

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 20.04.2021 με την εξής σύνθεση:
Νικόλαος Σαββίδης Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Μέλη.

Για να εξετάσει : α) την από 12.03.2021 Προδικαστική Προσφυγή με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
(ΑΕΠΠ) 544/16.03.2021 της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «...», με δ.τ.
«...», νομίμως εκπροσωπούμενης και β) την από 16.03.2021 Προδικαστική
Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών
Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 565/17.03.2021 της εταιρίας με την επωνυμία «...»,
νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά του ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟΥ ...και της με αριθ. ...πράξης του
Πρυτανικού Συμβουλίου περί εγκρίσεως του με αριθ. πρωτ. ...Γ' Πρακτικού της
επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού περί αξιολόγησης των οικονομικών
προσφορών στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος με την υπ'αριθ. ... Διακήρυξη
διαγωνισμού.

Της παρεμβαίνουσας επί αμφοτέρων των Προσφυγών εταιρίας με
την επωνυμία «...»

Της παρεμβαίνουσας επί αμφοτέρων των Προσφυγών εταιρίας με
την επωνυμία «...», με δ.τ. «...», μέλος της προσφέρουσας Ένωσης Εταιριών με
την επωνυμία «...-...»

Της παρεμβαίνουσας επί της με ΓΑΚ 544/21 Προσφυγής εταιρίας με
την επωνυμία «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την με ΓΑΚ 544/2021 Προδικαστική Προσφυγή, η πρώτη προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν έγιναν αποδεκτές οι οικονομικές προσφορές της εταιρείας «...» για το τμήμα 2 του διαγωνισμού, της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «...-...» για τα τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού, της εταιρείας «...» για τα τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού και της εταιρείας «...για τα τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού και ως εκ τούτου η κατακύρωση του τμήματος 1 στην ένωση εταιριών με την επωνυμία «...-...» και του τμήματος 2 στην εταιρία «...».

2. Επειδή, με την με ΓΑΚ 565/2021 Προδικαστική Προσφυγή, η δεύτερη προσφεύγουσα επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «...-...» για τα τμήματα 1 και 2 της σύμβασης και επίσης κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά της εταιρίας με «...» για το τμήμα 2 της σύμβασης, και ως εκ τούτου η μεν πρώτη αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για το Τμήμα 1 και η δε δεύτερη αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος για το Τμήμα 2 της σύμβασης.

3. Επειδή, η παρεμβαίνουσα «...» επιδιώκει με την Παρέμβασή της να απορριφθούν αμφότερες οι με ΓΑΚ 544/2021 και ΓΑΚ 565/2021 Προσφυγές κατά το μέρος που βάλλουν κατά της αποδοχής της προσφοράς της και της ανακήρυξής της ως προσωρινής αναδόχου για το τμήμα 2 και ως εκ τούτου να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης απόφασης.

4. Επειδή, η παρεμβαίνουσα «...», με δ.τ. «...», μέλος της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «...-...», επιδιώκει με την Παρέμβασή της να απορριφθούν αμφότερες οι με ΓΑΚ 544/2021 και ΓΑΚ 565/2021 Προσφυγές κατά το μέρος που βάλλουν κατά της αποδοχής της προσφοράς της ως άνω

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

ένωσης για τα Τμήματα 1 και 2 και της ανακήρυξής της ως προσωρινής αναδόχου για το τμήμα 1 και ως εκ τούτου να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης απόφασης.

5. Επειδή, η παρεμβαίνουσα «...» επιδιώκει με την Παρέμβασή της να απορριφθεί η με ΓΑΚ 544/2021 Προσφυγή κατά το μέρος που βάλλει κατά της αποδοχής της προσφοράς της για τα τμήματα 1 και 2, ως εκ τούτου να διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης απόφασης.

6. Επειδή, το Πανεπιστήμιο Δυτική Αττικής προκήρυξε με την υπ' αριθ. 19838/17.04.2019 Διακήρυξη ηλεκτρονικό, διεθνή, ανοικτό διαγωνισμό, με αντικείμενο την ανάδειξη αναδόχου και τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας κτηρίων και χώρων του Πανεπιστημίου Δυτικής Αττικής, εκτιμώμενης συνολικής αξίας 2.129.032,26 Ευρώ (1^ο τμήμα 1.086.012,49 ευρώ και 2^ο τμήμα 1.043.019,77 ευρώ), χωρίς ΦΠΑ και με κριτήριο ανάθεσης αυτό της χαμηλότερης τιμής. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 03.03.2021. Στο Διαγωνισμό υπέβαλαν προσφορά τέσσερις (4) διαγωνιζόμενοι για το 1^ο τμήμα, ήτοι η πρώτη προσφεύγουσα «...», η δεύτερη προσφεύγουσα «...», η ένωση εταιριών με την επωνυμία «...-...» και η εταιρία «...και πέντε (5) διαγωνιζόμενοι για το 2^ο τμήμα, ήτοι η πρώτη προσφεύγουσα «...», η δεύτερη προσφεύγουσα «...», η εταιρία «...», η ένωση εταιριών με την επωνυμία «...-...» και η εταιρία «...». Κατόπιν αποσφράγισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων που συμμετείχαν σ' αυτό το στάδιο του διαγωνισμού, με το υπ' αριθμ. ...Πρακτικό της η Επιτροπή εισηγήθηκε την ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου για το 1^ο τμήμα της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «...-...» και για το 2^ο τμήμα της εταιρίας «...». Ενόψει των ανωτέρω, με την προσβαλλόμενη με αριθ. ...απόφαση του Πρυτανικού Συμβουλίου εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό και ως εκ τούτου αποφασίστηκε η αποδοχή των προσφορών όλων των εταιριών, εκ των οποίων αναδείχθηκε προσωρινή

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

ανάδοχος για το 1^ο τμήμα της σύμβασης η ένωση εταιριών με την επωνυμία «...-...» και για το 2^ο τμήμα της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «...».

7. Επειδή, για την άσκηση αμφοτέρων των Προσφυγών έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρο 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016, το νόμιμο παράβολο, ήτοι για την με ΓΑΚ 544/2021 Προσφυγή, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 10.645,17 ευρώ, και για την με ΓΑΚ 565/2021 Προσφυγή ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 10.645,17 ευρώ.

8. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 2.129.032,26 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκούνται αμφότερες οι Προδικαστικές Προσφυγές ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

9. Επειδή, η με ΓΑΚ 544/2021 Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 03.03.2021, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η υπόψη Προσφυγή ασκήθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 12.03.2021, ήτοι εντός της δεκαήμερης προθεσμίας του νόμου. Ομοίως εμπροθέσμως έχει ασκηθεί και η με ΓΑΚ 1540/2020 Προσφυγή καθότι η προθεσμία ασκήσεως αυτής έληγε στις 14.03.21, συμπίπτουσα όμως με μη εργάσιμη ημέρα Κυριακή, έληγε στις 15.03.21, συμπίπτουσα όμως με αργία (Καθαρά Δευτέρα), έληγε στις 16.03.21, οπότε και ασκήθηκε αυτή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

10. Επειδή, αμφότερες οι προσφεύγουσες με έννομο συμφέρον βάλλουν κατά των προσφορών των συνδιαγωνιζομένων τους επιδιώκοντας την απόρριψη αυτών και την ανάδειξη των ιδίων ως προσωρινών αναδόχων του εκάστοτε Τμήματος για το οποίο υπέβαλαν προσφορά.

11. Επειδή, η πρώτη προσφεύγουσα με τον μοναδικό λόγο προσφυγής της ισχυρίζεται ότι παρανόμως έγιναν αποδεκτές οι οικονομικές προσφορές όλων των συνδιαγωνιζομένων εταιρειών, ήτοι της εταιρείας «...» για το Τμήμα 2 του διαγωνισμού, της ένωσης «...-...» για τα Τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού, της εταιρείας «...» για τα Τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού και της εταιρείας «...» για τα Τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού διότι είναι συντεταγμένες κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, ειδικότερα δε διότι δεν έχουν υπολογίσει την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%, η οποία απαιτείται να υπολογίζεται ρητά ως κράτηση στο άρθρο «5.1.2 ΤΡΟΠΟΣ ΠΛΗΡΩΜΗΣ» και στο άρθρο 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» της υπό κρίση διακήρυξης, σε αντίθεση με την προσφορά της ίδιας της προσφεύγουσας, όπου η εν λόγω κράτηση έχει συνυπολογιστεί. Κατά την προσφεύγουσα, το ζήτημα του υποχρεωτικού υπολογισμού στην οικονομική προσφορά των εταιρειών που συμμετέχουν σε αντίστοιχους διαγωνισμούς καθαριότητας, της συγκεκριμένης κράτησης, έχει αποτελέσει αντικείμενο δικαστικής κρίσης, με τα Δικαστήρια (ad hoc ΔΕφΑΘ 1063/2020, 126/2019, 25/2019, 265/2016) να αποφαινόμενοι ότι είναι παράνομη, και άρα απορριπτή, προσφορά που δεν έχει υπολογίσει την εν λόγω κράτηση. Τα αυτά ισχύουν, κατά την προσφεύγουσα, και στον επίμαχο διαγωνισμό, όπου η Διακήρυξη αναμφισβήτητα και ρητά προβλέπει ότι τον ανάδοχο βαρύνουν και κάθε επιβάρυνση, κάθε κράτηση εκτός του ΦΠΑ και μάλιστα η Διακήρυξη απαριθμεί σωρευτικά και περιοριστικά ποιες κρατήσεις και επιβαρύνσεις βαρύνουν την οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων, στις οποίες στην περ. ε) αναμφισβήτητα περιλαμβάνεται η παρακράτηση φόρου 8%.

12. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με το από 29.03.2021 έγγραφό της απέστειλε τις απόψεις της επί της υπόψη Προσφυγής όπου υποστηρίζει ότι έχοντας λάβει πλήρως υπόψη της τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.4 της Διακήρυξης με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», στο άρθρο 2.4.6 παρ. 1 περ. α' της Διακήρυξης με τίτλο «Λόγοι απόρριψης προσφορών», καθώς και

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

στο άρθρο 5.1.2. της Διακήρυξης με τίτλο «ΤΡΟΠΟΣ ΠΛΗΡΩΜΗΣ» και ταυτόχρονα συμμορφούμενη πλήρως με την προσφάτως διαμορφωθείσα νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων (ΔΕΦΑ 1063/2020, ΔΕΦΑ 373/2019, 165/2019, 126/2019 και 25/2019, ΔΕΦΘΕΣΣ 27/2020, 17/2020, 26/2019 ΔΕΦΠΑΤΡ 52/2020), και κυρίως την υπ' αριθ. 1268/2020 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, έκανε δεκτές τις οικονομικές προσφορές όλων των συμμετεχουσών στον εν λόγω Διαγωνισμό εταιρειών. Ειδικότερα, όσον αφορά την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%, και δη σε σχέση με την υποχρεωτική συμπερίληψη στην οικονομική προσφορά των συμμετεχουσών εταιρειών της εν λόγω παρακράτησης, η αναθέτουσα αρχή επισημαίνει ότι με βάση την πιο πρόσφατη υπ' αριθ. 1268/2020 αμετάκλητη απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, έγιναν δεκτά τα ακόλουθα: *«η παρακράτηση φόρου δεν αποτελεί κράτηση υπέρ του Δημοσίου, ούτε εμπίπτει στην έννοια της επιβάρυνσης της αξίας της υπηρεσίας που παρέχεται από τον ανάδοχο δημόσιας σύμβασης. Τούτο διότι η προείσπραξη του φόρου εισοδήματος, που αφαιρείται από την αξία της πληρωμής του αναδόχου, έχει προσωρινό χαρακτήρα, αφού η τελική απόδοση ή μη του παρακρατηθέντος ποσού στο Δημόσιο εξαρτάται από το ύψος της φορολογικής υποχρέωσης του αναδόχου, ανάλογα με τα ετήσια κέρδη ή το καθαρό εισόδημα που αυτός δηλώνει, σε σχέση με τα ποσά φόρου που έχουν παρακρατηθεί. Εξάλλου, όπως έχει κριθεί (ΕΣ Ολομ.807/1997, ΕΣ Τμήμα Ι 460/2016 κ.α.), η ενεργούμενη παρακράτηση για τον προκαταβαλλόμενο φόρο εισοδήματος, μολονότι αποδίδεται στο Δημόσιο, αποτελεί στοιχείο του ενεργητικού της περιουσίας του φορολογουμένου, ο οποίος και δικαιούται, τηρώντας τη νόμιμη διαδικασία, να τον αναζητήσει στις περιπτώσεις που δεν οφείλεται. Επομένως, ο φόρος εισοδήματος που παρακρατείται κατά την έκδοση της εντολής πληρωμής του αναδόχου δεν απομειώνει το συμβατικό αντάλλαγμα, ώστε να συνιστά στοιχείο που επιβαρύνει το κόστος εκτέλεσης της δημόσιας σύμβασης. Η παραδοχή της αντίθετης άποψης, κατά την οποία η παρακράτηση φόρου εντάσσεται στις επιβαρύνσεις του αναδόχου δημόσιας σύμβασης, που πρέπει να υπολογίζονται στη διαμόρφωση της τιμής της οικονομικής προσφοράς του, προσαιξάνει το*

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

συμβατικό αντάλλαγμα της υπηρεσίας, στην παροχή της οποίας αποσκοπεί ο διαγωνισμός και καταλήγει σε αντίστοιχη επιβάρυνση της αναθέτουσας αρχής, καθώς, με τον τρόπο αυτό, αυξάνεται ο προϋπολογισμός της σύμβασης και δυσχεραίνεται η εξεύρεση των απαραίτητων οικονομικών πόρων για την προκήρυξη του διαγωνισμού. Ενόψει αυτών, κατά την ίδια άποψη, εφόσον δεν υπάρχει ρητή και σαφής πρόβλεψη στη διακήρυξη του κρίσιμου διαγωνισμού ότι οι οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων οφείλουν, επί ποινή απαραδέκτου, να εμπεριέχουν το ως άνω ποσοστό φόρου εισοδήματος, που παρακρατείται κατά την πληρωμή του αναδόχου, δε συντρέχει λόγος αποκλεισμού του διαγωνιζόμενου, ο οποίος δεν συμπεριέλαβε την παρακράτηση φόρου στην τιμή της οικονομικής προσφοράς του και μη νομίμως έγινε δεκτή, ως προς την αιτούσα, η αιτίαση της προδικαστικής προσφυγής με την προσβαλλόμενη απόφαση της Α.Ε.Π.Π.». Ακολουθώντας την νομολογία αυτή η αναθέτουσα αρχή έκανε αποδεκτές τις οικονομικές προσφορές όλων των συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών.

13. Επειδή, επί της ως άνω Προσφυγής παρεμβαίνει η εταιρεία «...» με την από 23.03.21 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η με ΓΑΚ 544/2021 Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 16.03.20201 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Ομοίως παρεμβαίνει η εταιρεία «...», μέλος της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «...-...», με την από 24.03.21 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η με ΓΑΚ 544/2021 Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 16.03.20201, οπότε η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Τέλος, επί της υπόψη Προσφυγής παρεμβαίνει η εταιρία «...», με την από 26.03.21 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017,

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 16.03.2021 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Όλες οι παρεμβαίνουσες έχουν προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβουν, ζητώντας την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που κρίθηκαν αποδεκτές οι οικονομικές προσφορές τους στον υπόψη διαγωνισμό, αντικρούοντας ως αβάσιμους τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας περί υποχρεωτικής συμπερίληψης της παρακράτησης 8% σε αυτές.

14. Επειδή, στο άρθρο 95 του ν.4412/2016 με τίτλο «Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζεται ότι: «1. Η οικονομική προσφορά (προσφερόμενη τιμή) δίδεται σε ευρώ. 2... 3.... 4.... 5. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, ισχύουν επιπλέον τα ακόλουθα: α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται ανά μονάδα, όπως καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για παράδοση του υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας.....».

15. Επειδή, στα άρθρα 61 και 64 του ν. 4172/2013 ορίζεται ότι: «Άρθρο 61 Υπόχρεοι σε παρακράτηση Κάθε νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα ή φυσικό πρόσωπο που ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, οι φορείς γενικής κυβέρνησης ή κάθε φορολογούμενος που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, αλλά δραστηριοποιείται μέσω μόνιμης εγκατάστασης στην Ελλάδα, και προβαίνει σε πληρωμές [...] υποχρεούνται σε παρακράτηση φόρου όπως ορίζεται στο άρθρο 64. [...] Άρθρο 64 Συντελεστές παρακράτησης φόρου» [...]2. Οι φορείς γενικής κυβέρνησης, εκτός από τις κεφαλαιουχικές εταιρείες, κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή υπηρεσιών από φυσικά ή νομικά πρόσωπα, υποχρεούνται, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας αυτών, να παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται στο καθαρό

ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως: [...] γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών [...]

16. Επειδή, στο άρθρο 24 του ν. 2198/1994 ορίζεται ότι: «1. Η περίπτωση στ' της παραγράφου 1 του άρθρου 37α του ν.δ. 3323/1955 αντικαθίσταται ως ακολούθως: «στ. Δημόσιες υπηρεσίες, [...] και νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου γενικά, κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή παροχής υπηρεσιών από επιχειρήσεις, υποχρεούνται όπως, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας αυτών, παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως: [...]και γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών [...] ».

17. Επειδή, με τους όρους της υπόψη Διακήρυξης, προβλέπονται τα εξής : Στο άρθρο 5.1. «ΤΡΟΠΟΣ ΠΛΗΡΩΜΗΣ» ορίζεται ότι : «5.1.2. Τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: α) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης Υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει). β) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016. γ) Κράτηση ύψους 0,06% υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), η οποία υπολογίζεται επί της συνολικής αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων και ανεξαρτήτως ποσού και πηγής προέλευσης, σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 350 του ν. 4412/2016. δ) Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον

αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

ε) Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού. στ) Ο Ανάδοχος επιβαρύνεται με κάθε νόμιμη ασφαλιστική εισφορά και κράτηση υπέρ νομικών προσώπων ή άλλων Οργανισμών η οποία κατά νόμο βαρύνει τον Ανάδοχο. Απαιτήσεις του Αναδόχου για οιαδήποτε πληρωμή, δεν θα γίνονται δεκτές άνευ της εκ μέρους του καταθέσεως των αντίστοιχων παραστατικών στοιχείων και εγγράφων (τιμολόγια, αποδείξεις, πιστοποιητικά κ.λπ.) που αφορούν στην εξόφληση των φόρων, ασφαλιστικών εισφορών και λοιπών δαπανών που τον βαρύνουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες νομοθετικές και κανονιστικές διατάξεις. ζ) Κάθε άλλη νόμιμη κράτηση που τυχόν θεσμοθετηθεί κατά τη διάρκεια της υπογραφείσας σύμβασης με τον ανάδοχο» Ακόμη, στο άρθρο 2.4.4. «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζονται τα εξής : «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης βάσει της τιμής. Α. Τιμές Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ. Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του προσφέροντα. Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Η οικονομική προσφορά του συμμετέχοντος θα πρέπει να έχει συνταχθεί με τέτοιο τρόπο ώστε: α. Η

