

Η

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

8^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 14^η Μαρτίου 2019 με την εξής σύνθεση:
Χρήστος Σώκος Πρόεδρος, Ιωάννα Θεμελή – Εισηγήτρια και Ιωάννης Κίτσος,
Μέλη.

Για να εξετάσει την από 7-2-2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό
Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ 166/11-2-2019 της εταιρείας με την επωνυμία ..., με
έδρα στα ..., οδός ...αριθ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα,

Κατά του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ... «...» (εφεξής αναθέτουσα
αρχή), που εδρεύει στα ..., ...αριθ. ..., και εκπροσωπείται νόμιμα, και

Κατά της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία ..., με τον
διακριτικό τίτλο ...S.A., που εδρεύει στην ..., ...αριθ. ..., και εκπροσωπείται
νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή της η προσφεύγουσα αιτείται: *«Να ακυρωθεί η με αριθμό 2/30.01.2019 απόφαση ... που δέχθηκε ως νόμιμες και σύμφωνες με την διακήρυξη τις οικονομικές προσφορές των τριών (3) πρώτων καταταχθέντων εταιρειών, δηλαδή της «...», της «...ΑΕ» και της «...ΕΠΕ» ... ενώ έπρεπε να απορρίψει τις προσφορές τους, έτσι ώστε, δια της παραδοχής της υπό κρίση προσφυγής ...να εγκριθεί και επικυρωθεί το Β. Πρακτικό Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών του διαγωνισμού με αριθ. Δ/ξης ... μόνο για την εταιρεία μας και την ανάδειξη ως προσωρινού μειοδότη της εταιρείας μας...»*

Με την παρέμβαση, η παρεμβαίνουσα αιτείται να διατηρηθεί σε ισχύ η προσβαλλόμενη πράξη *«...με την οποία έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της εταιρείας μας, ως η πλέον χαμηλότερη και συμφέρουσα, και αναδείχθηκε η εταιρεία μας προσωρινή μειοδότη...»*

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ιωάννα Θεμελή

Αριθμός απόφασης: 360/2019

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 και 5 παρ. 1 και 2 του ΠΔ 39/2017, ποσού 3.571 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εκτυπώσεις από την επίσημη ιστοσελίδα της ΓΓΠΣ του ΥΠΟΙΚ με τα στοιχεία του παραβόλου και τις αντίστοιχες ενδείξεις «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ» και «ΠΛΗΡΩΜΕΝΟ» και το από 7-2-2019 αποδεικτικό πληρωμής του παραβόλου της EUROBANK).

2. Επειδή, με την υπ' αριθ. ...διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή διακήρυξε *Διεθνή Ανοιχτό (άνω των ορίων) Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό για την ανάδειξη Αναδόχου για την «παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων & του περιβάλλοντος χώρου του Γενικού Νοσοκομείου ... «...και των παραρτημάτων αυτού ήτοι των Κτιρίων αποκατάστασης (Κέντρο Αποκατάστασης και Α' Ξενώνας (...)) - και Σχολής ΤΕΕ(Παλαιό ...)*», διάρκειας δώδεκα (12) μηνών από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης, CPV ..., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας - τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης 714.193,55 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α.

3. Επειδή η ως άνω διακήρυξη απεστάλη την 2-10-2017 για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, όπου δημοσιεύτηκε την 5-10-2017 και έλαβε τον αριθμό 2017/..., και το πλήρες κείμενο αυτής καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας και της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του Ν. 4412/2016.

5. Επειδή με το υπ' αριθ. πρωτ. 15086/1-11-2017 έγγραφο, το οποίο κοινοποιήθηκε αυθημερόν προς όλους τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέσω της *επικοινωνίας* και με ανάρτηση στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού, η αναθέτουσα αρχή παρείχε διευκρινήσεις ως προς

Αριθμός απόφασης: 360/2019

τους όρους της διακήρυξης –μεταξύ άλλων και - ως εξής : «...Προς απάντηση υποβληθέντων ερωτημάτων σας διευκρινίζουμε τα εξής: 1.ι. Στη σελίδα 62 που αφορά το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς και η στήλη ΕΤΗΣΙΑ ΔΑΠΑΝΗ (ΜΗΝΙΑΙΑ Χ 3 ΜΗΝΕΣ) αντικαθιστάται ως εξής: ΕΤΗΣΙΑ ΔΑΠΑΝΗ (ΜΗΝΙΑΙΑ Χ 12 ΜΗΝΕΣ) ii. Σχετικά με τον πίνακα ανάλυσης οικονομικής προσφοράς του παραρτήματος II. και στο κελί 6, τα 4 άτομα αφορούν την βάρδια από ώρα 1.00 ως 7.00 η οποία αναλύεται ως εξής: ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΕΣ: 3 άτομα Χ 6 ώρες Χ 5 ημέρες = 90 ώρες νυχτερινή βάρδια την εβδομάδα ΣΑΒΒΑΤΟΚΥΡΙΑΚΑ: 2 άτομα Χ 6 ώρες Χ 2 ημέρες = 24 ώρες νυχτερινή βάρδια την εβδομάδα Σύνολο 114 ώρες νυχτερινή βάρδια την εβδομάδα / 30 ώρες (ώρες του ατόμου εβδομαδιαίως)= 3,8 άτομα. Κατά συνέπεια, τα άτομα δωρης απασχόλησης για τη νυχτερινή βάρδια του Νοσοκομείου είναι 4... 3. Ο επόπτης που αναφέρεται στην σελίδα 61 της Δ/ξης θα εργάζεται από ΔΕΥΤΕΡΑ έως ΚΥΡΙΑΚΗ... 5. Η απαίτηση του εδαφίου (γ) της παρ. 2.4.3.2 «Τεχνική προσφορά» σχετικά με την κατάθεση Κατάστασης με στοιχεία του Ν. 3863/2010 διαγράφεται από το σημείο αυτό καθώς αποτελεί οικονομικό στοιχείο και εντάσσεται στην παρ. 2.4.4. Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά». Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών Συγκεκριμένα ο ηλεκτρονικός υποφάκελος της οικονομικής προσφοράς περιλαμβάνει: α) την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά που εξάγει το σύστημα ..β) το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος II της Δ/ξης ... και γ) Κατάσταση στην οποία να αποτυπώνονται: 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... Επιπλέον διευκρινίζονται τα εξής : .• Στη σελίδα 36 και συγκεκριμένα στο Μέρος Α. του παραρτήματος I οι χώροι Καθαριότητας διαμορφώνονται ως εξής: Χώροι καθαριότητας - Αριθμός απασχολούμενων ατόμων Οι χώροι καθαρισμού είναι: α) Ισόγειο με τα γραφεία της Δ/κης Υπηρεσίας. Ε.Ι.- χώροι νοσηλείας=1.903 m² + Εργαστήρια -Γραφεία=11692 m² + Κλιμακοστάσια-κοινόχρηστοι=568 m². Δ/κή Υπηρεσία 569m² **Σύνολο: (4.209m²)** β) Όλος ο

Αριθμός απόφασης: 360/2019

1ος όροφος Θάλαμοι - χώροι νοσηλείας (A&B Χειρουργική+ΩΡΛ+ Ορθοπαιδική+Γναθοπροσωπική+Ουρολογική+A&B Παθολογική)=3.220m² + Γραφεία-Βοηθητικοί χώροι=842 m² + κλιμακοστάσια=788 m². **Σύνολο: (4.850m²)** γ) Ο 2ος όροφος μαζί με τα Χειρουργεία. Θάλαμοι- χώροι νοσηλείας (Γυναικολογική + Οφθαλμολογική + Καρδιολογική + Παιδιατρική) = 2.972 m² + ΜΕΘ -Χειρουργεία =1500 m². + Γραφεία -Βοηθητικοί χώροι=422 m² + κλιμακοστάσια=481 m². **Σύνολο: (5.375 m²)** δ) Όλο το 1ο υπόγειο. Θάλαμοι- χώροι νοσηλείας (Νεφρολογική + MTN) =967 m² Εργαστήρια- Ιατρεία =835 m² + Αιμοδυναμικό = 148m² + Γραφεία -Βοηθητικοί χώροι=438m² + κλιμακοστάσια=613 m². Δ/κή Υπηρεσία 212 m². **Σύνολο: (3.213 m²)** ε) Από το 2ο υπόγειο η Κουζίνα -Τραπεζαρία - Δ/κή Υπηρεσία 497m² **Σύνολο: (497 m²)** στ) Το 3ο υπόγειο. Αποστείρωση= 530 m² + Βοηθητικοί χώροι=106 m² + κλιμακοστάσια=144 m². **Σύνολο (780 m²)** ζ) Χώροι φαρμακείου & όλο το ισόγειο παλαιάς πτέρυγας (καμάρες). **Σύνολο (677 m²)** η) Κτίριο αποκατάστασης - Σχολή ΤΕΕ (Παλαιό ...). Θάλαμοι- χώροι νοσηλείας=408 m² + κλιμακοστάσια-κοινόχρ. =228 m² + Γραφεία- Βοηθητικοί χώροι=277 m² . **Σύνολο: (913 m²)** θ) Καθαρισμός του αύλειου χώρου **(7.500 m² περίπου)** και ι) Η μεταφορά των απορριμμάτων στο χώρο αποκομιδής του Νοσοκομείου. **Συνολική επιφάνεια: 28.014 τ.μ....»** Ακολουθώντας, με το υπ' αριθ. πρωτ. 15322/6-11-2017 έγγραφο, το οποίο κοινοποιήθηκε αυθημερόν προς όλους τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέσω της επικοινωνίας και με ανάρτηση στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού η αναθέτουσα αρχή διευκρίνισε –μεταξύ άλλων και- το Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης ως εξής «...Επιπλέον σας επισημαίνουμε ότι το Υπόδειγμα Οικονομικής Προφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙ της αριθμ. ...Δ/ξης διαμορφώνεται ως εξής:

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ (*1)	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ	ΕΤΗΣΙΑ ΔΑΠΑΝΗ (ΜΗΝΙΑΙΑ Χ 12 ΜΗΝΕΣ)
1.	Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές-στριες και επόπτες) (48 άτομα βωρα + 8 άτομα βωρα για ρεπό)				
2.	Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη				
	Κόστος επιδόματος αδείας				

Αριθμός απόφασης: 360/2019

3. (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)
Κόστος δώρων Πάσχα -
4. Χριστουγέννων
(περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)
Επιπλέον κόστος Κυριακών-
5. Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)
βωρης απασχόλησης
Επιπλέον κόστος νυχτερινών
6. (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)
βωρης απασχόλησης
Κόστος αντικαταστατών
7. εργαζομένων σε
κανονική άδεια

8. Κόστος εργαλείων και
μηχανημάτων καθαρισμού
(αποσβέσεις, βλάβες,
συντήρηση)
Κόστος διοικητικής
9. υποστήριξης, εγγυητικών
επιστολών, ασφάλειας &
υγιεινής (ΜΑΠ), λοιπά έξοδα
ΛΟΙΠΑ ΕΞΟΔΑ (Να αναφερθούν
10. αναλυτικά και να
τεκμηριωθούν κατά την κρίση
κάθε υποψηφίου αναδόχου
11. Εργολαβικό κέρδος

12. Νόμιμες κρατήσεις επί της
αξίας τιμολογίου
13. ΣΥΝΟΛΑ ΚΑΘΑΡΩΝ ΑΞΙΩΝ
(άνευ Φ.Π.Α.)
14. ΣΥΝΟΛΑ ΑΞΙΩΝ (με Φ.Π.Α.)

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΜΗΝΙΑΙΟ
ΚΕΡΔΟΣ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΚΕΡΔΟΣ
(ΜΗΝΙΑΙΟ χ 12
ΜΗΝΕΣ)

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΜΗΝΙΑΙΟ ΥΨΟΣ
ΝΟΜΙΜΩΝ
ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΥΨΟΣ
ΝΟΜΙΜΩΝ
ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ
(ΜΗΝΙΑΙΟ χ 12
ΜΗΝΕΣ)

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΜΗΝΙΑΙΟ
ΤΙΜΗΜΑ ΓΙΑ ΤΟ
ΝΟΣΚΟΜΕΙΟ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΤΙΜΗΜΑ
ΓΙΑ ΤΟ
ΝΟΣΚΟΜΕΙΟ
(ΜΗΝΙΑΙΟ χ 12

Αριθμός απόφασης: 360/2019

ΜΗΝΕΣ)

Το ανωτέρω επικαιροποιημένο υπόδειγμα θα αναρτηθεί στο ΕΣΗΔΗΣ στα συνημμένα του διαγωνισμού σε μορφή doc. Προκειμένου οι ενδιαφερόμενοι να το χρησιμοποιήσουν στην υποβολή της Οικονομικής τους προφοράς με τίτλο «ΕΠΙΚΑΙΡΟΠΟΙΗΜΕΝΟ ΤΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ...»

