα της ... των τμημάτων για τα οποία συμμετέχει. β) Ο Υποψήφιος Ανάδοχος να έχει επιτυχώς υλοποιήσει και ολοκληρώσει τουλάχιστον **μία (1) σύμβαση συναφούς φυσικού αντικείμενου** (ήτοι σύμβαση ...) συμβατικής αξίας ίσης ή μεγαλύτερης από 1.500.000,00 άνευ ΦΠΑ (διευκρινίζεται ότι η έναρξη, η υλοποίηση και η ολοκλήρωση της σύμβασης πρέπει να έχει πραγματοποιηθεί εντός της ανωτέρω περιόδου αναφοράς). γ) Ο Υποψήφιος Ανάδοχος να έχει επιτυχώς υλοποιήσει ή και να εκτελεί τουλάχιστον **τρεις (3) συμβάσεις σε** ... άνω του ποσού των **800.000,00€ (χωρίς ΦΠΑ) έκαστην.**».Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα, με την τεχνική της προσφορά [βλ. ψηφιακό αρχείο «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ (2)»], υπέβαλε τα αρχεία «12.1...» και «12.2...», οι οποίες αφορούν στα ... που περιλαμβάνονται στο ανωτέρω αρχείο 12.1. Το ανωτέρω αρχείο «12.1...» έχει ως εξής:



Κατά την γραμματική διατύπωση του ως άνω άρθρου 2.2.6 της Διακήρυξης, δεν αναγράφεται κάποιο επίρρημα (π.χ «πέρα» ή «επιπροσθέτως» ή «διακριτά»), που να διαχωρίζει και να υποδηλώνει ρητώς την απαγόρευση αλληλοκάλυψης των οριζόμενων στα σημεία α) και β) από τις 3 συμβάσεις της περίπτωσης γ). Ούτε, άλλωστε, στο επίμαχο άρθρο

ανεγράφετο, ότι έπρεπε να κατατεθούν συνολικά πέντε συμβάσεις. Επομένως, οι απαιτούμενες εκ του άρθρου 2.2.6 περίπτ. γ) τρεις συμβάσεις μπορούσαν να καλύπτουν ταυτόχρονα τα κριτήρια και τις ιδιότητες και της περίπτωσης α) του άρθρου 2.2.6 και της περίπτωσης β) του άρθρου 2.2.6. Σημειωτέον, ότι ουδείς αποκλείεται για λόγο μη προβλεπόμενο στην Διακήρυξη (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 2ας Ιουνίου 2016 επί της υπόθεσης C-27/15 PippoPizzo κατά CRGT srl). Στην συγ...ριμένη περίπτωση, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε: (α) για την απαίτηση του άρθρου 2.2.6. περ. α), την σύμβαση με το «...», με διάρκεια 05/10/2021 – 04/02/2023, που αφορά ... 552.000 τ.μ. περίπου, δηλαδή υπερβαίνει το ελάχιστο αποδεκτό όριο των 106.398,83 τ.μ. ... σε προηγούμενη εκτελεσμένη σύμβαση, (β) για την απαίτηση του άρθρου 2.2.6. περ. β), την σύμβαση με το «...», και (γ) για την απαίτηση του άρθρου 2.2. περ. γ) τις συμβάσεις με: i) το «...», με διάρκεια 05/10/2021 – 04/02/2023, ii) το «...», με διάρκεια 05/02/2023 – 04/12/2024, iii) το «...», με διάρκεια 12/09/2022 – 11/09/2023 και iv) το «...», με διάρκεια 01/12/2022 – 30/11/2024. Άρα, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε τα αξιούμενα εκ του άρθρου 2.2.6, αναφορικά με τις συμβάσεις, κατ' απόρριψη του πρώτου λόγου της προσφυγής.

10. Επειδή η προσφεύγουσα, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενη, ότι αυτή ήταν απορριπτή. Η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής: «Απαράδεκτη και εσφαλμένη τεχνική προσφορά της εταιρείας «...» - Δεν υπέβαλε τα επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενα στοιχεία του άρθρου 2.4.3.2. και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II της διακήρυξης στο φάκελο της τεχνικής της προσφοράς, ήτοι ΔΕΝ υπέβαλε αποδεικτικό νόμιμης πραγματοποίησης ... (...) – Κατά συνέπεια ΔΕΝ υπέβαλε έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των ... της - Κατάφωρη παραβίαση άρθρου 2.4.3.2. και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II της διακήρυξης.».