προσφερόμενη τιμή πρέπει να προκύπτει με σαφήνεια από την οικονομική προσφορά, η οποία θα πρέπει να είναι διαμορφωμένη σύμφωνα με όσα ζητούνται από την παρούσα διακήρυξη. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. β. Οι τιμές πρέπει να περιλαμβάνουν το σύνολο των επιβαρύνσεων, εκτός από τον Φ.Π.Α. (αποδοχές εργαζομένων, ασφαλιστικές εισφορές, διοικητικό κόστος, κρατήσεις, αναλώσιμα υλικά και εργολαβικό κέρδος) και κάθε είδους άλλη δαπάνη (έξοδα μεταφοράς, έξοδα τοποθέτησης, κόστος ασφάλισης, χρηματοοικονομικά έξοδα κ.λπ.) που βαρύνουν τον ανάδοχο και θα πρέπει να έχουν συνυπολογισθεί στην προσφορά» Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV - Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς ορίζονται τα εξής : «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). 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 (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 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 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 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» Τέλος, στο

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V - Σχέδιο Σύμβασης ορίζονται τα εξής : «Άρθρο 2 - Όροι παροχής υπηρεσιών καθαριότητας Σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων της διακήρυξης. Άρθρο 3 - Υποχρεώσεις συμβαλλομένων Α. Υποχρεώσεις Αναδόχου 1) Ο Ανάδοχος υποχρεούται για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. 2) Ο Ανάδοχος υποχρεούται να αμείβει το προσωπικό καθαριότητας, σύμφωνα με την προσφορά του, την τυχόν υπογραφείσα Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.) εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών καθαριότητας όλης της χώρας και τις κείμενες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. 3) Ο Ανάδοχος υποχρεούται να έχει ασφαλισμένο στο ΙΚΑ ή σε κάθε άλλο κατά το νόμο αρμόδιο ασφαλιστικό Οργανισμό, το προσωπικό που χρησιμοποιείται από αυτόν για την εκτέλεση του έργου της παρούσας σύμβασης. 4) Όλες οι υποχρεώσεις και οικονομικές επιβαρύνσεις που προκύπτουν από αυτή την ασφάλιση καθώς και κάθε εισφορά υπέρ του Οργανισμού και ταμείων κυρίας ή επικουρικής ασφάλισης και για κρατήσεις υπέρ τρίτου και λοιπές εν γένει επιβαρύνσεις φόρους τελ. Χαρτοσήμου κ.λπ., βαρύνουν αποκλειστικά τον ανάδοχο ως εργοδότη του κάθε φύσης προσωπικού που χρησιμοποιείται από αυτόν».

18. 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 (Ολ ΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα αρχή θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης αυτοδεσμεύεται και είναι

υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις, η δε παράβαση των όρων αυτής οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς.

19. 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). 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).

20. 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

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

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, 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).

21. Επειδή, σύμφωνα με τις ως άνω διατάξεις του ν.4172/2013, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας των προσφερόμενων υπηρεσιών να παρακρατεί φόρο εισοδήματος 8%. Σχετικώς, στην παράγραφο 5.1.2 της διακήρυξης προβλέπεται ότι με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού. Περαιτέρω, από τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.4.4. της διακήρυξης σε σχέση με το περιεχόμενο του φακέλου οικονομικής προσφοράς σε συνδυασμό με τα οριζόμενα στο Παράρτημα IV για το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς και στο Παράρτημα VI για τις υποχρεώσεις του αναδόχου δεν απορρέει η υποχρέωση των διαγωνιζομένων να αναφέρονται ή/και να συνυπολογίζουν στην οικονομική τους προσφορά το ποσό της παρακράτησης φόρου 8%, το οποίο, επιβάλλεται κατά την κείμενη νομοθεσία με κάθε την πληρωμή. Με άλλα λόγια, οι όροι της επίμαχης Διακήρυξης απλώς επαναλαμβάνουν ότι κατά την πληρωμή παρακρατείται φόρος 8% και δεν επιβάλλουν ρητώς στους διαγωνιζόμενους να συμπεριλάβουν στην προσφερόμενη τιμή της οικονομικής τους προσφοράς την εν λόγω παρακράτηση, παρά μόνο αναφέρονται στις νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις υπέρ τρίτων, οι οποίες πρέπει να συνυπολογίζονται σε αυτήν.

22. Επειδή, περαιτέρω, μολονότι κατά την νομολογία έχει αρχικά κριθεί ότι, η υποχρέωση συνυπολογισμού της παρακράτησης φόρου 8% «αποσκοπεί στη διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

αντικειμενικότητας στην ανάθεση της προμήθειας και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σύμφωνα με τη διακήρυξη σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης» (ΣτΕ 563/2008, σκ.4, ΕΑ ΣτΕ 446/2009, 840/2008, 482/2006, πρβλ. ΣτΕ 3938/1999, Ε.Α. ΣτΕ 800, 256/2004, ΔΕφΑθ 126/2019, 265/2016), στη συνέχεια, με την απόφαση 1268/2020 του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών κρίθηκε ότι η παρακράτηση φόρου δεν αποτελεί κράτηση υπέρ του Δημοσίου, ούτε εμπίπτει στην έννοια της επιβάρυνσης της αξίας της υπηρεσίας που παρέχεται από τον ανάδοχο δημόσιας σύμβασης και τούτο διότι η προείσπραξη του φόρου εισοδήματος, που αφαιρείται από την αξία της πληρωμής του αναδόχου, έχει προσωρινό χαρακτήρα, αφού η τελική απόδοση ή μη του παρακρατηθέντος ποσού στο Δημόσιο εξαρτάται από το ύψος της φορολογικής υποχρέωσης του αναδόχου, ανάλογα με τα ετήσια κέρδη ή το καθαρό εισόδημα που αυτός δηλώνει, σε σχέση με τα ποσά φόρου που έχουν παρακρατηθεί. Επαναλαμβάνοντας δε την πάγια νομολογία ότι η παρακράτηση φόρου αποτελεί στοιχείο του ενεργητικού της περιουσίας του φορολογουμένου, το Διοικητικό Εφετείο Αθηνών έκρινε ότι ο φόρος εισοδήματος που παρακρατείται κατά την έκδοση της εντολής πληρωμής του αναδόχου δεν απομειώνει το συμβατικό αντάλλαγμα, ώστε να συνιστά στοιχείο που επιβαρύνει το κόστος εκτέλεσης της δημόσιας σύμβασης και ότι η «παραδοχή της αντίθετης άποψης, κατά την οποία η παρακράτηση φόρου εντάσσεται στις επιβαρύνσεις του αναδόχου δημόσιας σύμβασης, που πρέπει να υπολογίζονται στη διαμόρφωση της τιμής της οικονομικής προσφοράς του, προσαυξάνει το συμβατικό αντάλλαγμα της υπηρεσίας, στην παροχή της οποίας αποσκοπεί ο διαγωνισμός και καταλήγει σε αντίστοιχη επιβάρυνση της αναθέτουσας αρχής, καθώς, με τον τρόπο αυτό, αυξάνεται ο προϋπολογισμός της σύμβασης και δυσχεραίνεται η εξεύρεση των απαραίτητων οικονομικών πόρων για την προκήρυξη του διαγωνισμού».

23. Επειδή, επομένως, δεν υπάρχει ρητή και σαφής πρόβλεψη στη διακήρυξη του κρίσιμου διαγωνισμού ότι οι οικονομικές προσφορές των

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

συμμετεχόντων οφείλουν, επί ποινή απαραδέκτου, να εμπεριέχουν το ως άνω ποσοστό φόρου εισοδήματος, που παρακρατείται κατά την πληρωμή του αναδόχου, ούτε άλλωστε, η παρακράτηση φόρου 8% έχει συμπεριληφθεί σε ξεχωριστό πεδίο του υποδείγματος οικονομικής προσφοράς της οικείας διακήρυξης, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού του διαγωνιζόμενου, ο οποίος δεν συμπεριέλαβε την παρακράτηση φόρου στην τιμή της οικονομικής προσφοράς του, δοθέντος ότι, ως έχει σχετικώς κριθεί, τούτη δεν συνιστά κράτηση υπέρ δημοσίου/τρίτων (ΔΕΦΑΘ 1268/2020, σκέψη 6, ΑΕΠΠ 334/21, 597/21). Ενόψει των ανωτέρω, ορθώς η αναθέτουσα αρχή έκανε δεκτές τις οικονομικές προσφορές των ως άνω συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών, ακόμη κι αν από αυτές προκύπτει ότι δεν συνυπολογίστηκε η παρακράτηση φόρου 8%, απορριπτόμενου του μοναδικού λόγου προσφυγής και γενομένων δεκτών των περί του αντιθέτου ισχυρισμών των παρεμβαινουσών εταιρειών.