Τα παραπάνω έγγραφα κοινοποιήθηκαν ως άνω προ της καταληκτικής ημερομηνίας παραλαβής των προσφορών και διενέργειας του διαγωνισμού που είχε ορισθεί για την 8-11-2018 (όρος 1.5 της διακήρυξης) και παρατάθηκε με την υπ' αριθ. 15323/6-11-2017 απόφαση της αναθέτουσας αρχής μέχρι την 15-11-2017 νομίμως κοινοποιηθείσας την 6-11-2017 στους οικονομικούς φορείς μέσω της *επικοινωνίας* και με ανάρτηση στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού. Συνεπώς εφόσον δεν αμφισβητήθηκε επικαίρως η νομιμότητά τους, οι παραπάνω διευκρινήσεις εντάχθηκαν στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους όρους της διακήρυξης στους οποίους αφορούν (πρβλ ΕΑ ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

6. Επειδή στον διαγωνισμό συμμετείχαν η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα καθώς και οι οικονομικοί φορείς ...ΑΕ (εφεξής ...ΑΕ), και ...ΕΠΕ (εφεξής ...ΕΠΕ) έχοντας υποβάλει τις με αριθ. ..., ..., ..., και ...προσφορές τους αντίστοιχα, και έτερη τρίτη εταιρεία.

7. Επειδή το Διοικητικό Συμβούλιο της αναθέτουσας αρχής με την υπ' αριθ. 17/11-7-2018 Απόφαση-Πρακτικό (θέμα 5) i) ενέκρινε το με αριθ. 9389/9-7-2018 Πρακτικό Α της Επιτροπής του Διαγωνισμού, ii) έκανε δεκτές οι προσφορές της προσφεύγουσας, της παρεμβαίνουσας, της ...ΑΕ και της ...ΕΠΕ, με *τελική βαθμολογία τεχνικής προσφοράς* αντιστοίχως 110,3, 114,2,113,1 και 110, iii) απέρριψε τη προσφορά του έτερου τρίτου οικονομικού φορέα, και iv) αποφάσισε την συνέχιση της διαδικασίας με την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των παραπάνω διαγωνιζομένων.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή την 24-10-2018, μέσω της μέσω της *επικοινωνίας* και με ανάρτηση στην κεντρική ηλεκτρονική σελίδα του διαγωνισμού κοινοποίησε στην παρεμβαίνουσα έγγραφο με το οποίο ζήτησε διευκρινήσεις επί της οικονομικής προσφοράς της ως εξής « *Αναφορικά με την οικονομική ανάλυση που κατέθεσε...: 1. Πως προκύπτει αναλυτικά το ημερομίσθιο 19,64 στον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΗΣ ΝΟΜΟΘΕΣΙΑΣ*

Αριθμός απόφασης: 360/2019

(γραμμή 1). 2. Πως προκύπτει το σύνολο ατόμων 4,13 στον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ (γραμμή 5) εφόσον από την Δ/ξη σελ. 40 ζητούνται 20 εργαζόμενες. 3. Που εμφανίζεται στην οικονομική ανάλυση το κόστος απορρυπαντικών, απολυμαντικών, χαρτιών υγείας, κρεμοσάπουνου, σάκων απορριμμάτων (μικρών και μεγάλων) μιας χρήσεως και σακούλων διαφανών (όπως αναφέρονται στο άρθρο 4. Σελ. 41-43 της Δ/ξης) ...»

9. Επειδή η παρεμβαίνουσα την 31-10-2018, μέσω της μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού κοινοποίησε στην αναθέτουσα αρχή έγγραφο με το οποίο χορήγησε διευκρινήσεις επί της οικονομικής προσφοράς της ως εξής «...**1. Υπολογισμός ημερομισθίου** Ως γνωστόν ο καθαριστής (εργατοτεχνίτης) που απασχολείται επί 8ωρο ημερησίως δικαιούται αμοιβή για 8 ώρες (δηλαδή 8 ωρομίσθια). Το κατώτατο νόμιμο ημερομίσθιο (ήτοι το νομοθετημένο κατώτατο ημερομίσθιο του Ν. 4093/2012), για εργατοτεχνίτη άνω των 25 ετών χωρίς προϋπηρεσία ανέρχεται σε 26,18 ευρώ, ενώ, αντιστοίχως, το κατώτατο ωρομίσθιο διαμορφώνεται σε 3,93 ευρώ (= 26,18 ευρώ Χ (6/40) ...σύμφωνα με το Ν. 4093/2012: ...Υπό το δεδομένο ότι με τη διακήρυξη ζητείται η διάθεση προσωπικού με εξάωρη απασχόληση, για τον υπολογισμό του ημερομισθίου έγινε αναγωγή του ημερομισθίου 8ωρης εργασίας στο αντίστοιχο για 6ωρη εργασία, ως εξής : 26,18 ευρώ * 6 ώρες / 8 ώρες = **19,64 ευρώ** (ημερομίσθιο 6ωρης απασχόλησης) **2. Υπολογισμός ατόμων που αντιστοιχούν στο κόστος της προσαύξεσης Κυριακής** Σύμφωνα με τα οριζόμενα στις τεχνικές προδιαγραφές (σελ. 39-40 της διακήρυξης) ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να απασχολεί «εργαζόμενες 6ωρης απασχόλησης για τον καθαρισμό των χώρων του Νοσοκομείου, οι οποίες θα καλύπτουν όλες τις βάρδιες στα τμήματα του Νοσοκομείου, όπως ορίζονται στο άρθρο 5. του II ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΘΑΙΟΤΗΤΑΣ και αναλυτικά ως εξής : 1. Απασχόληση καθαριστριών τις ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΕΣ. Α. από ώρα 07.00 ως 13.00 απασχόληση 33 ατόμων Β. από ώρα 13.00 ως 19.00 απασχόληση 7 ατόμων Γ. από ώρα 19.00 ως 01.00 απασχόληση 5 ατόμων Δ. από ώρα 01.00 ως 07.00 απασχόληση 3 ατόμων ΣΥΝΟΛΟ 48 εργαζόμενες 2. Απασχόληση καθαριστριών τα ΣΑΒΒΑΤΟΚΥΡΙΑΚΑ και τις ΑΡΓΙΕΣ. Α. από ώρα 07.00 ως 13.00 απασχόληση 10 ατόμων Β. από ώρα

Αριθμός απόφασης: 360/2019

13.00 ως 19.00 απασχόληση 6 ατόμων Γ. από ώρα 19.00 ως 01.00 απασχόληση 2 ατόμων Δ. από ώρα 01.00 ως 07.00 απασχόληση 2 ατόμων ΣΥΝΟΛΟ 20 εργαζόμενες...» Σύμφωνα με τις διευκρινήσεις του Νοσοκομείου με αριθ. πρωτ. 15086/1-11-2017, η βάρδια από ώρα 01.00 έως 07.00 ορίζεται ως νυκτερινή. Επομένως, οι υπόλοιπες ώρες που απαιτούνται για εργασία το πρωί και απόγευμα Κυριακών και αργιών είναι $60+36+12=108$. Αν σε αυτές προσθέσουμε και τις 16 ώρες του επόπτη, τις οποίες έχουμε υπολογίσει στην Οικονομική μας Προφορά, το σύνολο ανέρχεται σε 124 ώρες. Με βάση τα παραπάνω, στη γραμμή 5 του πίνακα ανάλυσης (και στη στήλη «ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ»), έχουν υπολογιστεί μόνον οι προσαυξήσεις για την πρωινή και απογευματινή απασχόληση κατά τις Κυριακές και αργίες, καθώς ο πίνακας αναφέρεται στο **επιπλέον** κόστος Κυριακών – Αργιών. Ο συνολικός αριθμός ατόμων που θα απασχοληθούν στο έργο, έχει υπολογιστεί στην γραμμή 1 του πίνακα ανάλυσης. Συνεπώς βάσει 6ωρης απασχόλησης εργαζομένου σε πενθήμερο ανά εβδομάδα (ήτοι 30 ώρες εβδομαδιαίως), προκύπτει : $124 \text{ ώρες Κυριακής} / 30 \text{ ώρες} = \underline{\underline{4,13 \text{ άτομα}}}$ 6ωρης απασχόλησης, που αντιστοιχούν στο πρόσθετο κόστος Κυριακής-αργιών. **3. Κόστος απορρυπαντικών, απολυμαντικών κ.λ.π.** Σύμφωνα με ο εδάφιο Α.2.1 της σελ. 63 της διακήρυξης (υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς), «**Ο παραπάνω πίνακας συμπληρώνεται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή του) από τους υποψήφιος αναδόχους...**» Συνεπώς, ο πίνακας ανάλυσης οικονομικής προσφοράς, υποβάλλεται στη μορφή που περιέχεται στη διακήρυξη (όπως διευκρινίστηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 15322/6-11-2017), χωρίς να είναι δυνατή η τροποποίησή του ή/ και η προσθήκη άλλων γραμμών ή πεδίων. Ενόψει αυτού, και επειδή δεν υπάρχει ειδικότερη πρόβλεψη στη διακήρυξη (πρβλ ΔΕφΘες 141/2018, ΔΕφΑθ 193/2018, 325/2016 κ. ά.), το κόστος απορρυπαντικών, απολυμαντικών, χαρτιών υγείας, κρεμοσάπουνου, σάκων απορριμμάτων (μικρών και μεγάλων) μιας χρήσεως και σακουλών διαφανών, όπως αναφέρονται στις σελ. 41-43 (άρθρο 4 τεχνικών προδιαγραφών) της διακήρυξης, έχει συμπεριληφθεί επιτρεπώς στη γραμμή υπ' αριθ. 8 του πίνακα ανάλυσης «Κόστος εργαλείων και μηχανημάτων καθαρισμού (αποσβέσεις, βλάβες, συντήρηση)»...»

Αριθμός απόφασης: 360/2019

10. Επειδή η Επιτροπή του Διαγωνισμού συνεδρίασε την 27-9-2018, και εξέδωσε πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο αφού αποσφράγισε τις οικονομικές προσφορές, επανήλθε σε συνεδρίαση προς έλεγχο αυτών την 25-1-2019, όπου διαπίστωσε ότι όλες οι οικονομικές προσφορές υποβλήθηκαν νομοτύπως και κρίθηκαν αποδεκτές και ειδικότερα i) η προσφορά της προσφεύγουσας ανέρχεται σε 707.040 ευρώ, και ο λόγος της προσφερθείσας τιμής προς την βαθμολογία της προσφοράς είναι $707.040 \text{ ευρώ} / 110,30 = 6.410,15$, ii) η προσφορά της ...ΑΕ ανέρχεται σε 681.696,1 ευρώ, ο λόγος της προσφερθείσας τιμής προς την βαθμολογία της προσφοράς είναι $681.696,10 \text{ ευρώ} / 113,10 = 6.027,37$, iii) η προσφορά της ...ΕΠΕ ανέρχεται σε 680.348,6 ευρώ, ο λόγος της προσφερθείσας τιμής προς την βαθμολογία της προσφοράς είναι $680.348,6 \text{ ευρώ} / 110 = 6.184,90$, iv) η προσφορά της παρεμβαίνουσας ανέρχεται σε 681.336 ευρώ, ο λόγος της προσφερθείσας τιμής προς την βαθμολογία της προσφοράς είναι $681.336 \text{ ευρώ} / 114,20 = 5.966,16$, και εν συνεχεία κατέταξε τις προσφορές ως εξής «

A/A	ΕΤΑΙΡΕΙΕΣ	ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΒΑΘΜΟΛΟΓΙΑ	ΛΟΓΟΣ
1	...ΕΠΕ	707.040,00	110.30	6,410,15
2	...	681.696,10	113.10	6.027.37
3	...ΕΠΕ	680.348,60	110	6.184,98
4	...ΑΕ	681.336,00	114.20	5.966.16

Επισημαίνεται ότι η επιτροπή έλεγξε τα στοιχεία που περιλαμβάνονταν στις οικονομικές προσφορές που κατέθεσαν οι συμμετέχουσες ως προς την πληρότητά τους σύμφωνα με όσα ζητούνται από το αρ 2.4.4 της Διακήρυξης και σε συνάρτηση των αριθμ. 15086/01.11.2017 και 15322/06.11.2017 διευκρινίσεων του Νοσοκομείου. Η οικονομική προσφορά δεσμεύει τους εν δυνάμει μειοδότες καθ' όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης που θα υπογραφεί....»