11. Επειδή, ως προς τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Πρώτον, στο άρθρο 2.4.3.2 της Διακήρυξης ορίζεται, ότι: «Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές

που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή στα Παραρτήματα I και II της παρούσας Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συ...ριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των ... με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα...». Δεύτερον, στο Παράρτημα II της Διακήρυξης, ορίζονται τα εξής: α) **ΒΑΣΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ – ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ Α. ΒΑΣΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ** 1. ... 2. ... 3. ... 4. ... και ... όλων των ..., δύο (2) φορές τον χρόνο σύμφωνα με τις υποδείξεις του ... (σελ. 64 Διακήρυξης), β) **ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΕΡΓΑΣΙΕΣ** 1. ... δύο (2) φορές τον χρόνο σε όλες τις ... (...) (σελ. 68 Διακήρυξης), και γ) **ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΕΡΓΑΣΙΕΣ** 1. ... δύο (2) φορές τον χρόνο σε όλες τις ... (...) [σελ.69 Διακήρυξης]. Η δε παρεμβαίνουσα επάγεται, ότι: «...Το γεγονός ότι προβλεπόταν ωστόσο και ... δεν συνεπαγόταν την υποχρέωση των συμμετεχόντων να προσκομίσουν και την ... με σκοπό την ... σύμφωνα με την ΚΥΑ 323/4883/16.01.2015 (ΦΕΚ 163/Β'/22-1-2015), ως ζητούμενα έγγραφα, στον υποφάκελο της τεχνικής τους προσφοράς ως αντιθέτως υπολαμβάνει η προσφεύγουσα εταιρεία...Η προσφεύγουσα αβασίμως δια του ένδικου λόγου της επιχειρεί να διευρύνει τις ρητές τεχνικές προδιαγραφές και τα κριτήρια επιλογής που δεν ορίζουν ουδέν για την δήθεν προσκόμιση σχετικής ... Αναφέρουμε δε ότι σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.2.4. της διακήρυξης, η υπό ανάθεση σύμβαση αφορά ... συνιστούν υποστηρικτικές επικουρικές ... που δεν τίθενται ως κριτήριο επιλογής ώστε να συναχθεί ότι απαιτείται η προσκόμιση της σχετικής ...». Εν προκειμένω, κατά τα σαφώς οριζόμενα στο άρθρο 2.4.3.2, η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί στα Παραρτήματα I και II της επίμαχης Διακήρυξης. Στην εξεταζόμενη περίπτωση, η παρεμβαίνουσα δεν κατέθεσε οιοδήποτε έγγραφο, με το οποίο να αποδεικνύει, ότι διαθέτει την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για ..., ήτοι ... διακριτές/«επιπλέον» -κατά τα σαφώς ανωτέρω οριζόμενα στο Παράρτημα II- των λοιπών ... (Δ.Εφ.Χανίων 70/2024, σκ. 7). Εν ολίγοις, η παρεμβαίνουσα, με την τεχνική της προσφορά, δεν απέδειξε, ότι δύναται να παρέχει εξειδικευμένες ... (a contrario ΕΑΔΗΣΥ 22/2022, σελ. 56-57). Άλλωστε, η ... συνιστά ... που απαιτεί ειδικές άδειες και πιστοποιήσεις. (ΕΑΔΗΣΥ 487,488/2022, σελ. 15). Αλυστιτελώς, η παρεμβαίνουσα επάγεται,

ότι η αναθέτουσα Αρχή, δια του υπ' αριθμ. πρωτ. .. εγγράφου διευκρινίσεων, διευκρίνισε, ότι: «...». Τούτο, διότι οι διευκρινίσεις αυτές αφορούσαν μόνον στα ... και όχι σε αυτές καθ'αυτές τις ... Τέλος, απαραδέκτως η παρεμβαίνουσα προσκομίζει, το πρώτον, με την παρέμβαση, την ... - ... από το ..., ενισχύϊ, που διαθέτει. Τούτο, διότι η ... αυτή δεν είχε προσκομισθεί με την τεχνική της προσφορά και η ΕΑΔΗΣΥ δεν μπορεί νομίμως να λαμβάνει υπ' όψη στοιχεία που δεν είχαν τεθεί υπ' όψη της αναθέτουσας Αρχής. Εν όψει τούτων, η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας είναι απορριπτέα, κατ' αποδοχή του δεύτερου λόγου της προσφυγής.