24. Επειδή, με την με ΓΑΚ 565 Προσφυγή της, η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής : Πρώτον, ισχυρίζεται ότι οι συνδιαγωνιζόμενοι οικονομικοί φορείς «...» δεν έχουν συνυπολογίσει στις οικονομικές προσφορές τους εύλογο ποσό εργολαβικού κέρδους. Ειδικότερα, όσον αφορά στην ένωση εταιριών «...», προσωρινή ανάδοχο του Τμήματος 1 της σύμβασης, το εργολαβικό της κέρδος ανέρχεται στο ποσό των 3.016,08 ευρώ, το οποίο δεν δύναται να λογιστεί ως εύλογο και θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σύμβασης καθόσον είναι υπερβολικά χαμηλό, ομοίως δε και όσον αφορά στην εταιρεία «...», προσωρινή ανάδοχο του Τμήματος 2 της σύμβασης, της οποίας το εργολαβικό κέρδος ανέρχεται στο ποσό των 2.500 ευρώ, και επίσης δεν δύναται να λογιστεί ως εύλογο και θέτει σε κίνδυνο την εκτέλεση της σύμβασης, καθόσον είναι υπερβολικά χαμηλό. Περαιτέρω, ειδικά σε σχέση με την εταιρεία «...», η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι δεν έχει συνυπολογίσει στην οικονομική της προσφορά εύλογο διοικητικό κόστος. Ειδικότερα, κατά την προσφεύγουσα, η εν λόγω εταιρεία έχει συνυπολογίσει ως διοικητικό κόστος το ποσό των 700 ευρώ, όμως, εάν συνυπολογίσει κανείς για το κόστος δημοσίευσης διακήρυξης ποσό 267,48 ευρώ, για το κόστος έκδοσης

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

εγγυητικής συμμετοχής και καλής εκτέλεσης ποσό 521,51 ευρώ και 30,00 ευρώ αντίστοιχα, για το κόστος του απαιτούμενου ασφαλιστηρίου συμβολαίου αστικής ευθύνης ποσό 639,09 ευρώ και για κόστος ιατρού εργασίας και τεχνικού ασφαλείας ποσό 467,20 ευρώ, το εύλογο διοικητικό κόστος για την συγκεκριμένη σύμβαση ανέρχεται στο ποσό των 1.922,28 ευρώ, το οποίο υπολείπεται κατά πολύ του διοικητικού κόστους ποσού 700,00 ευρώ που υπολόγισε με την προσφορά της. Δεύτερον, ισχυρίζεται ότι όσον αφορά στην προσφορά της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «...» για τα Τμήματα 1 και 2 της σύμβασης και την προσφορά της εταιρείας «...» για το Τμήμα 2 της σύμβασης δεν έχει συνυπολογιστεί η ρητά και υποχρεωτικά απαιτούμενη ασφαλιστική κράτηση ΙΚΑ περί εισφοράς παιδικών κατασκηνώσεων (άρθρο 89 περ. Γ' του ν. 3996/2011), παραβιάζοντας ως εκ τούτου τις απαιτήσεις τις εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, ακόμη κι αν είναι βέβαιο ότι οποτεδήποτε κι αν συναφθεί η σύμβαση θα απασχοληθούν εργαζόμενοι κατά τον μήνα Αύγουστο. Τρίτον, ισχυρίζεται ότι στην οικονομική προσφορά της η ένωση εταιριών ...» έχει προβεί σε εσφαλμένο υπολογισμό ασφαλιστικών εισφορών των εργαζομένων. Ειδικότερα, σύμφωνα με το ισχύον νομικό καθεστώς κατά το χρονικό διάστημα που αφορούσε ο διαγωνισμός (ήτοι από 01/07/2019 έως 30/06/2021), οι εργοδοτικές εισφορές για τους καθαριστές – καθαρίστριες, μερικής απασχόλησης, ανέρχονται σε ποσοστό 24,81% επί των μικτών αποδοχών τους. Στο ποσοστό αυτό προστίθεται και η επιπλέον εργοδοτική εισφορά βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελματιών, ώστε οι ασφαλιστικές εισφορές να διαμορφώνονται σε 26,96% επί των μικτών αποδοχών τους. Λαμβανομένων υπόψη των ως άνω, συνάγεται ότι δεν είναι καταρχήν νόμιμη η προσφορά συμμετέχοντος, όταν προκύπτει ότι το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών που δηλώνει ότι έλαβε υπόψη του για τους καθαριστές - καθαρίστριες απασχόλησης άνω των 30 ωρών εβδομαδιαίως, υπολείπεται του 26,96% επί των μικτών αποδοχών τους. Ωστόσο, κατά την προσφεύγουσα, η προσωρινή ανάδοχος στην οικονομική της προσφορά υπολόγισε και δήλωσε εσφαλμένα το ύψος των εργοδοτικών εισφορών που απαιτούνται για το έργο, καθώς ναι μεν φαίνεται να αναφέρει για τον υπολογισμό το υψηλότερο ποσοστό

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

27,21 % ως ποσοστό εργοδοτικών εισφορών (το οποίο παρόλο που δεν είναι το νόμιμο ποσοστό φαίνεται να συμπεριλαμβάνει και το ποσοστό για τα βαρέα και ανθυγιεινά), στην πραγματικότητα όμως δεν έχει συνυπολογίσει το παραπάνω αυτό ποσοστό. Αυτό προκύπτει ευθέως από την επισκόπηση του πίνακα υπ' αριθ. Π1 - «Ανάλυση κόστους καθαριστών 7,5 ωρών Δ-ΠΑ» της οικονομικής της προσφοράς και απλούς μαθηματικούς υπολογισμούς. Ειδικότερα: - Για το Τμήμα 1 του έργου, η προσωρινή ανάδοχος δηλώνει στον εν λόγω πίνακα ότι το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών ανέρχεται σε 27,21%, ενώ στον ίδιο πίνακα παρακάτω, υπολογίζει το συνολικό ποσό των εργοδοτικών εισφορών σε 176.002,69 €, το οποίο, ωστόσο αν διαιρεθεί με το ποσό των 689.953,58 €, που αποτελεί το σύνολο των αποδοχών των εργαζομένων ανέρχεται σε 25,51 % Περαιτέρω, το ποσό των 689.953,58 €, ήτοι το σύνολο αποδοχών που δηλώνει η προσωρινή ανάδοχος αν πολλαπλασιαστεί με το δηλωθέν από την ίδια ποσοστό 27,21% ανέρχεται σε 187.736,37€. Συνεπώς, η προσωρινή ανάδοχος παρανόμως υπολογίζει και αναφέρει στην οικονομική της προσφορά ποσό 11.733,68 € ($187.736,37 - 176.002,69 = 11.733,68$) λιγότερα από τα δηλωθέντα από την ίδια στον ως άνω πίνακα ως νόμιμα - Για το Τμήμα 2 του έργου, δηλώνει στον εν λόγω πίνακα ότι το ποσοστό των εργοδοτικών εισφορών ανέρχεται σε 27,21% ενώ στον ίδιο πίνακα παρακάτω το υπολογίζει στο ποσό των 167.202,56€, το οποίο αν διαιρεθεί με το ποσό των 655.455,90 € που αποτελεί το σύνολο των αποδοχών = 25,51 %. Περαιτέρω, το ποσό των 655.455,90 €, ήτοι το σύνολο αποδοχών αν πολλαπλασιαστεί με το δηλωθέν από την ίδια εταιρία ποσοστό των 27,21% = 178.349,55€. Συνεπώς, η προσωρινή ανάδοχος παρανόμως υπολογίζει και αναφέρει στην οικονομική της προσφορά ποσό 11.146,99 € ($178.349,55 - 167.202,56 = 11.146,99$) λιγότερα από τα δηλωθέντα από την ίδια εταιρία στον ως άνω πίνακα ως νόμιμα. Συμπερασματικά, κατά την δεύτερη προσφεύγουσα, η ένωση εταιρειών «...» δήλωσε για το Τμήμα 1 του έργου το συνολικό ποσό των 205.003,80€ (ποσοστό 25,23% επί των πάσης φύσεως αποδοχών 812.460,00€) και για το Τμήμα 2 του έργου το συνολικό ποσό των 196.203,66€ (ποσοστό 25,22% επί των πάσης φύσεως αποδοχών 777.960,34€). Για να είναι, ωστόσο, σύμφωνη η

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

προσφορά της με την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, θα έπρεπε το ύψος των εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών, να έχει υπολογιστεί στα ως εξής: Για το Τμήμα 1 του έργου στο συνολικό ποσό των 219.039,22€ (ποσοστό 26,96% επί των πάσης φύσεως αποδοχών 812.460,00€). - Για το Τμήμα 2 του έργου στο συνολικό ποσό των 209.738,11€ (ποσοστό 26,96% επί των πάσης φύσεως αποδοχών 777.960,34€). Επομένως, η Ένωση εταιρειών «...-...», υπολόγισε και δήλωσε εσφαλμένα το ύψος των εργοδοτικών ασφαλιστικών που απαιτούνται για το έργο, με βάση ποσοστό το οποίο υπολείπεται του ορθού ποσοστού 26,96%, καθώς δεν περιλαμβάνει βαρέα και ανθυγιεινά που απαιτούνται για καθαριστές πλήρους απασχόλησης (απασχόληση άνω των 30 ωρών εβδομαδιαίως). Δεδομένων των ως άνω, κατά τους ισχυρισμούς της δεύτερης προσφεύγουσας, καθίσταται εμφανές ότι το υπολογισμένο και δηλωμένο εργατικό κόστος της ένωσης εταιρειών «...-...» υπολείπεται κατά 14.035,42€ για το Τμήμα 1 και 13.534,45€ για το Τμήμα 2 του ελάχιστου νόμιμου, ήτοι η προσφορά της υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού και ασφαλιστικού κόστους συνολικά κατά 27.569,87 ευρώ και θα έπρεπε εξ' αυτού του λόγου να απορριφθεί.

25. Επειδή, επί της υπόψη Προσφυγής παρεμβαίνει η εταιρία «...» με την από 23.03.21 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η με ΓΑΚ 565/2021 Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 17.03.20201 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Ομοίως, επί της υπόψη Προσφυγής παρεμβαίνει η εταιρία «...», μέλος της ένωσης εταιριών με την επωνυμία «...-...», με την από 29.03.2021 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι και η με ΓΑΚ 565/2021 Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 17.03.20201 και η προθεσμία για την άσκηση της Παρεμβάσεως έληγε 27.03.2021, ημέρα Σάββατο, παρεκτεινόμενη δε για

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

την επόμενη εργάσιμη, έληγε στις 29.03.2021 (Δευτέρα), οπότε και αυτή ασκήθηκε. Οι δε παρεμβαίνουσες έχουν προφανές έννομο συμφέρον να παρέμβουν, ζητώντας την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που γίνονται αποδεκτές οι προσφορές τους, αντικρούοντας στο σύνολό τους ως αβάσιμους τους ισχυρισμούς της δεύτερης προσφεύγουσας.

26. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της με ΓΑΚ 565 Προσφυγής, η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι στις προσφορές των συνδιαγωνιζόμενων «...» για το Τμήμα 2 και «...-...» για το Τμήμα 1 δεν συνυπολογίστηκε εύλογο ποσό εργολαβικού κέρδους όπως και ότι στην προσφορά της «...» για το Τμήμα 2 υπολογίστηκε ποσό διοικητικού κόστους απαράδεκτα χαμηλό, ισχυρισμούς τους οποίους αντικρούουν οι παρεμβαίνουσες, η μεν πρώτη υποστηρίζοντας ότι εφόσον ο προσδιορισμός του εργολαβικού κέρδους δεν καθορίζεται από το νόμο αλλά απαιτείται να είναι εύλογο, είναι προφανές ότι το ποσό των 2.500,00 ευρώ που δηλώνει είναι εύλογο, καθόσον καταλείπει σημαντικό οικονομικό όφελος, το οποίο σε καμία περίπτωση δεν είναι αμελητέο, ούτε μηδαμινό. Το αυτό επικαλείται η παρεμβαίνουσα και για το ποσό του διοικητικού κόστους, το οποίο, εφόσον δεν καθορίζεται εκ των προτέρων, αρκεί να είναι εύλογο, αναφερόμενη αναλυτικά στην Παρέμβασή της στα επιμέρους ποσά που συνυπολόγισε για την διαμόρφωση του δηλωθέντος ποσού διοικητικού κόστους ύψους 700,00 ευρώ. Η δε παρεμβαίνουσα «...» υποστηρίζει ότι καθόσον ο υπολογισμός του εργολαβικού κέρδους δεν προσδιορίζεται εκ του νόμου, ανάγεται στον τρόπο άσκησης της επιχειρηματικής δραστηριότητας του διαγωνιζομένου, στην προκειμένη δε περίπτωση, το ποσό εργολαβικού κέρδους που έχει συμπεριληφθεί στην προσφερόμενη τιμή, ύψους 3.016,08 ευρώ για το Τμήμα 1 και 3.000,00 ευρώ για το Τμήμα 2 δεν είναι ούτε μηδαμινό, ούτε ιδιαίτερα χαμηλό και υπερκαλύπτει τα περιθώρια κέρδους των εταιρειών της ένωσης.

27. Επειδή, κατά το άρθρο 68 παρ. 1 του Ν. 3863/2010, στο πλαίσιο των διατάξεων του οποίου, όπως ισχύουν, υπόκειται η επίμαχη διακήρυξη,

ορίζεται ότι : «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, ... η οποία 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 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 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. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι». Οι απαιτήσεις αυτές αποτυπώνονται εξίσου στο άρθρο 2.4.4. της Διακήρυξης. Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι στις διακηρύξεις των δημοσίων διαγωνισμών για παροχή υπηρεσιών καθαρισμού ή φύλαξης ζητείται από τους προσφέροντες, επί ποινή αποκλεισμού, η αναφορά των στοιχείων α΄ έως στ΄ της παρ. 1 του άρθρου 6, η οποία αποσκοπεί στον έλεγχο από την αναθέτουσα αρχή ότι διασφαλίζονται τα εργασιακά και ασφαλιστικά δικαιώματα των εργαζομένων στις εταιρείες που παρέχουν τις υπηρεσίες αυτές. Περαιτέρω, σύμφωνα με την παραπάνω διάταξη, ο υπολογισμός στις προσφορές των διαγωνιζομένων ενός εύλογου ποσοστού διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νομίμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων αποσκοπεί στην αναλυτική περιγραφή του κόστους παροχής των υπηρεσιών, ούτως ώστε να καθίσταται ελέγξιμο το ύψος της οικονομικής προσφοράς σε σχέση με το αντικείμενο της

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

υπηρεσίας (ΕΛΣυν Τμ. VI 2092/2011). Συνακολούθως, οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαριότητας και φύλαξης στην προσφορά τους, κατά την ρητώς εκπεφρασμένη με τις διατάξεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 βούληση του νομοθέτη, πρέπει να υπολογίζουν εύλογο -και κατά συνεκδοχή ελέγχσιμο από τις αναθέτουσες αρχές, με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής και τις παρεχόμενες από τις προσφέρουσες εταιρείες εξηγήσεις- ποσοστό διοικητικού κόστους και εργολαβικού κέρδους (πρβλ. ΣΤΕ 198/2013, ΔΕφ Θεσσαλ. 344/2012, ΕΛΣυν VI Τμ. 150/2014), το δε κόστος αμοιβής των εργαζομένων επιβάλλεται να μην υπολείπεται του οριζομένου στην οικεία συλλογική σύμβαση εργασίας ή στην εθνική γενική συλλογική σύμβαση εργασίας, η δε προσφορά θα πρέπει επιπλέον να ενσωματώνει και ένα εύλογο ποσοστό αναλωσίμων, εργολαβικού κέρδους καθώς και τις νόμιμες κρατήσεις (ΔΕφΘεσσαλ 339/2013). Σε αντίθεση, ωστόσο, προς το κόστος αμοιβής του προσωπικού, που είναι δυνατόν και πρέπει να προσδιορίζεται επακριβώς με βάση αντικειμενικά δεδομένα, το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή να εκτιμηθούν ως εύλογα, προκειμένου η προσφορά να θεωρηθεί αποδεκτή. Η κρίση αυτή της αναθέτουσας αρχής ελέγχεται ως προς την τήρηση των άκρων ορίων της διακριτικής της ευχέρειας, σύμφωνα και με τα δεδομένα της κοινής πείρας (ΕΛΣυν VI Τμ. 1664/2012, 1725/2012, 143, 150, 159/2014).

28. Επειδή, εν προκειμένω, από την οικονομική προσφορά της ένωσης εταιρειών «...-...» προκύπτει ότι έχει συνυπολογιστεί για το Τμήμα 1 ποσό εργολαβικού κέρδους 3.016,08 ευρώ και για το Τμήμα 2 ποσό εργολαβικού κέρδους 3.000,00 ευρώ, ενώ από την οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» για το Τμήμα 2 ως εργολαβικό κέρδος ποσό 2.500 ευρώ. Τα κονδύλια αυτά σε καμία περίπτωση δεν μπορούν να θεωρηθούν μηδαμινά, ούτε εξομοιούνται με μηδαμινά (ΣΤΕ 3439/2014), ουδόλως δε μπορεί να θεωρηθούν τα ως άνω ποσά εργολαβικού κέρδους ευλόγως υπέρμετρα χαμηλά ή δυσανάλογα και ασύμβατα με την πραγματικότητα αναφορικά με την προς εκτέλεση σύμβαση. Τούτο δε, διότι, στους διαγωνισμούς παροχής υπηρεσιών

φύλαξης και καθαριότητας παρατηρείται ότι η συντριπτική πλειοψηφία των συμμετεχόντων «συμπιέζει» τα κόστη, όπως είναι το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος, αποβλέποντας στο να είναι η προσφορά τους ανταγωνιστική προκειμένου να αναλάβουν το έργο του διαγωνισμού, εξασφαλίζοντας τη βιωσιμότητά και την ευρωστία των επιχειρήσεών τους ή την απόκτηση σχετικής τεχνικής επάρκειας και εμπειρίας προς συμμετοχή σε έτερους διαγωνισμούς, αλλά και την απόκτηση άλλων αντισταθμιστικών οφελών, όπως π.χ. φήμης προς ενίσχυση του πελατολογίου τους, ενίσχυση κύκλου εργασιών και επιχειρηματικής εικόνας, ιδιαίτερος δε, την τρέχουσα περίοδο οικονομικής κρίσης, αλλά και του τελευταίου έτους που αυτή επιδεινώθηκε από την πανδημία του κορωνοϊού, σε κάθε δε περίπτωση, εφόσον το ποσό αυτό δεν είναι εκ των προτέρων προσδιορισμένο σε συγκεκριμένη τιμή ή όρια, ως ορθώς επισημαίνουν οι παρεμβαίνουσες, η διαμόρφωση του ποσού εργολαβικού κέρδους ανάγεται στον τρόπο άσκησης της επιχειρηματικής δραστηριότητάς τους. Άλλωστε, το εύλογο των ως άνω ποσών εργολαβικού κέρδους επαληθεύεται και εκ της συγκριτικής επισκόπησης των ποσών αυτών μεταξύ των οικονομικών προσφορών των δύο ως άνω παρεμβαινουσών και συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών, αλλά και μεταξύ των οικονομικών προσφορών των λοιπών συμμετεχόντων, πλην της δεύτερης προσφεύγουσας, οι οποίες δήλωσαν κατά προσέγγιση ποσά εργολαβικού κέρδους που κυμαίνονται στην ίδια κλίμακα, ειδικότερα δε η εταιρεία «...» δήλωσε εργολαβικό κέρδος για το Τμήμα 1 ύψους 3.800,00 ευρώ και για το Τμήμα 2 ύψους 1.500,00 ευρώ, η εταιρεία «...» δήλωσε εργολαβικό κέρδος για το Τμήμα 1 ύψους 1.064,21 ευρώ και για το Τμήμα 2 ύψους 1.019,00 ευρώ ενώ, ως ήδη εκτέθηκε, η ένωση εταιρειών «...-...» δήλωσε ποσό εργολαβικού κέρδους για το Τμήμα 1 ύψους 3.016,08 ευρώ και για το Τμήμα 2 ύψους 3.000,00 και η εταιρεία «...» δήλωσε εργολαβικό κέρδος ποσού 2.500 ευρώ για το Τμήμα 2. Ενόψει των ανωτέρω, απορρίπτονται ως αβάσιμοι οι ισχυρισμοί της δεύτερης προσφεύγουσας περί του μη εύλογου ποσού εργολαβικού κέρδους που προκύπτει από τις οικονομικές προσφορές των ως άνω εταιρειών ενώ γίνονται δεκτοί οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί των παρεμβαινουσών