11. Επειδή το Διοικητικό Συμβούλιο της αναθέτουσας αρχής με την υπ' αριθ. 2/30-1-2019 ήδη προσβαλλόμενη Απόφαση-Πρακτικό (θέμα 8) αποφάσισε το «...1. Την έγκριση του Πρακτικού Β. Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών του διαγωνισμού με αριθ. Δ/ξης

Αριθμός απόφασης: 360/2019

...και την ανάδειξη ως προσωρινού μειοδότη την εταιρεία ..., σύμφωνα με την πρόταση της επιτροπής...» Η προσβαλλόμενη απόφαση, με ενσωματωμένο το Πρακτικό Β αναρτήθηκε την 31-1-2019 από την αναθέτουσα αρχή στην κεντρική σελίδα του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, και κοινοποιήθηκε αυθημερόν στην προσφεύγουσα και στις συνδιαγωνιζόμενες εταιρείες μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

12. Επειδή κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπό κρίση προσφυγή νόμιμα και εμπρόθεσμα με ανάρτηση μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού την 7-2-2019, και με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου, και κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ αυθημερόν από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

13. Επειδή την 11-2-2019 η αναθέτουσα αρχή προέβη στην, προβλεπόμενη στο άρθ. 365 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/20169 και στο άρθ. 9 παρ. παρ. 1 περ. (α) του ΠΔ 39/2017, κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, στους λοιπούς διαγωνιζόμενους φορείς, με μήνυμα μέσω της «επικοινωνίας» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού.

14. Επειδή υπέρ της διατήρησης της προσβαλλόμενης απόφασης εμπρόθεσμα, με προφανές έννομο συμφέρον, καθόσον η προσφυγή στρέφεται κατά της αποδοχής της οικονομικής προσφοράς της και της ανάδειξής της ως προσωρινής αναδόχου, ασκήθηκε την 21-2-2019 η με αριθ. ΑΕΠΠ ΠΑΡ135/2019 παρέμβαση της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου, με τον νόμιμο προβλεπόμενο κατ' άρθ. 362 ν. 4412/2016 και άρθ. 7 ΠΔ 39/2017 τρόπο κατάθεσης στην «επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και κοινοποίηση αυθημερόν στην ΑΕΠΠ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

15. Επειδή την 14-2-2019 η αναθέτουσα αρχή με σχετικό ηλεκτρονικό μήνυμα, κοινοποίησε στην ΑΕΠΠ τις με αριθ. Πρωτ. 2263/14-2-2019 απόψεις της επί της προσφυγής, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθ. 365 παρ. 1 υποπαρ. β του Ν. 4412/2016 και 9 παρ. 2 περ. β του ΠΔ 39/2017.

Αριθμός απόφασης: 360/2019

16. Επειδή η υπό εξέταση προσφυγή εισάγεται ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346, παρ. 1, 360, και 366 του ν. 4412/2016 και των άρθρων 3 παρ. 1, και 15 του ΠΔ 39/2017, κατόπιν της με αριθ. 211/2019 Πράξης του Προέδρου του 8^{ου} Κλιμακίου «*περί ορισμού ημερομηνίας εξέτασης προδικαστικής προσφυγής και εισηγητή-κλήση αναθέτουσας αρχής προ χορήγησης προσωρινών μέτρων*».

17. Επειδή η προσφεύγουσα -της οποίας η προσφορά κατετάγη με την προσβαλλόμενη στην τέταρτη θέση (σκέψεις 10 και 11), ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι έκανε δεκτές, ενώ έπρεπε να απορρίψει ως απαράδεκτες τις οικονομικές προσφορές των λοιπών τριών συνδιαγωνιζομένων οικονομικών φορέων των οποίων οι οικονομικές προσφορές κατετάγησαν ως οικονομικά συμφερότερες από την προσφορά της. Επομένως, η προσφεύγουσα έχει κατ' αρχήν έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, στο μέτρο που επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς όχι μόνο της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου αλλά και όλων των προτασόμενων αυτής υπολοίπων δύο συνδιαγωνιζομένων οικονομικών φορέων, επί τω τέλει όπως αναδειχθεί η ίδια ανάδοχος της προμήθειας, έχοντας υποβάλει την αμέσως επόμενη, τέταρτη κατά σειρά, νόμιμη και συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Σχετικά, έχει γίνει σχετικά *ad hoc* δεκτό από την νομολογία ότι η αιτούσα η οποία κατατάχθηκε σε χαμηλότερες κατά σειρά μειοδοσίας θέσεις σε διαγωνισμό « *με έννομο συμφέρον ασκεί την κρινόμενη αίτηση, καθόσον, με αυτή προβάλλει αιτιάσεις, οι οποίες αναφέρονται στο περιεχόμενο των οικονομικών προσφορών των προτασόμενων αυτής, κατά σειρά κατάταξης, εταιρειών, η αποδοχή των οποίων (αιτιάσεων), θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της επίμαχης σύμβασης σε αυτή*» (ΔΕΦ Αθ 711/2013, ΔΕΦ Αθ 873/2012, ΔΕΦΑθ 311/2013). Επομένως, η προσφεύγουσα θεμελιώνει, εν προκειμένω, το έννομο συμφέρον της για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής παρά την τέταρτη θέση της στη σειρά μειοδοσίας, ως μία εκ των συμμετεχουσών εταιρειών με αποδεκτές προσφορές στον διαγωνισμό, που εύλογα προσδοκά να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση και ως εκ τούτου επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης ως προς την αποδοχή των

Αριθμός απόφασης: 360/2019

τριών άλλων συμμετεχόντων επικαλούμενη άμεση βλάβη από την προσβαλλόμενη απόφαση, η οποία, κατά τους ισχυρισμούς της, παραβιάζει τους κανόνες που αφορούν στις διαδικασίες ανάθεσης (πρβλ. ενδεικτικά ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846- 7). Επομένως, νομίμως και κατ' αρχήν παραδεκτώς ασκείται η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή και φέρεται προς εξέταση ενώπιον του 8^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.

18. Επειδή στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016 με τον τίτλο «*Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων*» του ν. 4412/2016 (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης....2. Κατά την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της ...κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις4. Η υποχρέωση της παραγράφου 2 : (α) επισημαίνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με το άρθ. 53.... 5. Η αθέτηση της υποχρέωσης της παραγράφου 2 συνιστά σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα του οικονομικού φορέα κατά την έννοια της περίπτωσης θ` της παραγράφου 4 του άρθρου 73, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στις κείμενες διατάξεις. Ειδικά, κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, ως σοβαρό επαγγελματικό παράπτωμα νοούνται ιδίως τα προβλεπόμενα στο δεύτερο εδάφιο της περίπτωσης γ` της παρ. 2 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 (Α` 115).»

19. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 « 1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρωνπροσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης....περιέχουν ιδίως:ε) την ακριβή περιγραφή του φυσικού

Αριθμός απόφασης: 360/2019

αντικειμένου της σύμβασης ιβ) τους όρους και τα κριτήρια επιλογής, καθώς και τα ελάχιστα επίπεδα αυτών, ιε) το κριτήριο ανάθεσης, τη διαδικασία και τα κριτήρια αξιολόγησης των προσφορών, κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στα άρθρα 86 και 87... ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς... ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής... »

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

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

22. Επειδή στο άρθρο 68 «Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών» του ν. 3863/2010, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88' Α), ορίζεται ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες

Αριθμός απόφασης: 360/2019

εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι....3. Στη σύμβαση που συνάπτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή με τους εργολάβους περιλαμβάνονται τα στοιχεία α έως στ της πρώτης παραγράφου, καθώς και ειδικός όρος για την εφαρμογή των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου. Όταν δεν αναγράφονται τα ανωτέρω στοιχεία και όροι, η σύμβαση είναι άκυρη και απορρίπτεται η δαπάνη πληρωμής.....6. (5). Στις επιχειρήσεις του ιδιωτικού τομέα που απασχολούν πάνω από πενήντα (50) άτομα και υποχρεούνται από την κείμενη νομοθεσία, τον οργανισμό ή τον κανονισμό τους να προβαίνουν σε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος με διακήρυξη, εφαρμόζονται οι προηγούμενες παράγραφοι.....».

23. Επειδή σύμφωνα με την υποπαράγραφο ΙΑ.11 « ΝΕΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗΣ ΝΟΜΙΜΟΥ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΜΙΣΘΟΥ ΚΑΙ ΚΑΤΩΤΑΤΟΥ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟΥ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ (ΔΙΑΤΑΞΗ ΠΛΑΙΣΙΟ), ΚΑΤΩΤΑΤΟΣ ΝΟΜΙΜΟΣ ΜΙΣΘΟΣ ΚΑΙ ΗΜΕΡΟΜΙΣΘΙΟ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΙΔΙΩΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ ΟΛΗΣ ΤΗΣ ΧΩΡΑΣ» του ν. 4093/2012, ορίζεται ότι: « 1. Με την παρούσα διάταξη θεσπίζεται νέο σύστημα καθορισμού νόμιμου κατωτάτου μισθού υπαλλήλων και ημερομισθίου εργατοτεχνιτών, το οποίο τίθεται σε ισχύ την 1.4.2013. Εντός του πρώτου τριμήνου του 2013 θεσπίζεται με πράξη υπουργικού συμβουλίου

Αριθμός απόφασης: 360/2019

η διαδικασία διαμόρφωσης νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου για τους εργαζόμενους ιδιωτικού δικαίου όλης της χώρας, λαμβάνοντας υπόψη την κατάσταση και τις προοπτικές της ελληνικής οικονομίας, της αγοράς εργασίας (ιδίως ως προς τα ποσοστά ανεργίας και απασχόλησης) και τη διαβούλευση της κυβέρνησης με εκπροσώπους κοινωνικών εταίρων, εξειδικευμένους επιστημονικούς, ερευνητικούς και λοιπούς φορείς. Κατά το Α` τρίμηνο του 2014 το σύστημα αυτό αξιολογείται ως προς την απλότητα και αποτελεσματικότητα της εφαρμογής, τη μείωση της ανεργίας, την αύξηση της απασχόλησης και τη βελτίωση της ανταγωνιστικότητας. 2.α. Το πρώτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 8 του ν. 1876/1990 αντικαθίσταται ως εξής: «Οι εθνικές γενικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας καθορίζουν τους ελάχιστους μη μισθολογικούς όρους εργασίας, που ισχύουν για τους εργαζόμενους όλης της χώρας. Βασικοί μισθοί, βασικά ημερομίσθια, κάθε είδους προσαυξήσεις αυτών και γενικά κάθε άλλος μισθολογικός όρος, ισχύουν μόνο για τους εργαζόμενους που απασχολούνται από εργοδότες των συμβαλλομένων εργοδοτικών οργανώσεων και δεν επιτρέπεται να υπολείπονται του νόμιμου νομοθετημένου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου.».....3. Μέχρι τη λήξη της περιόδου οικονομικής προσαρμογής που προβλέπουν τα Μνημόνια που προσαρτώνται στο ν. 4046/2012 και οι επακολουθούσες τροποποιήσεις αυτών καθορίζεται ο νόμιμος κατώτατος μισθός υπαλλήλων και το ημερομίσθιο εργατοτεχνιτών ως εξής:

(α) Για τους υπάλληλους άνω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 586,08 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες άνω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 26,18 ευρώ.

(β) Για τους υπάλληλους κάτω των 25 ετών ο κατώτατος μισθός ορίζεται 510,95 ευρώ και για τους εργατοτεχνίτες κάτω των 25 ετών το κατώτατο ημερομίσθιο ορίζεται σε 22,83 ευρώ.