12.Επειδή προσφεύγουσα, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής, βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενη, ότι αυτή ήταν απορριπτέα. Η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής: «Απαράδεκτη και εσφαλμένη τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» - Υπέβαλε τεχνική προσφορά που δεν καλύπτει τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, κατά παράβαση της επί ποινή αποκλεισμού απαίτησης του άρθρου 2.4.3.2. και του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ II της διακήρυξης – ΔΕΝ προσέφερε κανένα ...».

13.Επειδή, ως προς τον τρίτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Η προσφεύγουσα εδράζει τους ισχυρισμούς, για τον αποκλεισμό της παρεμβαίνουσας, επί των εξής όρων του Παραρτήματος II της Διακήρυξης: «ΒΑΣΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ – ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ Α. ΒΑΣΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ...8. Η ανάδοχος εταιρεία υποχρεούται να διαθέτει τα κατάλληλα ... για κάθε ... (...), να είναι αρίστης ποιότητας και να είναι σύμφωνα με τους όρους τήρησης της ..., . Το ... έχει το δικαίωμα να ελέγχει την ποιότητα των χρησιμοποιούμενων ... και ο ανάδοχος πρέπει να συμμορφώνεται προς τις παρατηρήσεις και να αντικαθιστά τυχόν ακατάλληλα ». Εν προκειμένω, ελλείπει ρητής πρόβλεψης από την Διακήρυξη, περί της προσφοράς ..., ικανού να αφαιρεί ... (...), παρά μόνον της ρητής πρόβλεψης για ... κατάλληλου για ..., η τεχνική προσφορά της παρεμβαίνουσας δεν παρουσίαζε καμία ουσιώδη απόκλιση από τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Άλλωστε, ουδείς αποκλείεται για λόγο, μη προβλεπόμενο στην Διακήρυξη (βλ. Απόφαση ΔΕΕ της 2ας Ιουνίου 2016 επί της υπόθεσης C-27/15 PippoPizzo κατά CRGT srl). Βάσει των ανωτέρω, ο τρίτος λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

14.Επειδή η προσφεύγουσα, με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής, βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενη, ότι αυτή ήταν απορριπτέα. Η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής:«Παράνομη οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα «...» και για τα δύο Τμήματα του διαγωνισμού - Υπολόγισε εσφαλμένο και παράνομο – Υπολείπεται του ελαχίστου νόμιμου κόστους ... για το χρονικό διάστημα από 01/04/2024 έως και 31/03/2026 εκτέλεσης της σύμβασης – Το δηλωθέν που υπολογίζει δεν αντιστοιχεί στο χρονικό διάστημα της σύμβασης (01/04/2024-31/03/2026).».