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

εταιρειών. Αναφορικά δε με τον ισχυρισμό περί του μη εύλογου ποσού διοικητικού κόστους που δήλωσε στην οικονομική προσφορά της η εταιρεία «...», στην κριθείσα περίπτωση διαπιστώνεται ότι η εταιρεία «...» δήλωσε με την οικονομική προσφορά της για το Τμήμα 2 ποσό διοικητικού κόστους ύψους 700,00 ευρώ. Κατ'αρχήν, από την συγκριτική επισκόπηση των δηλωθέντων ποσών διοικητικού κόστους μεταξύ των οικονομικών προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών, όπου η εταιρεία «...» δήλωσε διοικητικό κόστος για το Τμήμα 2 ύψους 2.860,00 ευρώ, η «...-...» δήλωσε διοικητικό κόστος για το Τμήμα 2 ύψους 4.599,84 ευρώ, η «...» δήλωσε διοικητικό κόστος για το Τμήμα 2 ύψους 3.312,00 ευρώ και η προσφεύγουσα «...» δήλωσε διοικητικό κόστος για το Τμήμα 2 ύψους 1.942,22 ευρώ, ευχερώς συνάγεται ότι το δηλωθέν στην οικονομική προσφορά της εταιρείας «...» ποσό διοικητικού κόστους 700,00 ευρώ είναι ιδιαιτέρως χαμηλό. Περαιτέρω, ως η ίδια η παρεμβαίνουσα «...» αναλυτικά εκθέτει με την Παρέμβασή της, το δηλωθέν στην κατηγορία διοικητικού κόστους ποσό των 700,00 ευρώ δεν επαρκεί για την κάλυψη των δαπανών εκείνων που υπάγονται στο διοικητικό κόστος και τις οποίες υπολογίζει ως εξής : κόστος δημοσίευσης διακήρυξης ποσού 267,48 ευρώ, κόστος έκδοσης εγγύησης συμμετοχής ποσού 271,00 ευρώ, κόστος εγγύησης καλής εκτέλεσης ποσού 30,00 ευρώ, κόστος ασφαλιστηρίου συμβολαίου ποσού 442,49 ευρώ -ως τούτο επιμερίζεται για την εκτέλεση της επίμαχης σύμβασης από το εν ισχύ ασφαλιστήριο συμβόλαιό της ύψους 2.182.000,00 ευρώ για το οποίο καταβάλει ασφάλιστρο 980,00 ευρώ-, κόστος ιατρού εργασίας και τεχνικού ασφαλείας για επιχειρήσεις που απασχολούν άνω των 50 ατόμων ποσού 467,20 ευρώ. Κατά τους υπολογισμούς της παρεμβαίνουσας, οι ως άνω εμπίπτουσες στην κατηγορία του διοικητικού κόστους δαπάνες ανέρχονται συνολικά στο ποσό των 1.478,17 ευρώ, το οποίο υπολείπεται του δηλωθέντος στην οικονομική προσφορά της ποσού διοικητικού κόστους 700,00 ευρώ, κατά 778,17 ευρώ (1.478,17 – 700,00). Ήτοι, η παρεμβαίνουσα συνομολογεί το ιδιαιτέρως χαμηλό ύψος του δηλωθέντος στην οικονομική προσφορά της ποσού διοικητικού κόστους, το οποίο εκ των εκτεθέντων ως άνω, εναργώς προκύπτει ότι ουδόλως επαρκεί για την κάλυψη

των δαπανών που εμπίπτουν στην κατηγορία αυτή. Δοθέντος δε ότι, κατά τα ρητώς οριζόμενα στην διακήρυξη, οι διαγωνιζόμενοι καλούνται να δηλώσουν σε ξεχωριστά πεδία της προσφοράς τους, ως αυτά δεσμευτικώς αποτυπώνονται στο υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, τα επιμέρους κονδύλια που συνθέτουν αυτή, μεταξύ δε αυτών, καλούνται να δηλώσουν ξεχωριστά τα κονδύλια που αφορούν στο εύλογο διοικητικό κόστος, στο εργολαβικό κέρδος και στο κόστος αναλωσίμων, κατ'εφαρμογή των αρχών της τυπικότητας και της διαφάνειας, οι οποίες διέπουν την παρούσα διαγωνιστική διαδικασία, δεν δύναται να καλυφθεί οιοδήποτε από τα παραπάνω κονδύλια κατά το μέρος που υπολείπεται από άλλο κονδύλιο, απορριπτόμενου του οικείου ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας ως αβάσιμου και ως εκ τούτου γενομένου δεκτού του ισχυρισμού της προσφεύγουσας περί απορρίψεως της προσφοράς της εταιρείας «...» για το Τμήμα 2 λόγω του χαμηλού διοικητικού κόστους της προσφοράς της, το οποίο, δεν επαρκεί για την κάλυψη των αναγκών εκτέλεσης της σύμβασης.

29. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι τόσο η προσφορά της εταιρείας «...» για το Τμήμα 2 όσο και η προσφορά της «...-...» για τα Τμήματα 1 και 2 πρέπει να απορριφθούν διότι δεν έχουν υπολογίσει την εισφορά υπέρ Παιδικών Κατασκηνώσεων (ΕΛΚΠ). Εν προκειμένω, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 34 παρ. 6γ του Ν. 4144/2013, 89 περ. Γ' του Ν. 3996/2011 και της ΥΑ 23411/2131/30.12.2011 καθώς και της σχετικής, διευκρινιστικής εγκυκλίου του Ι.Κ.Α. – Ε.Τ.Α.Μ., υπ' αριθμ. 63/2013, η κράτηση υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων αποτελεί εργοδοτική εισφορά, ύψους 20 ευρώ ετησίως για κάθε εργαζόμενο, η οποία καταβάλλεται από τον εργοδότη και εισπράττεται από το Ι.Κ.Α. – Ε.Τ.Α.Μ. ταυτόχρονα και παράλληλα με τις τακτικές εισφορές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας για τον μήνα Αύγουστο κάθε έτους. Η ως άνω εισφορά επιβάλλεται στον εργοδότη, πλην όμως δεν συνιστά συναρτώμενη με τις αποδοχές των εργαζομένων ασφαλιστική εισφορά, δεν απαιτείται επί ποινή αποκλεισμού να υπολογιστεί στο διακριτό κονδύλι ασφαλιστικών εισφορών της οικονομικής προσφοράς, δύναται δε να υπολογιστεί διακριτά από

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

αυτό, είτε ως αυτοτελές κονδύλι αυτής, είτε ως μέρος του διοικητικού κόστους, αφού το ζητούμενο της οικονομικής προσφοράς ανάγεται στη σε κάθε περίπτωση κάλυψη αυτής της αναγόμενης σε απασχόληση εργαζομένων, που άλλωστε θα απασχοληθούν για την εκτέλεση της σύμβασης και άρα, επιβαρύνουν το κόστος εκτέλεσης της δαπάνης (ΑΕΠΠ 94/2019). Επομένως, ναι μεν μόνη της η μη αυτοτελής της αναφορά ως διακριτό κονδύλι της οικονομικής προσφοράς ή η μη συμπερίληψη στις ασφαλιστικές εισφορές και η τυχόν συμπερίληψη στο διοικητικό κόστος δεν συνιστούν λόγο απόρριψης της προσφοράς, πλην όμως θα πρέπει οπωσδήποτε έστω το διοικητικό κόστος να καλύπτει την εισφορά αυτή (ΑΕΠΠ 395/2021, 506/2021). Στην κριθείσα περίπτωση, από την ανάλυση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας «... και συγκεκριμένα από τα εκτεθέντα στη σελ. 22 αυτής προκύπτει ότι στο δηλωθέν στον πίνακα οικονομικής της προσφοράς ποσό ασφαλιστικών εισφορών ύψους 203.827,01 ευρώ έχει συνυπολογιστεί η κράτηση ΕΦΚΑ για παιδικές κατασκηνώσεις, απορριπτόμενου ως εκ τούτου ως αβάσιμου του οικείου ισχυρισμού της δεύτερης προσφεύγουσας και γενομένης δεκτής της Παρεμβάσεως. Αναφορικά δε με την προσφορά της «...-...», γίνεται δεκτό ότι, εφόσον η κράτηση υπέρ Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων δεν αναφέρεται αυτοτελώς ως διακριτό κονδύλι του υποδείγματος οικονομικής προσφοράς, δεν αποκλείεται, πέραν του κονδυλίου των ασφαλιστικών εισφορών, να έχει συνυπολογιστεί σε άλλο κονδύλιο της οικονομικής προσφοράς, ως εν προκειμένω, ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα «...» -μέλος της ένωσης «...-...»- στο κονδύλιο του διοικητικού κόστους. Δοθέντος δε ότι η επίμαχη σύμβαση, ανεξαρτήτως του χρόνου που θα συναφθεί, καταλαμβάνει εκ της διετούς διάρκειάς της ούτως ή άλλως τον μήνα Αύγουστο όπως και ότι εκ των οριζόμενων στην Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων (Παράρτημα II) της Διακήρυξης, τα άτομα που απασχολούνται κατά το μήνα Αύγουστο εκάστου έτους ανέρχονται σε 18, το ποσό της εισφοράς υπέρ Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων δέον να ανέρχεται σε $18 \times 20 \times 2 = 720$ ευρώ για δύο έτη, και ως εκ τούτου το ποσό αυτό υπερκαλύπτεται από το διοικητικό κόστος ύψους 3.840,00 ευρώ για το Τμήμα 1 και 4.599,84 ευρώ για το Τμήμα 2 που

δηλώνει με την οικονομική της προσφορά η ένωση «...-...». Συνεπώς απορρίπτεται ως αβάσιμος ο οικείος ισχυρισμός της δεύτερης προσφεύγουσας, γενομένου δεκτού ως βάσιμου του ισχυρισμού της παρεμβαίνουσας «...».

30. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, προσφορά η οποία παραβιάζει την εργατική νομοθεσία, νόμιμα αποκλείεται από τον διαγωνισμό ως μη νόμιμη. Επίσης είναι απορριπτέα, ως προφανώς ζημιογόνος, οικονομική προσφορά που υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού και ασφαλιστικού κόστους του προσωπικού που θα απασχοληθεί με την παροχή των υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από την ισχύουσα εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, στις οποίες ρητώς παραπέμπει και η υπόψη διακήρυξη (πρβλ. ΕΑ ΣτΕ 1255/2009, 1344/2008, 1090/2006). Ομοίως δε έχει κριθεί ότι, οικονομική προσφορά που δεν περιλαμβάνει τις νόμιμες εργατικές δαπάνες και τις νόμιμες ασφαλιστικές κρατήσεις, παραβιάζοντας ρητούς όρους της διακήρυξης και της νομοθεσίας, ενώ αν αφαιρεθούν οι εργατικές δαπάνες και οι ασφαλιστικές κρατήσεις αυτές από την προσφερόμενη τιμή το ποσό της προσφοράς υπολείπεται του κατώτερου νόμιμου εργατικού κόστους, θα πρέπει να απορριφθεί ως μη σύμφωνη και με τις διατάξεις της διακήρυξης, που επιβάλλουν την τήρηση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας και την καταβολή των νόμιμων αποδοχών στους εργαζομένους από τον ανάδοχο (βλ. ΕΑ ΣτΕ 840/2008).

31. Επειδή, με βάση την κείμενη νομοθεσία (άρθρο μόνο της Φ....απόφασης του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης), στα βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα εμπίπτουν οι εργαζόμενοι καθαριότητας που απασχολούνται για περισσότερες από 5 ώρες την ημέρα ή 30 ώρες την εβδομάδα, ήτοι οι εργαζόμενοι καθαριότητας πλήρους απασχόλησης εμπίπτουν στην κατηγορία των βαρέων και ανθυγιεινών. Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 97 του ν. 4387/2016 «Ενιαίο Σύστημα Κοινωνικής Ασφάλειας - Μεταρρύθμιση ασφαλιστικού - συνταξιοδοτικού συστήματος - Ρυθμίσεις φορολογίας εισοδήματος και τυχερών παιγνίων και άλλες διατάξεις» προβλέφθηκε η αύξηση των καταβαλλόμενων εισφορών υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. για την

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

επόμενη εξαετία, ως ειδικότερα προβλέπεται στην με αριθ. 22/2016 εγκύκλιο ΙΚΑ με θέμα Κοινοποίηση διατ. άρθ. 97 ν.4387/16 για αύξηση των ασφαλιστικών εισφορών υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. Δυνάμει των παραπάνω, οι εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές του κλάδου ασφάλισης Βαρέων ΕΤΕΑΜ, ήτοι των εργασιών που περιλαμβάνονται στον ΚΒΑΕ ορίστηκαν αρχικά με τις διατάξεις της υποπαραγράφου ΙΑ.3 παρ.ΙΑ του άρθρου πρώτου του Ν.4254/2014 και εγκύκλιο σε 26,71% και εν συνεχεία προσαυξήθηκαν κατά 0,50%, αντιστοίχως με το παραπάνω άρθρο 97 του ν. 4387/16 και την ως άνω εγκύκλιο, σύμφωνα με το οποίο «...ΠΟΣΟΣΤΑ ΕΙΣΦΟΡΩΝ α) Από 1-6-2016 έως 31-5-2019 το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α., όλων των μισθωτών ανεξάρτητα εάν έχουν ασφαλιστεί πριν ή μετά την 1-1-1993, αυξάνεται κατά 1% (0,50% για τον εργοδότη + 0,50% για τον εργαζόμενο) Δηλαδή, το ποσοστό ασφάλισης 6% για όσους ασφαλίζονται στον κλάδο ΜΙΚΤΑ ή ΒΑΡΕΑ διαμορφώνεται από 1-6- 2016 έως 31-5-2019 σε 7% (3,5% για τον εργοδότη και σε 3,5% για τον εργαζόμενο).....β) Από 1-6-2019 έως 31-5-2022 το ανωτέρω ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς υπέρ Ε.Τ.Ε.Α. διαμορφώνεται σε 6,5% (3,25% για τον εργοδότη και σε 3,25% για τον εργαζόμενο)....» Συνεπώς το ποσοστό εργοδοτικών εισφορών κλάδου Βαρέα ΕΤΕΑΜ του ΚΒΑΕ ανέρχεται για το χρονικό διάστημα από 1-6-2016 έως 31-5-2019 σε ποσοστό 27,21%, ενώ από 1-6-2019 προβλέπεται μείωση κατά 0,25% και συνεπώς από του χρόνου τούτου και μετά, ανέρχεται σε ποσοστό 26,96%. Το ποσοστό δε των εργοδοτικών εισφορών για όσους δεν εμπίπτουν στην κατηγορία βαρέα ανθυγιεινά ανέρχεται σε 25,06%.

32. Επειδή, ακόμη, στο Παράρτημα ΙΙ – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων «ΒΑΣΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ – ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ» ορίζονται σε σχέση με το Τμήμα 1 της σύμβασης τα εξής : «11. Προδιαγραφή αναγκών καθαριότητας • Το προσωπικό του αναδόχου θα απασχολείται καθ' υπόδειξη της υπηρεσίας σε δύο (2) βάρδιες των επτά μίση (7,5) ωρών, ως εξής: α) από 6:00 έως 13:30, β) από 13.30 έως 21:00 • Συνολικός αριθμός απασχολούμενου προσωπικού σε καθημερινή βάση

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

(Δευτέρα έως Παρασκευή) σαράντα (40) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. Τα άτομα αυτά θα κατανέμονται στις δύο παραπάνω βάρδιες (πρωινή - απογευματινή) σύμφωνα με υπόδειξη της Υπηρεσίας ανάλογα με τις εκάστοτε ανάγκες καθαρισμού, με τον μεγαλύτερο αριθμό όμως να απασχολείται στην πρωινή βάρδια (6:00πμ. έως 13:30 πμ.). • Συνολικός αριθμός απασχολούμενου προσωπικού για την ημέρα του Σαββάτου πέντε (5) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. • Να υπάρχουν υπεύθυνοι καθαριότητας (επόπτες) με ωράριο εργασίας 6:00 έως 13:30 και 13.30 έως 21:00 που θα επιβλέπουν τον καθαρισμό των χώρων και θα είναι υπόλογοι στο Ίδρυμα, χωρίς να υπολογίζονται στο σύνολο του δυναμικού των (40) ατόμων. Για το χρονικό διάστημα από την 6η Ιουλίου έως και την 31η Αυγούστου και για τις ημέρες του Σαββάτου για όλο το έτος θα διατίθεται ένας επόπτης με ωράριο εργασίας 6:00 έως 13:30. • Για το χρονικό διάστημα από την 6η Ιουλίου έως και την 31η Ιουλίου θα διατεθούν σε καθημερινή βάση είκοσι (20) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. • Για το χρονικό διάστημα από την 1η Αυγούστου έως και την 31η Αυγούστου θα διατεθούν σε καθημερινή βάση δέκα (10) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. • Για το χρονικό διάστημα από την 24η Δεκεμβρίου έως και την 7η Ιανουαρίου θα διατεθούν σε καθημερινή βάση δέκα (10) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο, εξαιρουμένων των επίσημων αργιών (25/12, 26/12, 01/01, 06/01). • Για το χρονικό διάστημα μεταξύ Μ. Δευτέρας έως Κυριακής του Θωμά θα διατεθούν σε καθημερινή βάση δέκα (10) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο, εξαιρουμένων των επίσημων αργιών (Μ. Παρασκευή, Δευτέρα του Πάσχα). • Επιπλέον των παραπάνω αναφερόμενων αργιών, δεν θα προσφερθούν υπηρεσίες καθαριότητας και κατά τις παρακάτω ημέρες τις οποίες θα είναι κλειστό το Ίδρυμα: α) Εορτή των Τριών Ιεραρχών 30 Ιανουαρίου β) Καθαρά Δευτέρα (κινητή εορτή) γ) 25η Μαρτίου δ) 1η Μαΐου ε) Αγίου Πνεύματος (κινητή εορτή) στ) Κοίμηση της Θεοτόκου 15 Αυγούστου ζ) Ύψωση του Τιμίου Σταυρού 14 Σεπτεμβρίου (τοπική εορτή) η) 28η Οκτωβρίου θ) 17η Νοεμβρίου» και για το Τμήμα 2 της σύμβασης ορίζονται τα εξής : «13. Προδιαγραφή αναγκών καθαριότητας • Το προσωπικό του αναδόχου θα απασχολείται καθ’