(γ)ii) Ο κατά τα άνω κατώτατος μισθός των υπαλλήλων κάτω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 10% για μία τριετία προϋπηρεσίας και για προϋπηρεσία 3 ετών και άνω και το κατώτατο ημερομίσθιο των εργατοτεχνιτών κάτω των 25 ετών προσαυξάνεται με ποσοστό 5% για κάθε τριετία προϋπηρεσίας και έως δύο τριετίες και συνολικά 10% για προϋπηρεσία 6 και

Αριθμός απόφασης: 360/2019

άνω ετών. iii) [...]. δ) Οι ως άνω προσαυξήσεις προϋπηρεσίας καταβάλλονται σε εργαζόμενο με προϋπηρεσία σε οποιονδήποτε εργοδότη και με οποιαδήποτε ειδικότητα, για μεν τους εργατοτεχνίτες μετά τη συμπλήρωση του 18ου έτους της ηλικίας τους, για δε τους υπαλλήλους μετά τη συμπλήρωση του 19ου έτους της ηλικίας τους και ισχύουν για την συμπληρωθείσα υπηρεσία την 14.2.2012. ε) Πέραν της μηνιαίας τακτικής προσαύξησης λόγω προϋπηρεσίας καμία άλλη προσαύξηση δεν περιλαμβάνεται στο νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο. στ) Έως ότου η ανεργία διαμορφωθεί σε ποσοστό κάτω του 10% αναστέλλεται η προσαύξηση του νομοθετικώς καθορισμένου νόμιμου κατώτατου μισθού και ημερομισθίου για προϋπηρεσία, που συμπληρώνεται μετά την 14.2.2012. ζ) Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης κατώτερο από το νομοθετικώς καθορισμένο κατώτατο μισθό και ημερομίσθιο. 4. Κάθε αναφορά της ισχύουσας νομοθεσίας γενικά στον ελάχιστο μισθό ή στο ελάχιστο ημερομίσθιο της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) νοείται ο νόμιμος νομοθετημένος κατώτατος μισθός και κατώτατο ημερομίσθιο. »

24. Επειδή σύμφωνα με την Δ.Α. 39/2004 «Για τους όρους αμοιβής εργασίας των Εργαζομένων στις Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών όλης της χώρας», που κηρύχθηκε υποχρεωτική με την ΥΑ 13129/19.10.2004 (ΦΕΚ Β 1643/5.11.2004), καθιερώθηκε το 5νθήμερο –χωρίς μείωση μισθών αποδοχών- για τις αναφερόμενες εκεί κατηγορίες των εργαζομένων. Ειδικότερα, σύμφωνα με άρθ. 1 «Πεδίο ισχύος» : « 1. Στην παρούσα υπάγονται οι εργαζόμενοι με σχέση εξαρτημένης εργασίας που απασχολούνται σε επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών που δραστηριοποιούνται στους χώρους ...: φυλάξεως επιχειρήσεων, και που έχουν τις παρακάτω ειδικότητες: ... δ. Προσωπικό φύλαξης (φύλακες, νυκτοφύλακες, θυρωροί)...». Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 4 «Εβδομάδα 5 ημερών» : « Καθιερώνεται για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερησίας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας....». Σύμφωνα δε με το άρθ. 5 «Εφαρμογή θεσμικών όρων

Αριθμός απόφασης: 360/2019

Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.» : «Οι θεσμικοί όροι της Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. όπως ισχύει αποτελούν μέρος της παρούσας και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή.»

25. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 3 παρ. 3 «Χρονικά Όρια Εργασίας» της ΕΓΣΣΕ 1975 που κυρώθηκε με τον ν. 133/1975: «3. Ωράρια εβδομαδιαίας εργασίας, ισχύοντα ή συμβατικώς εφαρμοζόμενα, ελάσσονα των 45 ωρών, δεν θίγονται διά της παρούσης Εθνικής Γενικής Συλλογικής Συμβάσεως Εργασίας. Η εφαρμογή όμως εις τας περιπτώσεις ταύτας, συστήματος εβδομαδιαίας εργασίας πέντε (5) ημερών, διέπεται υπό των διατάξεων της παρούσης.» Και περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθ. 5 παρ. 1 της ΕΓΣΣΕ : « 1. Προκειμένου των επί μισθώ αμειβομένων μισθωτών, δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των, τα 6/25 του συμπεφωνημένου ή νόμιμου μισθού διαιρούνται δια του αριθμού 40. Δια την εξεύρεσιν του ωρομισθίου των επί ημερομισθίω αμειβομένων μισθωτών, το ποσόν των 6 πλήρων (συμπεφωνημένων ή νομίμων) ημερομισθίων, διαιρείται ομοίως δια του αριθμού 40....»

26. Επειδή σύμφωνα με το άρθ. 38 «Μερική απασχόληση» του ν. 1892/1990 (ΦΕΚ-101 Α') «Για τον εκσυγχρονισμό και την ανάπτυξη και άλλες διατάξεις», ορίζονται τα εξής: «1. Κατά την κατάρτιση της σύμβασης εργασίας ή κατά τη διάρκειά της ο εργοδότης και ο μισθωτός μπορούν με έγγραφη ατομική σύμβαση να συμφωνήσουν, ημερήσια ή εβδομαδιαία ή δεκαπενθήμερη ή μηνιαία εργασία, για ορισμένο ή αόριστο χρόνο, η οποία θα είναι μικρότερης διάρκειας από την κανονική (μερική απασχόληση). 2. Για την εφαρμογή του παρόντος άρθρου νοείται ως: α) «εργαζόμενος μερικής απασχόλησης», κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, του οποίου οι ώρες εργασίας, υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, δεκαπενθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση, β) «συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση», κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας, και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες. Όταν στην επιχείρηση δεν υπάρχει συγκρίσιμος εργαζόμενος με πλήρη απασχόληση, η σύγκριση γίνεται με αναφορά στη συλλογική ρύθμιση στην οποία θα υπαγόταν ο εργαζόμενος αν είχε προσληφθεί με πλήρη απασχόληση. Οι εργαζόμενοι με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής

Αριθμός απόφασης: 360/2019

απασχόλησης δεν επιτρέπεται να αντιμετωπίζονται δυσμενώς σε σχέση με τους συγκρίσιμους εργαζόμενους με κανονική απασχόληση, εκτός εάν συντρέχουν αντικειμενικοί λόγοι οι οποίοι τη δικαιολογούν, όπως η διαφοροποίηση στο ωράριο εργασίας.7. Αν η μερική απασχόληση έχει καθοριστεί με ημερήσιο ωράριο μικρότερης διάρκειας από το κανονικό, η παροχή της συμφωνημένης εργασίας των μερικώς απασχολούμενων πρέπει να είναι συνεχόμενη και να παρέχεται μία φορά την ημέρα. ... 9. Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζομένου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. 10. Οι μερικώς απασχολούμενοι μισθωτοί έχουν δικαίωμα ετήσιας άδειας με αποδοχές και επίδομα αδείας, με βάση τις αποδοχές που θα ελάμβαναν εάν εργάζονταν κατά το χρόνο της αδείας τους, για τη διάρκεια της οποίας εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 2 του α.ν.539/1945, όπως ισχύει. ...17. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται για τους μερικώς απασχολούμενους όλες οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας.»

27. Επειδή σύμφωνα με παγία νομολογία από την διάταξη του άρθρου 5 της από 26-7-75 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το Ν. 133/75, λαμβανομένου υπ' όψιν και της καθιέρωσης της 5θήμερης εβδομαδιαίας εργασίας των 40 ωρών, « για την εξεύρεση του ωρομισθίου, καθόσον αφορά εργαζόμενους που αμείβονται με μηνιαίο μισθό, ακολουθείται η μέθοδος που καθορίζει η ΕΓΣΣΕ της 26.2.1975, (6/25 του μηνιαίου μισθού : 40) εάν δε η εβδομαδιαία απασχόληση είναι μικρότερη των 40 ωρών, ο διαιρέτης ορίζεται ίσος προς τον αριθμό των λιγότερων ωρών εβδομαδιαίας εργασίας. Αναφορικά με τους εργατοτεχνίτες που αμείβονται με ημερομίσθιο, το ωρομίσθιό τους εξευρίσκεται, με βάση την ίδια ΕΓΣΣΕ με τη μέθοδο πολλαπλασιασμού του ημερομισθίου επί 6 και της διαιρέσεως δια των ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρ. 5, 6 της από 26-2-1975 ΕΓΣΣΕ)» (ΑΠ 1166/2014, για υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών *ad hoc* ΜονΕφΠειρ 862/2014). Συνεπώς, ορθά υπολογίζεται το ωρομίσθιο των εργατών «πολλαπλασιάζοντας το ημερομίσθιο Χ 6 (και όχι Χ5) και στην συνέχεια διαιρώντας το γινόμενο με τον αριθμό 40 (αριθμό των ωρών εργασίας την εβδομάδα)» (ΑΠ 1317/2015). Και τούτο μάλιστα επειδή στους μισθωτούς που εφαρμόζεται το σύστημα πενθήμερης

Αριθμός απόφασης: 360/2019

εβδομαδιαίας εργασίας «νόμιμο ωράριο θεωρούνται οι εννέα (9) ώρες ημερησίως και οι σαράντα πέντε εβδομαδιαίως. Η έκτη ημέρα της εβδομάδας, μολονότι, σύμφωνα με τις άνω διατάξεις περί πενθήμερης εργασίας, αποτελεί ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης, εν τούτοις, για τον υπολογισμό του εβδομαδιαίου μισθού και του χρόνου υπηρεσίας, θεωρείται πλασματικά χρόνος εργασίας. Έτσι, για τους εργαζόμενους με πενθήμερο, εφόσον αυτοί εξακολουθούν να λαμβάνουν τις αποδοχές των 6 εργασίμων ημερών και να απασχολούνται με το αυτό ωράριο εργασίας, ως ημερομίσθιο θεωρείται, όπως ακριβώς και για τους απασχολούμενους επί 6 ημέρες την εβδομάδα, το 1/6 της εβδομαδιαίας αμοιβής (εργατοτεχνίτες) ή το 1/25 του μηνιαίου μισθού(υπάλληλοι)» (ΑΠ1215/2004). Συνεπώς για την εξεύρεση του ωρομισθίου πρέπει να γίνει « .. αναγωγή στην προβλεπόμενη αμοιβή του για εργασία 8 ωρών ημερησίως και 40 ωρών εβδομαδιαίως αφού θεωρείται ότι οφείλονται εβδομαδιαίως στον εργαζόμενο, ανεξάρτητα από το σύστημα εβδομαδιαίας απασχόλησης του, έξι ημερομίσθια...» (ΕφΠειρ 545/2012 Δ/ΝΗ 2013,1615). Εξ άλλου, όπως έχει *ad hoc* κριθεί για τον υπολογισμό ωρομισθίου καθαριστριών μερικής απασχόλησης (ΜονΕφΠειρ 862/2014, ΑΠ 1166/2014) «στην παρ. 9 του άρθρου 38 ν. 1892/1990, (όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 του ν. 2639/1998 και συμπληρώθηκε με άρθρο 7 Ν. 2874/2000), ορίζεται ότι: "Οι αποδοχές των εργαζομένων με σύμβαση ή σχέση εργασίας μερικής απασχόλησης, υπολογίζονται όπως και οι αποδοχές του συγκρίσιμου εργαζόμενου και αντιστοιχούν στις ώρες εργασίας της μερικής απασχόλησης. Κατά δε την παρ. 2 του ίδιου άρθρου "εργαζόμενος μερικής απασχόλησης νοείται κάθε εργαζόμενος με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας του οποίου οι ώρες εργασίας υπολογιζόμενες σε ημερήσια, εβδομαδιαία, 15νθήμερη ή μηνιαία βάση είναι λιγότερες από το κανονικό ωράριο εργασίας του συγκρίσιμου εργαζόμενου με πλήρη απασχόληση (εδάφ. α), ως τέτοιος δε νοείται κάθε εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, που απασχολείται στην ίδια επιχείρηση με σύμβαση ή σχέση εξαρτημένης εργασίας και εκτελεί ίδια ή παρόμοια καθήκοντα, υπό τις αυτές συνθήκες (εδάφ. β). Έτσι, κατ' εφαρμογή των εν λόγω διατάξεων, για την εξεύρεση της ημερήσιας αμοιβής του μερικώς απασχολούμενου, πολλαπλασιάζεται το ωρομίσθιο που λαμβάνει ο συγκεκριμένος εργαζόμενος

Αριθμός απόφασης: 360/2019

πλήρους απασχόλησης επί τις ώρες εργασίας του μερικώς απασχολουμένου. Περαιτέρω, με την ΥΑ 13129/2004 (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004) "Κήρυξη υποχρεωτικής της απόφασης διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας", που αφορά, μεταξύ άλλων τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, 8ώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας (άρθρο 4). Οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ όπως ισχύει αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή (άρθρο 5) η δε ισχύς της αρχίζει από 1-1-2004 (άρθρο 8 αυτής).» Επί πλέον τα ως άνω διαλαμβάνονται επίσης και στην ιστοσελίδα του ΚΕΠΕΑ (Κέντρο Πληροφόρησης Εργαζομένων και Ανέργων) της ΓΣΕΕ (www.kepea.gr/aarticle.php?id=294) : « Υπολογισμός Ωρομισθίου Για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, πολλαπλασιάζουμε το ημερομίσθιο επί 6 και το διαιρούμε με το ισχύον συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο, δηλαδή 40 ή λιγότερο, σε περίπτωση ωραρίου μικρότερου του 40ωρου ημερομίσθιο Χ 6 συμβατικό εβδομαδιαίο ωράριο (40 ή λιγότερο)