15.Επειδή, ως προς τον τέταρτο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Η προσφεύγουσα τονίζει, ότι η παρεμβαίνουσα, στην οικονομική της προσφορά, δεν προσκόμισε κανένα στοιχείο, ότι θα απασχολεί το ίδιο ..., και,ως εκ τούτου, κάθε έτος της σύμβασης-με το δεδομένο της διάρκειας της σύμβασης από 01/04/2024 έως και 31/03/2026- θα έπρεπε να υπολογισθεί ως αυτοτελούς χρήσης, δηλαδή ωσάν η παρεμβαίνουσα να ... για κάθε έτος. Η δε παρεμβαίνουσα επάγεται, ότι θα ... το ίδιο ... καθ' όλη την διάρκεια της σύμβασης, και επικαλείται επί λέξει τα εξής: “Η εταιρεία μας έχει δηλώσει ήδη με την υποβολή της προσφοράς της (παρά τα προβαλλόμενα επί του αντιθέτου) ότι: «Η εταιρεία μας σκοπεύει να εκτελέσει το ... που διαθέτει ήδη στους κόλπους της, και θα συνεχίζει να απασχολεί με το πέρασ του ... συμμορφούμενη πάντα με τους όρους της διακήρυξης υπ' αριθμ. ... »”.Εν προκειμένω: (α) Σύμφωνα με το άρθρο 2 του ν. 539/1945(ΦΕΚ Α 229),όπως οι διατάξεις αυτού τροποποιήθηκαν με το άρθρο 1 του ν. 3302/2004 (Φ.Ε.Κ. Α 267):«1.α. ... και μέχρι τη συμπλήρωση δώδεκα (12) μηνών συνεχούς απασχόλησης. δικαιούται να λάβει ποσοστό της ετήσιας κανονικής ... με αποδοχές κατ' αναλογία με το χρόνο εργασίας που έχει συμπληρώσει στην ίδια υπόχρεη επιχείρηση. Το ποσοστό αυτό υπολογίζεται με βάση ετήσια ... 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 μισθωτοί λόγω του εφαρμοζόμενου συστήματος εργασίας. β. Ο εργοδότης υποχρεούται μέχρι τη λήξη του πρώτου ημερολογιακού έτους, εντός του οποίου προσελήφθη ο μισθωτός να χορηγεί σε αυτόν την

παραπάνω αναλογία της κανονικής ... Κατά το δεύτερο ημερολογιακό έτος, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει την ετήσια κανονική ... με αποδοχές, η οποία αναλογεί στο χρόνο απασχόλησής του στην υπόχρεη επιχείρηση και υπολογίζεται σύμφωνα με το δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης α'. Η ... 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 δυο (22εργάσιμες ημέρες αν στην επιχείρηση εφαρμόζεται σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας. Για καθένα από τα επόμενα ημερολογιακά έτη, ο μισθωτός δικαιούται να λάβει από την 1 η Ιανουαρίου εκάστου έτους, την κανονική ετήσια ... με αποδοχές, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το προηγούμενο εδάφιο. Η ετήσια ... με αποδοχές, καθώς και το επίδομα ..., εκτός από τις διατάξεις του νόμου αυτού διέπονται και από τις λοιπές συναφείς διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.». Εξάλλου, στο άρθρο 3 παρ.16 του ν.4504/1966 «Περί τροποποίησης και συμπλήρωσης διατάξεων τινών της εργατικής νομοθεσίας και περί ετέρων τινών διατάξεων (ΦΕΚ Α' 57) ορίζεται, ότι: « Οι επί σχέσει εργασίας του ιδιωτικού δικαίου απασχολούμενοι, παρ' οιοδήποτε εργοδότη, μισθωτοί δικαιούνται κατ' έτος "... " ίσου προς το σύνολον των αποδοχών των υπό του Α.Ν. 539/1954 ή άλλων διατάξεων καθοριζομένων ημερών ... αναπαύσεως μετ' αποδοχών, ων δικαιούται έκαστος μισθωτός, υπό τον περιορισμόν ότι το επίδομα τούτο δεν δύναται να υπερβαίνει τας αποδοχάς ενός 15ημέρου, διά τους επί μηνιαίωμισθώ 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 ... αναπαύσεως του μισθωτού. Εις περίπτωσιν καταγγελίας της συμβάσεως εργασίας, άνευ πταίσματος του μισθωτού, πριν ούτος συμπλήρωση, παρά τω αυτώ εργοδότη δωδεκάμηνον συνεχή απασχόλησιν, αφ' ης προσελήφθη, ή αφ' ης έλαβε το επίδομα του προηγούμενου έτους, δικαιούται μέρος του ως άνω ... αναλόγου προς τον χρόνον της εργασιακής σχέσεως, ήτις διέρρευσεν, από της προσλήψεως ή από της λήψεως του προηγούμενου ..., μέχρι της ημέρας λύσεως της συμβάσεως εργασίας», (β) Η παρεμβαίνουσα, στην οικονομική της προσφορά, δεν δήλωσε σε κανένα αρχείο αυτής, ότι θα απασχολήσει το ίδιο ... [βλ. ψηφιακό αρχείο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», όπου περιλαμβάνονται τα εξής αρχεία:

«7...pdf», «...pdf», «6.3 ...pdf», «6.2 ...pdf», «6... pdf», «5.2...pdf», «5.1...pdf», «4.2...pdf», «4.1...pdf», «3.2 ... pdf», «3... pdf», «2.2...pdf», «2.1...pdf και «1...pdf»]. Οι δε ειδικότεροι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας, ότι έχει δηλώσει, με την υποβολή της προσφοράς της, ότι: «...σκοπεύει να εκτελέσει το ... που διαθέτει ήδη στους κόλπους της, και θα συνεχίσει να απασχολεί με το πέρας του ..., συμμορφούμενη πάντα με τους όρους της διακήρυξης υπ' αριθμ. ...», είναι απορριπτέοι. Τούτο, διότι, πρώτον, η παρεμβαίνουσα δεν αναφέρει, σε ποιο ακριβώς αρχείο της προσφοράς της δηλώνονται αυτά, και, δεύτερον, η δήλωση αυτή δεν εντοπίζεται σε κανένα από τα ανωτέρω αρχεία της οικονομικής της προσφοράς. Άλλωστε, αυτό (...) έπρεπε να επισημανθεί από την παρεμβαίνουσα στην οικονομική της προσφορά (πρβλ. 65/2020 Δ.Εφ.Θεσ), (γ) Ο υπολογισμός του επίμαχου κονδυλίου (...), στην προσφορά της παρεμβαίνουσας, παρίσταται εσφαλμένος, βάσει των διατάξεων των άρθρων 2 του ν. 539/1945 και 3 παρ. 16 του ν. 4504/1966, καθισταμένης ούτως απορριπτέας προσφοράς της παρεμβαίνουσας. Τούτο, διότι τυχόν επιλογή του προσφέροντος οικονομικού φορέα να μην προσλάβει, προς το σκοπό εκτέλεσης της επίμαχης σύμβασης, νέο ..., , θα έπρεπε, προκειμένου να ληφθεί νομίμως υπ' όψη και προκειμένου να αξιολογηθεί από την αναθέτουσα Αρχή, σχετικώς με τον υπολογισμό του ... να επισημανθεί αναλυτικώς (με αναφορά σε σχετικά στοιχεία) από τον διαγωνιζόμενο φορέα, το πρώτον, κατά την υποβολή της οικονομικής του προσφοράς.(Δ.Εφ.Αθ 354/2023, 2267/2022, 2187/2022, πρβλ. 65/2020 Δ.Εφ.Θεσ), κατ' αποδοχή του τέταρτου λόγου της προσφυγής.

16.Επειδή η προσφεύγουσα, με τον πέμπτο λόγο της προσφυγής, βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ισχυριζόμενη ότι αυτή ήταν απορριπτέα. Η προσφεύγουσα προβάλλει τα εξής: «Εσφαλμένα και ελλιπή στοιχεία του άρθρου 68 Ν. 3863/2010 της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «...» – Η εταιρεία αυτή ΠΑΡΕΛΕΙΨΕ να δηλώσει να δηλώσει το απαιτούμενο διοικητικό ... και τις νόμιμες υπέρ Δημοσίου και Τρίτων κρατήσεις στο ξεχωριστό απαιτούμενο κεφάλαιο των στοιχείων του άρθρου 68 Ν. 3863/2010 - Κατάφωρη παραβίαση των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης και της διάταξης του άρθρου 68 Ν. 3863/2010.».