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

υπόδειξη της υπηρεσίας σε δύο (2) βάρδιες των επτά μίση (7,5) ωρών, ως εξής:

α) από 6:00 έως 13:30 β) από 13.30 έως 21:00 • Συνολικός αριθμός απασχολούμενου προσωπικού σε καθημερινή βάση (Δευτέρα έως Παρασκευή) τριάντα οκτώ (38) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. Τα άτομα αυτά θα κατανέμονται στις δύο παραπάνω βάρδιες (πρωινή - απογευματινή) σύμφωνα με υπόδειξη της Υπηρεσίας ανάλογα με τις εκάστοτε ανάγκες καθαρισμού, με τον μεγαλύτερο αριθμό όμως να απασχολείται στην πρωινή βάρδια (6:00πμ. έως 13:30 πμ.). • Συνολικός αριθμός απασχολούμενου προσωπικού για την ημέρα του Σαββάτου πέντε (5) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. • Να υπάρχουν υπεύθυνοι καθαριότητας (επόπτες) με ωράριο εργασίας 6:00 έως 13:30 και 13.30 έως 21:00 που θα επιβλέπουν τον καθαρισμό των χώρων και θα είναι υπόλογος στο Ίδρυμα, χωρίς να υπολογίζονται στο σύνολο του δυναμικού των (38) ατόμων. Για το χρονικό διάστημα από την 6η Ιουλίου έως και την 31η Αυγούστου και για τις ημέρες του Σαββάτου για όλο το έτος θα διατίθεται ένας επόπτης με ωράριο εργασίας 6:00 έως 13:30. • Για το χρονικό διάστημα από την 6η Ιουλίου έως και την 31η Ιουλίου θα διατεθούν σε καθημερινή βάση είκοσι (20) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. • Για το χρονικό διάστημα από την 1η Αυγούστου έως και την 31η Αυγούστου θα διατεθούν σε καθημερινή βάση δέκα (10) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο. • Για το χρονικό διάστημα από την 24η Δεκεμβρίου έως και την 7η Ιανουαρίου θα διατεθούν σε καθημερινή βάση δέκα (10) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο, εξαιρουμένων των επίσημων αργιών (25/12, 26/12, 01/01, 06/01). • Για το χρονικό διάστημα μεταξύ Μ. Δευτέρας έως Κυριακής του Θωμά θα διατεθούν σε καθημερινή βάση δέκα (10) άτομα, για επτά μίση (7,5) ώρες το κάθε άτομο, εξαιρουμένων των επίσημων αργιών (Μ. Παρασκευή, Δευτέρα του Πάσχα). • Επιπλέον των παραπάνω αναφερόμενων αργιών, δεν θα προσφερθούν υπηρεσίες καθαριότητας και κατά τις παρακάτω ημέρες τις οποίες θα είναι κλειστό το Ίδρυμα: α) Εορτή των Τριών Ιεραρχών 30 Ιανουαρίου β) Καθαρά Δευτέρα (κινητή εορτή) γ) 25η Μαρτίου δ) 1η Μαΐου ε) Αγίου Πνεύματος (κινητή εορτή)

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

στ) Κοίμηση της Θεοτόκου 15 Αυγούστου ζ) Ύψωση του Τιμίου Σταυρού 14 Σεπτεμβρίου (τοπική εορτή) η) 28η Οκτωβρίου θ) 17η Νοεμβρίου».

33. Επειδή, λαμβανομένων υπόψη όσων εκτίθεται στις σκέψεις 30-31 της παρούσας και κατόπιν επισκόπησης της οικονομικής προσφοράς της «...» για τα Τμήματα 1 και 2 της σύμβασης, διαπιστώνεται ότι για αμφότερα τα Τμήματα στους Πίνακες Π1, Π2 και Π3 έχει υπολογίσει το κόστος απασχόλησης καθαριστών για εργασία 7,5 ώρες την ημέρα από Δευτέρα έως Παρασκευή και για εργασία 7,5 ώρες την ημέρα το Σάββατο, για το διάστημα από τον 7/2019 έως τον 6/2021, λαμβάνοντας ως ποσοστό εργοδοτικών εισφορών, άλλοτε το ποσοστό των 27,21% και άλλοτε το ποσοστό 25.06%, και πάντως χωρίς να υπολογίζει σταθερά σε όλους τους παραπάνω πίνακες για την συγκεκριμένη κατηγορία εργαζομένων, η οποία εμπίπτει στα βαρέα ανθυγιεινά, το ισχύον, κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς της (31.05.2019), ποσοστό εργοδοτικών εισφορών 27,21% ή έστω τούτο ως διαμορφώθηκε και ισχύει σταθερά στο ποσοστό των 26,96 %. Εν συνεχεία δε στους πίνακες Π4 και Π5 έχει υπολογίσει το κόστος απασχόλησης των εποπτών για εργασία 7.5 ώρες την ημέρα από Δευτέρα έως Παρασκευή και για εργασία 7,5 ώρες την ημέρα το Σάββατο, για το διάστημα από τον 7/2019 έως τον 6/2021, λαμβάνοντας, κατά το ορθόν, ως ποσοστό ασφαλιστικών εισφορών το 25,06%, ως τούτο ισχύει για όσους δεν υπάγονται στην κατηγορία βαρέων ανθυγιεινών. Οι δε υπολογισμοί που επικαλείται με την Παρέμβασή της ως εξής : Εργοδοτικές εισφορές για καθαριστή = (Σύνολο αποδοχών - Αποζ Άδειας) X 27,21% = (10.798,95-654) X 27,21% = 2.760,44€ Εργοδοτικές εισφορές για μισθωτό επόπτη = (Σύνολο αποδοχών - Αποζ Άδειας) X 25,06% = (9.759,54-585) X 25,06% = 2.299,14€, στηρίζονται σε αριθμητικά δεδομένα πινάκων που παραθέτει με την Παρέμβασή της, και συνεπώς δεν έχουν συμπεριληφθεί στην οικονομική προσφορά της, ούτε, άλλωστε, με την Παρέμβασή της, συσχετίζει τα αριθμητικά αυτά δεδομένα με τους υπολογισμούς της οικονομικής προσφοράς της. Σε κάθε δε περίπτωση, αυθαίρετως ισχυρίζεται η εταιρεία «...» με την Παρέμβασή της, ότι η ένωση «...» υπολόγισε για το Τμήμα 1 τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές στο ποσό

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

των 789.796,10 ευρώ και τις ασφαλιστικές εισφορές στο ποσό των 201.049,22 ευρώ και για το Τμήμα 2 τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές στο ποσό των 756.280,33 ευρώ και τις ασφαλιστικές εισφορές στο ποσό των 192.483,47 ευρώ ενώ στους πίνακες της οικονομικής της προσφοράς για το Τμήμα 1 έχει δηλώσει για τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές ποσό 812.458,01 ευρώ και για τις ασφαλιστικές εισφορές ποσό 205.003,80 ευρώ και για το Τμήμα 2 έχει δηλώσει για τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές ποσό 777.960,34 ευρώ και για τις ασφαλιστικές εισφορές ποσό 196.203,66 ευρώ, χωρίς να αποδεικνύει πως ανακύπτουν τα ποσά που επικαλείται με στην παρέμβασή της και πως σε αυτά έχουν υπολογιστεί οι ορθές ασφαλιστικές εισφορές. Τούτων δοθέντων γίνεται δεκτός ως βάσιμος ο τρίτος λόγος προσφυγής, απορριπτόμενων των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας.

34. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω, η με ΓΑΚ 544/21 Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να γίνουν δεκτές οι ασκηθείσες επί αυτής Παρεμβάσεις των εταιρειών «...», «...» και «...» ενώ η με ΓΑΚ 565/21 Προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και να απορριφθούν οι ασκηθείσες επί αυτής Παρεμβάσεις των εταιρειών «...», «...».

35. Επειδή, το παράβολο που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 10.645,17 ευρώ πρέπει να καταπέσει ενώ το παράβολο που κατέθεσε η δεύτερη προσφεύγουσα ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., ποσού 10.645,17 ευρώ πρέπει να επιστραφεί.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την με ΓΑΚ 544/21 Προσφυγή.

Δέχεται τις Παρεμβάσεις των εταιρειών «...», «...» και «...» επί της με ΓΑΚ 544 Προσφυγής.

Δέχεται την με ΓΑΚ 565/21 Προσφυγή.

Αριθμός απόφασης: 843,844 / 2021

Απορρίπτει τις Παρεμβάσεις των εταιρειών «...», «...» επί της με ΓΑΚ 565 Προσφυγής.

Ακυρώνει την υπ'αριθ. ...απόφαση του Πρυτανικού Συμβουλίου περί εγκρίσεως του με αριθ. πρωτ. ...Γ' Πρακτικού της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού περί αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, όπως αυτή εκδόθηκε στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος με την υπ'αριθ. ... Διακήρυξη διαγωνισμού, κατά το μέρος που : α) έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» και ως εκ τούτου ανέδειξε αυτή προσωρινή ανάδοχο για το Τμήμα 2 της σύμβασης, κατά τα κριθέντα στη σκέψη 28 της παρούσας και β) έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» για τα Τμήματα 1 και 2 και περαιτέρω ανέδειξε αυτή προσωρινή ανάδοχο για το Τμήμα 1 της σύμβασης, κατά τα κριθέντα στη σκέψη 33 της παρούσας.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα ποσού 10.645,17 ευρώ.

Ορίζει την επιστροφή στην δεύτερη προσφεύγουσα του παραβόλου που κατέθεσε ποσού 10.645,17 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 20 Απριλίου 2021 και εκδόθηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 10 Μαΐου 2021.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Νικόλαος Σαββίδης

Μιχαήλ Σοφιανός