ΠΑΡΑΔΕΙΓΜΑ 1^ο :

Για να βρούμε το ωρομίσθιο του εργάτη που παίρνει ημερομίσθιο 40 €, πολλαπλασιάζουμε τα 40 € επί 6 για να βρούμε τις εβδομαδιαίες αποδοχές, $40 \times 6 = 240$ € και στη συνέχεια το ποσό αυτό διαιρούμε με τον αριθμό 40, δηλαδή όσες είναι οι ώρες της εβδομαδιαίας εργασίας, οπότε $240 : 40 = 6$ € ωρομίσθιο. »

28. Επειδή στο Έγγραφο του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Γενική Διεύθυνση Διοικητικής Υποστήριξης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης Δ/νση Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης) με Αριθ. Πρωτ.: 41815/Δ.10.199/16.9.2016 με θέμα «Αναβάθμιση Πληροφοριακού Συστήματος ΕΡΓΑΝΗ» , ορίζεται ότι στο πλαίσιο της Αναβάθμισης των εντύπων Ε4 και Ε3, η ορθή συμπλήρωση των πεδίων «Μικτές αποδοχές», «Εβδομαδιαίες ώρες» και «Ωρομίσθιο» γίνεται σύμφωνα με τα παρακάτω:

Αριθμός απόφασης: 360/2019

Εργατοτεχνίτης:

«Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,33 x «Ωρομίσθιο»

Υπάλληλος:

«Μικτές αποδοχές» = «Εβδομαδιαίες ώρες» x 4,166 x «Ωρομίσθιο»

Συνεπώς κατά απλό αριθμητικό υπολογισμό Ωρομίσθιο = μικτές αποδοχές ΔΙΑ (εβδομαδιαίες ώρες ΕΠΙ 4,33) (καθόσον αφορά σε εργατοτεχνίτη).

29. Επειδή στο ΒΔ 748/1966 «Περί κωδικοποίησης, καταργήσεως, τροποποίησης και συμπληρώσεως των διατάξεων της κειμένης νομοθεσίας περί εβδομαδιαίας και Κυριακής αναπαύσεως και ημερών αργίας » ως τροποποιημένο ισχύει, ορίζεται ότι «*Αρθρ. 1. 1. Αι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται υπό τας εν αυτών διακρίσεις καθ' άπασαν την Επικράτειαν. 2. Κατά τας Κυριακάς και τας εν τω άρθρ. 4 του παρόντος οριζόμενας αργίας και υπό τας εν τω παρόντι διακρίσεις απαγορεύεται εις τους εν τω Κράτει οπαδούς παντός θρησκευματος πάσα βιομηχανική, βιοτεχνική, εμπορική εργασία και πάσα επαγγελματική εν γένει δραστηριότης. 3. Εις τους μισθωτούς, ανεξαρτήτως φύλου, τους παρέχοντας τας υπηρεσίας των προς οιονδήποτε εργοδότην επί σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, παρέχεται καθ' εβδομάδα συνεχής ελεύθερος χρόνος 24 ωρών, αρχόμενος από της 00.000 ώρας της Κυριακής, μέχρι της 24.00 της ίδιας ημέρας (εβδομαδιαία ανάπαυσις). Επί μισθωτών επιχειρήσεων, εκμεταλλεύσεων ή υπηρεσιών λειτουργουσών καθ' όλον το 24ωρον δια συστήματος τριών ομάδων εργασίας ο χρόνος ούτος δύναται να αρχίζη από της 06.00`ώρας της Κυριακής, λήγων την 06.00 ώραν της Δευτέρας. Απαγόρευσις απασχολήσεως Αρθρ. 3. 1. Κατά τον χρόνον της εβδομαδιαίας αναπαύσεως και κατά τας ημέρας αργίας απαγορεύεται η καθ' οιονδήποτε τρόπον απασχόλησις του μισθωτού. 2. Εφ' όσον κατά τας διατάξεις του παρόντος δεν επιτρέπεται η απασχόλησις των μισθωτών κατά Κυριακάς και ημέρας αργίας αι επιχειρήσεις και εκμεταλλεύσεις, δεν δύνανται να λειτουργήσουν παραμένουσαι κλεισταί. ...Ημέραι αργίας Αρθρ. 4. 1. Καθορίζονται ως ημέραι υποχρεωτικής αργίας οι κάτωθι: α) Η 25η Μαρτίου. β) Η Δευτέρα του Πάσχα. γ) Η εορτή της Κοιμήσεως του Θεοτόκου, και δ) Η εορτή της Γεννήσεως του Χριστού. ε) Η 26η Δεκεμβρίου..»*

30. Επειδή σύμφωνα με τον ΑΝ 380/1968 άρθρο 1, όπως τροποποιήθηκε με το άρθ. 14 του ν. 4468/2017 «1. Η 1η Μαΐου καθορίζεται

Αριθμός απόφασης: 360/2019

ως ημέρα υποχρεωτικής αργίας. Με απόφαση του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης μετατίθεται η αργία της 1ης Μαΐου σε άλλη εργάσιμη ημέρα, εφόσον συμπίπτει με Κυριακή, με ημέρα της Μεγάλης Εβδομάδας ή με τη Δευτέρα του Πάσχα.»

31. Επειδή κατά την έννοια των παραπάνω διατάξεων περί ημερών υποχρεωτικής αργίας, απαγορεύεται η απασχόληση των μισθωτών τόσο κατά τις Κυριακές όσο και κατά τις έξι ως άνω προβλεπόμενες ημέρες υποχρεωτικής αργίας, ασφαλώς άνευ περικοπής αποδοχών, είτε αμείβονται με μηνιαίο μισθό είτε με ημερομίσθιο. Κατά τα λοιπά η ημέρα Σάββατο δεν είναι μεν ημέρα υποχρεωτικής αργίας σύμφωνα με τον νόμο, ωστόσο όμως προκύπτει μη εργάσιμη λόγω εξάντλησης των χρονικών ορίων της θεσμοθετημένης πενθήμερης εργάσιμης εβδομάδας. Ειδικότερα ως έχει παγίως κριθεί από την νομολογία « ... Τα χρονικά όρια της εργασίας των μισθωτών έχουν καθοριστεί με ειδικές διατάξεις δημοσίας τάξεως, με την έννοια ότι αποτελούν τα ελάχιστα όρια προστασίας των εργαζομένων και συνεπώς με ατομική ή συλλογική σύμβαση εργασίας ή με διαιτητική απόφαση ή άλλη κανονιστική πράξη νομοθετικής ή συμβατικής ισχύος μπορούν να περιοριστούν, όχι όμως και να ξεπεραστούν χωρίς την τήρηση της διαδικασίας για τη νομιμότητα της υπερωριακής απασχολήσεως. Ειδικότερα: Με την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. της 26.2.1975, η οποία κυρώθηκε με το ν. 133/1975, εισήχθη η εβδομάδα των πέντε (5) εργάσιμων ημερών ή το λεγόμενο διαφορετικά πενθήμερο εργασίας, δηλαδή καθιερώθηκε ως χρονικό όριο εργασίας οι σαράντα πέντε (45) ώρες την εβδομάδα. Σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 1 της από 29-12-80 Πράξεως Νομοθετικού Περιεχομένου, που κυρώθηκε με το ν. 1157/81, κατά τη διαδικασία του ν. 3299/55 "περί του τρόπου ρυθμίσεως των συλλογικών εργατικών διαφορών εργασίας κ.λ.π.", προκειμένου περί μισθωτών υπαγομένων στο νόμο αυτό, πλην μισθωτών του Δημοσίου, των ΟΤΑ και των ΝΠΔΔ, δύναται να καθιερούται σύστημα εβδομαδιαίας εργασίας πέντε εργάσιμων ημερών, άνευ μειώσεως του κατά περίπτωση ισχύοντος ή εφαρμοζομένου ωραρίου εβδομαδιαίας εργασίας. Εξάλλου, κατά το άρθρο 6 της από 14.2.1984 εθνικής γενικής συλλογικής σύμβασης εργασίας, που δημοσιεύθηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως με την απόφαση του Υπουργού Εργασίας 11770/20.3.1984 (ΦΕΚ Β` , 81), η εβδομαδιαία διάρκεια

Αριθμός απόφασης: 360/2019

της εργασίας των μισθωτών ορίστηκε από 1.1.1984 σε 40 ώρες, για την απασχόληση δε πέρα από το συμβατικό (συλλογικό) αυτό εβδομαδιαίο ωράριο έως τη συμπλήρωση του νόμιμου ανώτατου ωραρίου εβδομαδιαίας εργασίας (υπερεργασία) καταβάλλεται αμοιβή, σύμφωνα με το άρθρο 9 της 1/1982 απόφασης του Δ.Δ. Δ.Δ. Αθηνών, που κυρώθηκε με το άρθρο 29 του νόμου 1346/1983. Από το συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει μεταξύ άλλων, ότι υπό το σύστημα της πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας η εκούσια ή εξαναγκασμένη παροχή εργασίας (εντός του 8/ώρου) κατά τα Σάββατα ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης λόγω εξάντλησης του 5νθημέρου, απαγορευόμενη από κανόνα δημόσιας τάξης, είναι άκυρη και γεννά απαίτηση απόδοσης της ωφέλειας του εργοδότη από την παροχή μιας τέτοιας εργασίας κατά τις αρχές του αδικαιολόγητου πλουτισμού κατ' αρ. 904 Α.Κ. Εξάλλου από τις διατάξεις των άρθρων 2 του ν. 435/1976, 1 και 10 παρ. 1 του ΒΔ 748/1966, τις διατάξεις της 8900/1956 ΚΥΑ των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας και του άρθρου 904 ΑΚ, προκύπτει ότι σε εκείνον που παρέσχε την εργασία του κατά τις Κυριακές πρέπει να χορηγηθεί αναπληρωματική εβδομαδιαία ανάπαυση διάρκειας 24 συνεχών ωρών σε άλλη, εργάσιμη ημέρα της εβδομάδας που άρχισε την Κυριακή. Η εκούσια ή εξαναγκασμένη παροχή εργασίας κατά την Κυριακή χωρίς χορήγηση άλλης ημέρας αναπαύσεως την εβδομάδα που ακολουθεί την Κυριακή, απαγορευόμενη από τους πιο πάνω κανόνες δημοσίας τάξεως, είναι άκυρη και γεννά, πέραν της προσαύξησης 75% επί του νομίμου ημερομισθίου για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, απαίτηση αποδόσεως της ωφέλειας του εργοδότη από την παροχή μιας τέτοιας εργασίας κατά τις αρχές του αδικαιολόγητου πλουτισμού. Η ωφέλεια αυτή, όπως και στην περίπτωση εργασίας κατά το Σάββατο, ως έκτης ημέρας σε σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, συνίσταται στις αποδοχές τις οποίες ο εργοδότης θα κατέβαλλε σε άλλο μισθωτό, που θα απασχολείτο με έγκυρη σύμβαση εργασίας κατά τις ως άνω ημέρες, υπό τις αυτές συνθήκες με τον ακύρως κατ' αυτές εργασθέντα.» (ΑΠ 288/2018, ΑΠ 314/2017, ΑΠ 864/2015, ΑΠ 67/2015, 32/2013). Ωσαύτως έχει κριθεί ότι «... Από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθ.6 της από 26-9-1975 ΕΓΣΣΕ, που κυρώθηκε με το ν.133/1975, 6 της από 14-2-1984 ΕΓΣΣΕ (που δημοσιεύθηκε με την ΥΑ 11770/2030/1984, ΦΕΚ Β` 81) και των από 19-1-1985 (ΦΕΚ Β` 50)