17.Επειδή, ως προς τον πέμπτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα κάτωθι. Πρώτον, στο άρθρο 2.4.4 της Διακήρυξης ορίζεται, ότι: «...Απαράβατος όρος με ποινή αποκλεισμού, είναι η Οικονομική προσφορά να περιλαμβάνει βάσει του ν. 3863/2010, άρθρο 68 («...») 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 ... που θα απασχοληθούν στο ...
- 2) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.
- 3) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι ... (την οποία θα υποβάλλουν ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ στο σύστημα και θα προσκομίσουν σε αντίγραφο)
- 4) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των ... (Το εργατικό ... θα είναι σύμφωνα και με τις ώρες και το ... που έχουν δηλώσει οι υποψήφιοι ανάδοχοι. Το εργατικό ... 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 νόμιμες αποδοχές θα υπολογιστούν για ... με την κατάλληλη προϋπηρεσία ήτοι με 6 έως 9 έτη προϋπηρεσίας.
- 5) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά των αποδοχών.
- 6) Τα τετραγωνικά μέτρα ... ανά ..., όταν πρόκειται για ...
- 7) Το Εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους ..., όχι μικρότερο από 3% του τιμήματος.
- 8) Το ..., όχι μικρότερο από 6% του τιμήματος.
- 9) Το ... όχι μικρότερο από 2% του τιμήματος και
- 10) Τις νόμιμες, υπέρ Δημοσίου και τρίτων, κρατήσεις.

Η οικονομική προσφορά θα πρέπει να είναι σύμφωνη με το ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» που περιλαμβάνεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV της παρούσας διακήρυξης ... Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές

στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή.». Δεύτερον, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV της επίμαχης Διακήρυξης (σελ.72) ορίζονται τα εξής: «...* Οι υποψήφιοι σε ξεχωριστό πίνακα θα πρέπει να παρουσιάσουν πώς προκύπτει το ... προ Φ.Π.Α. (π.χ. ...). Βάσει του Ν. 3863/2010, άρθρο 68 («...») 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 ... που θα απασχοληθούν στο ...
- 2) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας.
- 3) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι ... (την οποία θα υποβάλλουν ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ στο σύστημα και θα προσκομίσουν σε αντίγραφο)
- 4) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των ... (Το εργατικό ... θα είναι σύμφωνα και με τις ώρες και το ... που έχουν δηλώσει οι υποψήφιοι ανάδοχοι. Το εργατικό ... θα πρέπει να υπολογισθεί στη βάση του συμβατικού ημερομισθίου που προβλέπεται από την οικεία Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), τις ανάλογες προσαυξήσεις τους
- 5) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά των αποδοχών.
- 6) Τα τετραγωνικά μέτρα ... ανά ..., όταν πρόκειται για ... 7) Το Εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους ... 8)
- 9) ...
- 10) Τις νόμιμες, υπέρ Δημοσίου και τρίτων, κρατήσεις.

ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ ΑΝΑΛΥΣΗ ΓΙΑ ΤΟΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟ ΤΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ... : οι διαγωνιζόμενοι θα αναλύουν ξεχωριστά πώς προκύπτει το ποσό των μηνιαίων αποδοχών αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές (...) καθώς και τις

αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές, ώστε να μπορεί να ελεγχθεί το ... της οικονομικής προσφοράς τους.)

Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην οικονομική προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι ... Το ... ως Αναθέτουσα Αρχή, ορίζει ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας (...) είναι αυτός που υποχρεούται να περιλάβει στην προσφορά του ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους, ... καθώς και εργολαβικού κέρδους – επί ποινή απορρίψεως - δεν μπορεί να συνυπολογίσει ποσοστό μηδαμινό. Σε κάθε περίπτωση που η Επιτροπή Διενέργειας/Επιτροπή Αξιολόγησης διαπιστώσει ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, οφείλει να καλέσει εγγράφως τον διαγωνιζόμενο να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς του, και αν κρίνει, εν όψει των υποβληθεισών εξηγήσεων και υπό τις συνθήκες της διενεργούμενης διαδικασίας, ότι οι εξηγήσεις αυτές είναι ανεπαρκείς, να την απορρίψει ως απαράδεκτη. (...) Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι ... Στην περίπτωση, όπου το καθεστώς των συλλογικών συμβάσεων εργασίας έχει μεταβληθεί, θα πρέπει να επισυναφθούν τα ισοδύναμα έγγραφα.

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες:

- α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα,
- β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και
- γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό του κάθε ... της σύμβασης της παρούσας διακήρυξης.
- δ) Διοικητικό ... < 3,0%, ... < 2,0% , ... < 6,0%.
- ε) Οποιαδήποτε απόκλιση από τους όρους της διακήρυξης όσον αφορά τα δικαιολογητικά, την τεχνική προσφορά ή την οικονομική προσφορά».

Εν προκειμένω, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε στον φάκελλο της οικονομικής της προσφοράς τα αρχεία pdf «4.1...» και «4.2...», στα οποία δήλωσε ρητά το εξής: «(στ) Στην προσφορά μας έχει υπολογιστεί εύλογο ποσοστό διοικητικού

κόστους ... (όχι μικρότερο από 3% του εργατικού κόστους), εύλογο ποσοστό εργολαβικού κέρδους (όχι μικρότερο από 2% του εργατικού κόστους), ... (όχι μικρότερο του 6% του εργατικού κόστους) καθώς και οι νόμιμες κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων.». Όμως, η παρεμβαίνουσα υπέβαλε τα στοιχεία του άρθρου 68 ν. 3863/2010, παραλείποντας να δηλώσει το απαιτούμενο διοικητικό ... και τις νόμιμες υπέρ Δημοσίου και Τρίτων κρατήσεις. Εν ολίγοις, η παρεμβαίνουσα δεν δήλωσε τα, επί ποινή αποκλεισμού, απαιτούμενα ποσά, σχετικά με τα υπό στοιχεία 7, 8, 9 και 10 της απαίτησης του άρθρου 2.4.4. της Διακήρυξης. Άρα, ο πέμπτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός. Παρέλκει δε, ως αλυσιτελής, η εξέταση των λοιπών λόγων της προσφυγής κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας.

18.Επειδή ο δέκατος λόγος της προσφυγής, ως προς τον οικονομικό φορέα «...», είναι απορριπτέος, ως απαράδεκτος. Τούτο, διότι η προσβαλλόμενη, κατά το μέρος που απορρίπτει την προσφορά της διαγωνιζόμενης αυτής, είναι επωφελής ως προς το διατακτικό της για την προσφεύγουσα και συνεπώς η πράξη απόρριψης μιας προσφοράς δεν μπορεί, υπό το πρίσμα αυτό, να προσβληθεί παραδεκτώς από άλλον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό, με αίτημα την αντικατάσταση των αιτιολογιών της απόρριψης ή την προσθήκη επιπλέον τοιούτων. Οι δε διαφορετικοί ή επιπλέον λόγοι απόρριψης προσφοράς μπορεί να προβληθούν από έτερο συνδιαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα μόνο σε περίπτωση, που η αρχική απόρριψη ακυρωθεί ή ανακληθεί και η αρχικώς απορριφθείσα προσφορά γίνει εκ των υστέρων αποδεκτή, οπότε ο έτερος συνδιαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας θα δικαιούται, είτε να ασκήσει και αυτός προδικαστική προσφυγή κατά της εκ των υστέρων αποδοχής της προσφοράς είτε να προσφύγει δικαστικώς κατά της ως άνω αποδοχής, προβάλλοντας νέες αιτιάσεις κατά της επίμαχης προσφοράς. Ως εκ τούτου, εν προκειμένω, δοθέντος ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αμφισβήτησε τον αποκλεισμό του δια προδικαστικής προσφυγής, οι ισχυρισμοί της υπό κρίση προσφυγής, περί απόρριψης της προσφοράς της «...» για έτερους, επιπροσθέτως των αναφερομένων στην προσβαλλόμενη, λόγων, προβάλλονται άνευ εννόμου συμφέροντος και τυγχάνουν απορριπτέοι, ως απαράδεκτοι (1606/2021 ΑΕΠΠ). Εν όψει των ανωτέρω, αυτός ο λόγος της προσφυγής τυγχάνει απορριπτέος.

Αριθμός Απόφασης: 206 /2025

19. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει η προδικαστική προσφυγή να γίνει εν μέρει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, καθ' ο μέρος έκανε δεκτή την προσφορά της παρεμβαίνουσας και κατακυρώθηκε σ' αυτήν το Τμήμα 1 και το Τμήμα 2 του διαγωνισμού.

20. Επειδή, κατόπιν της προηγούμενης σκέψης, πρέπει να επιστραφεί στην προσφεύγουσα το παράβολο, που κατέθεσε.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 12 Φεβρουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