Αριθμός απόφασης: 360/2019

και 13-3-1986 (ΦΕΚ Β` 123), 6 της 6/1979 απόφασης του ΔΔΔΔ Αθηνών, που κυρώθηκε με το άρθ.15 ν.1082/1980, της ΠΝΠ της 30-12-1980, που κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο ν.1157/1981, της ΚΥΑ 8900/1946 (όπως ερμηνεύθηκε με την 25825/1951 όμοια και άρθ. 2 ν. 435/1976), άρθ.2 ν. 3755/1957, άρθ.1 ν.435/1976, 1 και 10 του ΒΔ 748/1966, άρθ.904 επ. ΑΚ, συνάγεται ότι υπό το σύστημα της πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας (Δευτέρα έως και Παρασκευή), των 8 ωρών ημερησίως και των 40 συνολικά εβδομαδιαία (α) η επί 8ωρο (εκούσια ή εξαναγκασμένη) παροχή εργασίας κατά το Σάββατο (ως 6η ημέρα) είναι άκυρη και δημιουργεί απαίτηση του μισθωτού κατά τις αρχές του αδικαιολογήτου πλουτισμού για την απόδοση της ωφέλειας του εργοδότη (β) αν ο εργαζόμενος απασχοληθεί, νόμιμα ή παράνομα, την Κυριακή (πέραν των 5 ωρών), δικαιούται (εκτός από την προσαύξηση του ημερομισθίου) αναπληρωματική ανάπαυση (διάρκειας 24 συνεχόμενων ωρών σε άλλη εργάσιμη ημέρα της εβδομάδας που άρχισε την Κυριακή) και, σε περίπτωση μη χορήγησης αναπληρωματικής ανάπαυσης από τον εργοδότη (αλλά απασχόλησής του όλες τις εργάσιμες ημέρες που ακολουθούν την Κυριακή), αποζημίωση, επίσης κατά τις διατάξεις για τον αδικαιολόγητο πλουτισμό, για την παράνομη αυτήν απασχόληση (κατά μία των εργάσιμων αυτών ημερών), σε αμφότερες δε τις ως άνω περιπτώσεις ο υπολογισμός της συναφούς απαίτησης του εργαζομένου, συνισταμένης στο ποσό που θα κατέβαλλε ο εργοδότης σε άλλον μισθωτό, με τις ίδιες ικανότητες και για την ίδια εργασία και υπό έγκυρη σύμβαση (κατά το οποίο καθίσταται αδικαιολόγητα πλουσιότερος), γίνεται με βάση το νόμιμο μισθό, ...(ΑΠ 1420/2015, 1317/2015, 175/2013, 32/2013) (Β) Από τον συνδυασμό των άρθρων 22§2 του Συντάγματος και 3§1, 7, 8§2, 10§2, 11§2 και 16§6 ν. 1876/1990 "ελεύθερες συλλογικές διαπραγματεύσεις και άλλες διατάξεις", συνάγεται ότι οι κανονιστικοί όροι των συμβάσεων εργασίας (ΣΣΕ) ή των εξομοιούμενων με αυτές διαιτητικών αποφάσεων (ΔΑ) έχουν άμεση και αναγκαστική ισχύ ουσιαστικού νόμου ... και ότι οι ΣΣΕ ή ΔΑ, πλην των εθνικών γενικών, δεσμεύουν καταρχήν τους εργοδότες και εργαζόμενους που είναι μέλη των συμβαλλομένων συνδικαλιστικών οργανώσεων, ο Υπουργός Εργασίας, όμως, με απόφασή του που εκδίδεται μετά από γνώμη του Ανωτάτου Συμβουλίου Εργασίας, μπορεί να επεκτείνει την ισχύ και να κηρύξει γενικώς υποχρεωτική

Αριθμός απόφασης: 360/2019

για όλους τους εργαζόμενους ενός κλάδου ή επαγγέλματος ΣΣΕ ή ΔΑ, η οποία έκτοτε δεσμεύει όλους τους εργοδότες του κλάδου ή τους εργαζόμενους του επαγγέλματος, που αυτή αφορά, εφόσον αυτοί θα μπορούσαν να είναι μέλη των οργανώσεων που μετείχαν στη σύναψή της (ΑΠ 1409/2014, 56/2012). ..με το άρθ.4 εδ.α` της ΔΑ 39/2004 καθιερώθηκε και ρητά για τους εργαζομένους που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των οικείων ΔΑ και ΣΣΕ πενθήμερη εβδομαδιαία εργασία, 8ωρης ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίως, ρύθμιση που διατηρήθηκε σε ισχύ με τις προαναφερθείσες διατάξεις των ως άνω μεταγενεστέρων ΔΑ και ΣΣΕ ..» (ΑΠ 506/2017). Και περαιτέρω έχει ad hoc κριθεί για τους εργαζόμενους στην καθαριότητα ότι «Τα χρονικά όρια της εργασίας των μισθωτών έχουν καθοριστεί με ειδικές διατάξεις δημοσίας τάξεως, με την έννοια ότι αποτελούν τα ελάχιστα όρια προστασίας των εργαζομένων και συνεπώς με ατομική ή συλλογική σύμβαση εργασίας ή με διαιτητική απόφαση ή άλλη κανονιστική πράξη νομοθετικής ή συμβατικής ισχύος μπορούν να περιοριστούν, όχι όμως και να ξεπεραστούν χωρίς την τήρηση της διαδικασίας για τη νομιμότητα της υπερωριακής απασχολήσεως. Ειδικότερα: Με την Ε.Γ.Σ.Σ.Ε. της 26.2.1975, η οποία κυρώθηκε με το ν. 133/1975, εισήχθη η εβδομάδα των πέντε (5) εργασίμων ημερών ή το λεγόμενο διαφορετικά πενθήμερο εργασίας, δηλαδή καθιερώθηκε ως χρονικό όριο εργασίας οι σαράντα πέντε (45) ώρες την εβδομάδα. Εξάλλου, κατά το άρθρο 6 της από 14.2.1984 εθνικής γενικής συλλογικής σύμβασης εργασίας, που δημοσιεύθηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως με την απόφαση του Υπουργού Εργασίας 11770/20.3.1984 (ΦΕΚ Β' , 81), η εβδομαδιαία διάρκεια της εργασίας των μισθωτών ορίστηκε από 1.1.1984 σε 40 ώρες, για την απασχόληση δε πέρα από το συμβατικό (συλλογικό) αυτό εβδομαδιαίο ωράριο έως τη συμπλήρωση του νόμιμου ανώτατου ωραρίου εβδομαδιαίας εργασίας (υπερεργασία) καταβάλλεται αμοιβή, σύμφωνα με το άρθρο 9 της 1/1982 απόφασης του Δ.Δ. Δ.Δ. Αθηνών, που κυρώθηκε με το άρθρο 29 του νόμου 1346/1983 (ΑΠ 864/2015). Από το συνδυασμό των ως άνω διατάξεων προκύπτει μεταξύ άλλων, ότι υπό το σύστημα της πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας η εκούσια ή εξαναγκασμένη παροχή εργασίας (εντός του 8/ώρου) κατά τα Σάββατα, ημέρα υποχρεωτικής ανάπαυσης λόγω εξάντλησης του 5νθημέρου, απαγορευομένη από κανόνα δημόσιας τάξης, είναι άκυρη

Αριθμός απόφασης: 360/2019

...Περαιτέρω, με την ΥΑ 13129/2004 (ΦΕΚ Β' 1643/5-11-2004) "Κήρυξη υποχρεωτικής της απόφασης διαιτησίας 39/2004 που αφορά τους όρους αμοιβής και εργασίας των εργαζομένων στις επιχειρήσεις παροχής υπηρεσιών όλης της Χώρας", που αφορά, μεταξύ άλλων τους εργαζόμενους που απασχολούνται με σχέση εξαρτημένης εργασίας σε επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στους χώρους του καθαρισμού κτιρίων, ως βοηθητικό προσωπικό καθαριότητας, καθιερώνεται, για τους εργαζόμενους που υπάγονται στη ρύθμιση αυτή εβδομαδιαία εργασία πέντε ημερών, δώρου ημερήσιας απασχόλησης και 40 ωρών εβδομαδιαίας εργασίας, οι θεσμικοί όροι της ΕΓΣΣΕ όπως ισχύει αποτελούν μέρος αυτής και ισχύουν και για τους μισθωτούς που υπάγονται σ' αυτή, η δε ισχύς της αρχίζει από 1.1.2004 (ΑΠ 1166/2014). Εξ άλλου από τις διατάξεις των άρθρων 2 του ν. 435/1976, 1 και 10 παρ. 1 του ΒΔ 748/1966, τις διατάξεις της 8900/1956 ΚΥΑ των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας και του άρθρου 904 ΑΚ, προκύπτει ότι σε εκείνον που παρέσχε την εργασία του κατά τις Κυριακές πρέπει να χορηγηθεί αναπληρωματική εβδομαδιαία ανάπαυση διάρκειας 24 συνεχών ωρών σε άλλη, εργάσιμη ημέρα της εβδομάδας που άρχισε την Κυριακή. Η εκούσια ή εξαναγκασμένη παροχή εργασίας κατά την Κυριακή χωρίς χορήγηση άλλης ημέρας αναπαύσεως την εβδομάδα που ακολουθεί την Κυριακή, απαγορευμένη από τους πιο πάνω κανόνες δημοσίας τάξεως, είναι άκυρη και γεννά, πέραν της προσαύξησης 75% επί του νομίμου ημερομισθίου για τους αμειβόμενους με ημερομίσθιο, απαίτηση αποδόσεως της ωφέλειας του εργοδότη από την παροχή μιας τέτοιας εργασίας κατά τις αρχές του αδικαιολογήτου πλουτισμού. Η ωφέλεια αυτή, όπως και στην περίπτωση εργασίας κατά το Σάββατο, ως έκτης ημέρας σε σύστημα πενθήμερης εβδομαδιαίας εργασίας, συνίσταται στις αποδοχές τις οποίες ο εργοδότης θα κατέβαλλε σε άλλο μισθωτό, που θα απασχολείτο με έγκυρη σύμβαση εργασίας κατά τις ως άνω ημέρες, υπό τις αυτές συνθήκες με τον ακύρωσ κατ' αυτές εργασθέντα (ΑΠ 67/2015, 32/2013, 376/2010, 1732/2005).....» (ΑΠ 2075/2017)

31. Επειδή σύμφωνα με τον όρο 1.7 της διακήρυξης «**Αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης** » : «Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: (α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την

Αριθμός απόφασης: 360/2019

εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπιστεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου». Και περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 2.4 **«Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών »** : **«2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών** Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα I της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες ... 2.4.2.3 Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα:... (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά.... 2.4.2.4 Οι οικονομικοί φορείς συντάσσουν την τεχνική και οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας τις αντίστοιχες ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος. Στην συνέχεια το σύστημα παράγει τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία τα οποία υπογράφονται ψηφιακά και υποβάλλονται από τον προσφέροντα..... **2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών** Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος της οικονομικής προσφοράς περιλαμβάνει: α) την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά που εξάγει το σύστημα ψηφιακά υπογεγραμμένη σε μορφή pdf και β) το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος II της Δ/ξης συμπληρωμένο και ψηφιακά υπογεγραμμένο σε μορφή pdf» Περαιτέρω, στον όρο 2.4 της διακήρυξης προβλέπεται ότι : **« 2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών.** Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: ...β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1 της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, θ) η οποία παρουσιάζει

Αριθμός απόφασης: 360/2019

ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης. Σημειώνεται ότι προσφορές που παρουσιάζουν αποκλίσεις από τους όρους της διακήρυξης δεν θα απορρίπτονται υπό την προϋπόθεση ότι οι αποκλίσεις αυτές δεν αναφέρονται στους απαράβατους όρους και κρίνονται επουσιώδεις από την αρμόδια Επιτροπή».

32. Επειδή περαιτέρω, σύμφωνα με το « **ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι Τεχνικές Προδιαγραφές ... ΜΕΡΟΣ Α.**» σελ. 36 της διακήρυξης : «**Χώροι καθαριότητας-Αριθμός απασχολουμένων ατόμων** ...Ο ανάδοχος πρέπει απαραίτητα να διαθέτει εργαζόμενες δωρης απασχόλησης, για τον καθαρισμό των χώρων του Νοσοκομείου, τα οποία θα καλύπτουν όλες τις βάρδιες στα τμήματα του Νοσοκομείου όπως ορίζονται στο άρθρο 3. του Β.ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ- ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ. Ο ανάδοχος υποχρεώνεται να τηρεί την εργατική νομοθεσία και με τη ρητή υποχρέωση να καταβάλει τις νόμιμες αποδοχές στους εργαζόμενους οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπόμενων από τις οικίες Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας, τήρηση του νομίμου ωραρίου, ως και τις νόμιμες ασφαλιστικές καλύψεις, τους όρους υγιεινής και ασφάλειας των εργαζομένων, λοιπές κοινωνικές παροχές, αποζημιώσεις, φόροι κλπ. **Β. ΓΕΝΙΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ Άρθρο 1.ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ** Ο ανάδοχος αναλαμβάνει την καθαριότητα και την απολύμανση των κτιριακών εγκαταστάσεων και των εν γένει χώρων του Νοσοκομείου «Γ.ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» εκτάσεως σύμφωνα με τους συνημμένους πίνακες, καθ' όλο το 24ωρο και για όλες τις ημέρες του χρόνου, υπό τους παρακάτω όρους και προϋποθέσεις. Σε όλα τα στάδια της παροχής υπηρεσιών ο ανάδοχος υποχρεούται να τηρεί τη νομοθεσία, ...Ο καθαρισμός των χώρων θα γίνεται καθημερινά περιλαμβανομένων των Κυριακών, αργιών και εξαιρετέων ημερών όλο το εικοσιτετράωρο, περιλαμβάνει δε όλα τα τμήματα και χώρους του Νοσοκομείου που κατά την κατάρτιση της σύμβασης λειτουργούν και χρησιμοποιούνται. ... **Άρθρο 3. ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ** ...4. Ο ανάδοχος υποχρεούται στην απαραίτητη τήρηση της εκάστοτε ισχύουσας εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας, αναφορικά με την παροχή εργασίας του προσωπικού του, ιδίως

Αριθμός απόφασης: 360/2019

δε ως προς την καταβολή των αποδοχών, οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπομένων από την οικεία κλαδική Σ.Σ.Ε, την τήρηση του νομίμου ωραρίου, των όρων υγιεινής και ασφάλειας κλπ. Παράβαση της υποχρέωσης αυτής δίνει το δικαίωμα στο Νοσοκομείο για μονομερή καταγγελία της συμβάσεως και κήρυξη του αναδόχου ως εκπτώτου... Ο ανάδοχος πρέπει απαραίτητα να διαθέτει εργαζόμενες δωρης απασχόλησης, για τον καθαρισμό των χώρων του Νοσοκομείου, τα οποία θα καλύπτουν όλες τις βάρδιες στα τμήματα του Νοσοκομείου όπως ορίζονται στο άρθρο 5. Του **II.ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ** και αναλυτικά ως εξής: **1. Απασχόληση καθαριστριών τις ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΕΣ.** Α. από ώρα 07.00 ως 13.00 απασχόληση 33 ατόμων Β. από ώρα 13.00 ως 19.00 απασχόληση 7 ατόμων Γ. από ώρα 19.00 ως 01.00 απασχόληση 5 ατόμων Δ. από ώρα 01.00 ως 07.00 απασχόληση 3 ατόμων ΣΥΝΟΛΟ 48 εργαζόμενες **2. Απασχόληση καθαριστριών τα ΣΑΒΒΑΤΟΚΥΡΙΑΚΑ και τις ΑΡΓΙΕΣ.** Α. από ώρα 07.00 ως 13.00 απασχόληση 10 ατόμων Β. από ώρα 13.00 ως 19.00 απασχόληση 6 ατόμων Γ. από ώρα 19.00 ως 01.00 απασχόληση 2 ατόμων Δ. από ώρα 01.00 ως 07.00 απασχόληση 2 ατόμων ΣΥΝΟΛΟ 20 εργαζόμενες... **Γ. ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΑΙ ΑΠΟΛΥΜΑΝΣΗΣ - ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ...Άρθρο 1** 1 ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΟΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ εκτελείται και σε όλους τους κοινόχρηστους χώρους, ιδίως δε i.Λουτρά Τουαλέτες ii. Διάδρομοι iii. Αίθουσες αναμονής - Κόμβοι τμημάτων iv. Γραφεία v. Σκάλες και ασανσέρ. vi. Κουζίνες Τμημάτων- Ανάπαυση Προσωπικού vii. Μαγειρεία - Τραπεζαρία. Viii Βεράντες ix. Περιβάλλοντα χώρο των εισόδων x. Ψύκτες νερού 2. Επίσης, καθημερινός καθαρισμός απαιτείται εκτός των άλλων και στους εξής χώρους: 1. Control Room. 2. BMS. 3. W.C. μηχανοστασίων. 4. Ψυγείων Επικίνδυνων Ιατρικών Αποβλήτων. 5. Όλους τους χώρους του Νεκροτομείου (συμπεριλαμβανομένου των ψυγείων-νεκροθαλάμων). 6. Φυλακίων (κεντρική πύλη & βορειοανατολική πύλη)..... **Άρθρο 2** Η καθαριότητα και απολύμανση των χώρων γίνεται σύμφωνα με όσα ενδεικτικά και όχι περιοριστικά αναφέρονται παρακάτω, καθώς επίσης και σύμφωνα με τις υποδείξεις της Επιτροπής Νοσοκομειακών Λοιμώξεων (Ε.Ν.Λ.) όπως θα τεθούν κατά την κατάρτιση της σύμβασης, ειδικότερα για χώρους ζωτικής

Αριθμός απόφασης: 360/2019

σημασίας για τον ασθενή, όπως οι θάλαμοι απομόνωσης, τα χειρουργεία, όλες οι μονάδες του Νοσοκομείου, τα εργαστήρια, η αποστείρωση κλπ. **1. ΘΑΛΑΜΟΙ ΑΣΘΕΝΩΝ....** Η καθαριότητα στους θαλάμους γίνεται καθημερινά.... Οι παραπάνω ενέργειες εκτελούνται τουλάχιστον μία φορά σε κάθε βάρδια και όποτε κριθεί απαραίτητο. Καθαριότητα-απολύμανση νοσηλευτικών κλινών θα γίνεται και μετά από εξιτήρια ασθενών...Γενική Καθαριότητα θαλάμων πραγματοποιείται τουλάχιστον σε μηνιαία βάση, ή συχνότερα εφ' όσον κριθεί απαραίτητο από την προϊσταμένη ή από την Ε.Ν.Λ. Η γενική καθαριότητα περιλαμβάνει ανεξαιρέτως ότι υπάρχει μέσα στο θάλαμο (νοσηλευτική κλίνη, κομοδίνο, τραπέζιδιο κ.τ.λ.) Συχνή καθαριότητα κατά τη διάρκεια του 24ώρου στα πόμοια, χειρολαβές και στα κομβία των ανελκυστήρων που υπάρχουν στους κόμβους κάθε ορόφου. Καθαριότητα τζαμιών τουλάχιστον 2 φορές μηνιαίως. Καθαριότητα καθισμάτων τουλάχιστον μία φορά μηνιαίως. **2. ΤΟΥΑΛΕΤΕΣ ii.** Η καθαριότητα αρχίζει από πάνω προς τα κάτω και από τα πιο καθαρά προς τα ακάθαρτα σημεία καθημερινά.... **3. ΑΙΘΟΥΣΕΣ ΑΝΑΜΟΝΗΣ (κόμβοι - σαλόνι κλινικής)** Διενεργείται:.... • Περιοδικά καθαρίζονται τα φωτιστικά εφόσον κριθεί απαραίτητο από την προϊσταμένη του τμήματος. • Οι ψύκτες πλένονται καθημερινά με απορρυπαντικό. • Τζάμια παραθύρων 2 φορές μηνιαίως. **4.ΚΟΥΖΙΝΕΣ ΤΜΗΜΑΤΩΝ** Γίνεται καθημερινά επισταμένη καθαριότητα του χώρου. **5. ΓΡΑΦΕΙΑ** Τα γραφεία καθαρίζονται μια φορά την ημέρα.... **vi.** Τζάμια παραθύρων 2 φορές μηνιαίως. **6.ΕΞΩΤΕΡΙΚΑ ΙΑΤΡΕΙΑ** Καθημερινά: **7. ΤΜΗΜΑ ΕΠΕΙΓΟΝΤΩΝ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΩΝ** Καθημερινά:.... **8. ΜΟΝΑΔΕΣ, ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΑ, ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΑ** Σύμφωνα με τις οδηγίες της Ε.Ν.Λ. Επιβάλλεται η ΑΜΕΣΗ αποκομιδή των μολυσματικών απορριμμάτων από τους ευαίσθητους χώρους (Χειρουργεία - Μαιευτικά Γενικά, Αποστείρωση, ΜΕΘ) καθ' όλο το 24ωρο.....**ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΚΛΙΜΑΚΟΣΤΑΣΙΩΝ – ΑΝΕΛΚΥΣΤΗΡΩΝ** Τα κλιμακοστάσια καθαρίζονται μια φορά την ημέρα... Ο γενικός καθαρισμός γίνεται εβδομαδιαία κάθε Σάββατο.... **ΚΟΙΝΟΧΡΗΣΤΟΙ ΔΙΑΔΡΟΜΟΙ-ΥΑΛΟΠΙΝΑΚΕΣ** Καθαρίζονται τουλάχιστον μία φορά την ημέρα και περισσότερες από μία φορά στους πολυσύχναστους διαδρόμους. Οι ενημερωτικές πινακίδες να καθαρίζονται ανά 15ήμερο. Οι ψευδοροφές καθώς και τα φωτιστικά σώματα να καθαρίζονται κάθε τρίμηνο σε συνεργασία με την

Αριθμός απόφασης: 360/2019

τεχνική υπηρεσία του Νοσοκομείου. Οι υαλοπίνακες να καθαρίζονται εσωτερικά και εξωτερικά με την χρήση του ανυψωτικού μηχανήματος ανά 15ήμερο. **12. ΕΞΩΤΕΡΙΚΟΙ ΧΩΡΟΙ – ΑΙΘΡΙΑ** Καθαρίζονται καθημερινά όλοι οι εξωτερικοί χώροι των εισόδων συμπεριλαμβανομένων και των πεζοδρομίων αυτών.... **Άρθρο 4. ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ (ενδεικτικά)** Ανάλογα με τη χρήση του χώρου καθορίζεται η συχνότητα του καθαρισμού και της απολύμανσης, όπως φαίνεται στους παρακάτω πίνακες. Ανεξαρτήτως αυτών, σε κάθε περίπτωση, για κάθε εργασία και κάθε χώρο εργασίας καθορίζεται από το Νοσοκομείο ο χρόνος παροχής αυτής, καθώς επίσης και οι ώρες έναρξης και λήξης αυτής. Οι εργασίες καθαρισμού γίνονται στα χρονικά διαστήματα που δεν εμποδίζεται η λειτουργία των χώρων του Νοσοκομείου.

Ενδεικτικά ωράρια καθαρισμού: Κοινόχρηστοι, χώροι: Καθημερινά από 06:00 μέχρι 22:00. Νοσηλευτικά τμήματα - δωμάτια νοσηλείας: Καθημερινός καθαρισμός από 06:00 μέχρι 13:00. Απογευματινό σκούπισμα - σφουγγάρισμα και αποκομιδή απορριμμάτων από 15:00 μέχρι 20:00. Κάλυψη εκτάκτων αναγκών από 20:00 μέχρι 06:00. Μονάδες Εντατικής: Καθαρισμοί από 06:00 μέχρι 22:00 και κάλυψη εκτάκτων αναγκών από 22:00 μέχρι 06:00. Εξωτερικά ιατρεία: Καθημερινός καθαρισμός από 6:00 μέχρι 8:00 και από 15:00 μέχρι 22:00. Τμήμα Επειγόντων Περιστατικών: Καθημερινός καθαρισμός καθ' όλη τη διάρκεια του 24ώρου. Διαγνωστικά Εργαστήρια: Καθημερινός καθαρισμός από 06:00 μέχρι 16:00. Απογευματινή αποκομιδή απορριμμάτων και κάλυψη εκτάκτων αναγκών. Γραφεία: Καθημερινές εργασίες από 06:00 μέχρι 16:00. Χειρουργεία: Ενδιάμεσοι καθαρισμοί: από 07:00 μέχρι λήξη επεμβάσεων. Τελικός καθαρισμός: από τη λήξη επεμβάσεων έως 06:00. Πλυντήρια: Καθαρισμός από 07:00 μέχρι 14:00.

Αποθήκες: Καθημερινά από 07:00 μέχρι 08:30. Ο καθαρισμός γίνεται παρουσία του αποθηκάρου και όχι εκτός ωραρίου εργασίας για λόγους ασφαλείας. Μηχανοστάσια: Περιοδικός γενικός καθαρισμός (τουλάχιστον μηνιαίως). Οι γενικοί καθαρισμοί θα γίνονται μηνιαία κατόπιν συνεννόησης με την προϊσταμένη ή τον υπεύθυνο του κάθε τμήματος. ΣΗΜΕΙΩΣΗ : 1. Εκτός του ωραρίου τακτικών-προγραμματισμένων εργασιών απαιτείται 24ωρη κάλυψη του Νοσοκομείου για την αντιμετώπιση εκτάκτων αναγκών. 2. Στις περιπτώσεις που υπάρχουν διαφορετικές κατηγορίες εργασιών, Π.χ. σε ένα

Αριθμός απόφασης: 360/2019

όροφο να απαιτείται καθαρισμός θαλάμου, καθαρισμός γραφείων, καθαρισμός κοινοχρήστων χώρων κλ.π., είναι προφανές ότι θα πρέπει να γίνει συντονισμός και να εξασφαλιστεί η αλληλουχία εκτέλεσης των εργασιών. 3. Ο ανάδοχος οφείλει να έχει επόπτη καθαριότητας στην πρωινή και απογευματινή βάρδια. **ΑΡΘΡΟ 5. ΣΥΧΝΟΤΗΤΑ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ**

α/α	ΠΑΡΕΧΟΜΕΝΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ	ΣΥΧΝΟΤΗΤΑ
1	Σκούπισμα - σφουγγάρισμα δαπέδων, θαλάμων ασθενών και W/C, υγρό ξεσκόνισμα	Καθημερινά τουλάχιστον μία φορά σε κάθε βάρδια
2	Βεράντες-ξηρό σκούπισμα-σφουγγάρισμα δαπέδων	Κάθε εβδομάδα
3	Κοινόχρηστα WC. Έλεγχος ανά δύο ώρες για την διατήρηση της καθαριότητας των χώρων υγιεινής	2 φορές ανά βάρδια (πιο συχνά στα Τ.Ε.Ι. και στα Τ.Ε.Π.)
4	Πλαστικά δάπεδα-γυάλισμα	Μηνιαία
5	Πλαστικά δάπεδα-αντικατάσταση παρκετίνη	Όταν κριθεί απαραίτητο
6	Αποκομιδή Απορριμμάτων	Καθημερινά, τουλάχιστον δύο φορές στην πρωινή βάρδια και μια φορά το απόγευμα, συχνότερα σε Μονάδες, Χειρουργεία, Εργαστήρια.
7	Καθαριότητα μονώσεων ασθενών με μεταδοτικά νοσήματα ή πολυανθεκτικά μικρόβια, Μονάδων σκούπισμα, σφουγγάρισμα, αποκομιδή, απορριμμάτων	Καθημερινά δύο φορές το πρωί και δύο φορές το απόγευμα και σε κάθε νέο ασθενή
8	Η/Μ χώροι-τούνελ (συνοδεία τεχνικού)	Κάθε τετράμηνο
9	Κοινόχρηστοι χώροι, κλιμακοστάσια, ασανσέρ	Καθημερινά
10	Εξωτερικοί χώροι εισόδων	Καθημερινά
11	Κλινικές που λειτουργούν	Καθημερινά
12	Χώροι που δεν λειτουργούν	Σύμφωνα με τις υποδείξεις του Νοσοκομείου

Αριθμός απόφασης: 360/2019

» Ακολουθως, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ «**ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΠΙΝΑΚΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ**», σελ. 61 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «Συμπληρωματικά στην οικονομική προσφορά, ο ανάδοχος πρέπει σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010 «Νέο Ασφαλιστικό Σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις», όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 «Αντιμετώπιση της παραβατικότητας στην Κοινωνική Ασφάλιση και στην αγορά εργασίας», να εξειδικεύσει σε χωριστό αρχείο της προσφοράς του, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία 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. 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. Κατόπιν τούτου, η οικονομική προσφορά θα περιέχει συμπληρωμένο τον ακόλουθο πίνακα:

A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΣΤΟΙΧΕΙΟΥ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ (*1)	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΤΑ ΑΤΟΜΟ	ΜΗΝΙΑΙΑ ΔΑΠΑΝΗ ΣΥΝΟΛΙΚΗ	ΕΤΗΣΙΑ ΔΑΠΑΝΗ (ΜΗΝΙΑΙΑ Χ 3 ΜΗΝΕΣ)
1.	Μικτές αποδοχές προσωπικού (καθαριστές-στριες και επόπτες) (48 άτομα βωρα + 8 άτομα βωρα για ρεπό)				
2.	Εισφορές ΙΚΑ εργοδότη				
3.	Κόστος επιδόματος αδείας (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)				
4.	Κόστος δώρων Πάσχα - Χριστουγέννων (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)				
5.	Επιπλέον κόστος Κυριακών-Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)				
6.	βωρης απασχόλησης Επιπλέον κόστος νυχτερινών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη)				
	βωρης απασχόλησης (3 άτομα βωρα + 1 άτομο βωρο για ρεπό)				

Αριθμός απόφασης: 360/2019

7. Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια
8. Κόστος εργαλείων και μηχανημάτων καθαρισμού (αποσβέσεις, βλάβες, συντήρηση)
9. Κόστος διοικητικής υποστήριξης, εγγυητικών επιστολών, ασφάλειας & υγιεινής (ΜΑΠ), λοιπά έξοδα ΛΟΙΠΑ ΕΞΟΔΑ (Να αναφερθούν αναλυτικά και να τεκμηριωθούν κατά την κρίση κάθε υποψηφίου αναδόχου
10. Εργολαβικό κέρδος
11. Νόμιμες κρατήσεις επί της αξίας τιμολογίου
12. ΣΥΝΟΛΑ ΚΑΘΑΡΩΝ ΑΞΙΩΝ (άνευ Φ.Π.Α.)
13. ΣΥΝΟΛΑ ΑΞΙΩΝ (με Φ.Π.Α.)

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΜΗΝΙΑΙΟ
ΚΕΡΔΟΣ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΚΕΡΔΟΣ
(ΜΗΝΙΑΙΟ Χ 12
ΜΗΝΕΣ)

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΜΗΝΙΑΙΟ ΥΨΟΣ
ΝΟΜΙΜΩΝ
ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΥΨΟΣ
ΝΟΜΙΜΩΝ
ΚΡΑΤΗΣΕΩΝ
(ΜΗΝΙΑΙΟ Χ 12
ΜΗΝΕΣ)

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΜΗΝΙΑΙΟ
ΤΙΜΗΜΑ ΓΙΑ ΤΟ
ΝΟΣΚΟΜΕΙΟ

ΣΥΝΟΛΙΚΟ
ΕΤΗΣΙΟ ΤΙΜΗΜΑ
ΓΙΑ ΤΟ
ΝΟΣΚΟΜΕΙΟ
(ΜΗΝΙΑΙΟ Χ 12
ΜΗΝΕΣ)

ΣΥΝΟΛΑ ΚΑΘΑΡΩΝ ΑΞΙΩΝ (άνευ Φ.Π.Α.)

ΣΥΝΟΛΑ ΑΞΙΩΝ (με Φ.Π.Α.)

* Σημείωση 1 : Ως Αριθμός Ατόμων προσδιορίζεται το Πλήθος Εργαζομένων (περιλαμβανόμενων των ατόμων ρεπό) που αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατώρες και είναι κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα δωρης απασχόλησης

Αριθμός απόφασης: 360/2019

A.2.1 Ο παραπάνω πίνακας συμπληρώνεται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή του) από τους υποψήφιους αναδόχους, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς προσκομίζοντας στο Φάκελο Οικονομικής Προσφοράς επικυρωμένα φωτοαντίγραφα της προαναφερόμενης Νομοθεσίας. Η τιμή για καθένα από τα πεδία του παραπάνω πίνακα θα είναι μια και μοναδική και θα αναλύεται επαρκώς και με σαφήνεια ο τρόπος-μέθοδος υπολογισμού-προσδιορισμού αυτής της τιμής.....

A.2.5 Η υπηρεσία διατηρεί το δικαίωμα να ζητήσει από τους συμμετέχοντες στοιχεία απαραίτητα για την τεκμηρίωση των προσφερομένων τιμών, οι δε υποψήφιοι ανάδοχοι υποχρεούνται να παρέχουν αυτά εντός προθεσμίας πέντε (5) εργασίμων ημερών από την ημέρα που αυτά θα ζητηθούν. Η ευθύνη όμως για την ακρίβεια των αναφερομένων βαρύνει αποκλειστικά τον ανάδοχο.....

Σημείωση : Ο ανωτέρω πίνακας πρέπει να συμπληρωθεί (με ποινή αποκλεισμού) σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν. 3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 και ισχύει.»

Αριθμός απόφασης: 360/2019

Ο παραπάνω πίνακας τροποποιήθηκε και διευκρινίστηκε με το υπ' αριθ. 15086/1-11-2017 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής ως εκτενώς αναφέρεται στην σκέψη 5.

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

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

34. Επειδή σε συνέχεια των ως άνω, σύμφωνα με το Ελεγκτικό Συνέδριο λόγω της εφαρμοζόμενης στους δημόσιους διαγωνισμούς αρχή της τυπικότητας, όλες οι διατάξεις της Διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους με εξαίρεση εκείνες για τις οποίες προκύπτει το αντίθετο, με συνέπεια, ελλείψει αντίθετης ρητής διάταξης, τυχόν παραβίαση διατάξεων που αφορούν τον τρόπο υποβολής των προσφορών των διαγωνιζομένων συνεπάγεται το απαράδεκτο αυτών (Ελ. Συν. VI Τμήμα, Αποφ. 24995, 1949/2009. Πρ. 115, 10/2008, 222/2005, Ζ' Κλιμάκιο, Πρ. 116/2012, 1177/2009), πολλώ, δε, μάλλον όταν υφίσταται ρητή πρόβλεψη ότι συγκεκριμένος όρος τίθεται επί ποινή αποκλεισμού.

Αριθμός απόφασης: 360/2019

35. Επειδή, είναι θεμιτός και σύμφωνος με την αρχή της τυπικότητας, της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης ο αποκλεισμός υποψηφίου λόγω μη τήρησης υποχρεώσεων που απορρέουν από τα σχετικά με τη διαδικασία έγγραφα και την ισχύουσα εθνική νομοθεσία καθόσον είναι σαφής (βλ. εξ αντιδιαστολής Απόφαση *Pirro Pizzo*, C-27/2015 της 2ας Ιουνίου 2016, σκέψη 51).

36. 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, σκ. 25 και Ψ-599/10, SAG ELV Slovenko κλπ, 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, σκ. 27).

37. 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 του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (βλ., μεταξύ άλλων, για την αρχή της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων στο πλαίσιο ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων τις αποφάσεις: της 29ης Απριλίου 2004, *Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta*, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110, και της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 22ας Ιουνίου 1993, *Επιτροπή κατά Δανίας*, C-243/89, EU:C:1993:257, σκέψη 33, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 51, της 18ης Οκτωβρίου 2001, *SIAC Construction*, C-19/00, EU:C:2001:553, σκέψη 33, της 16ης Δεκεμβρίου 2008, *Μηχανική*, C-213/07, EU:C:2008:731, σκέψη 45, της 24ης Μαΐου 2016, *MT Højgaard και Züblin*, C-396/14, EU:C:2016:347, σκέψη 37, της 25ης Απριλίου 1996, *Επιτροπή κατά Βελγίου*, C-87/94, EU:C:1996:161, σκέψη 54, της 12ης Δεκεμβρίου

Αριθμός απόφασης: 360/2019

2002, *Universale-Bau*, C-470/99, EU:C:2002:746, σκέψη 93, της 12ης Μαρτίου 2015, *eVigilo*, C-538/13, EU:C:2015:166, σκέψη 33, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko* κ.λπ., C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31).

38. Επειδή η προσφεύγουσα, ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση, διότι αποδέχθηκε μη νόμιμα, ενώ έπρεπε να απορρίψει τις οικονομικές προσφορές των τριών προηγούμενων στην κατάταξη διαγωνιζομένων, και ειδικότερα την προσφορά της τρίτης καταταγείσας συνδιαγωνιζόμενης διότι «*Η εταιρεία ...ΕΠΕ έχει υπολογίσει λανθασμένα τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο αφού το σύνολο των τετραγωνικών μέτρων έχει διαιρεθεί με 56 άτομα και όχι με 48 άτομα που είναι ο σωστός αριθμός απασχόλησης των ατόμων. Ο ορθός υπολογισμός είναι: σύνολο τετραγωνικών μέτρων προς καθαρισμό 28.014 τ.μ. / 48 άτομα ημερησίως Δευτέρα έως Παρασκευή = 583,625 τ.μ. ανά άτομο και όχι 500,25 τ.μ. ανά άτομο. Επίσης στο στοιχείο 5 του πίνακα οικονομικής ανάλυσης και συγκεκριμένα στη στήλη «αριθμός ατόμων» έχει δηλώσει η συγκεκριμένη εταιρεία 4,55 άτομα. Στη διακήρυξη ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχολούνται τις Κυριακές - Αργίες είναι 20 άτομα και όχι 4,55. Επομένως η εταιρεία κατά δήλωση της θα απασχολεί λιγότερα άτομα από τα ζητούμενα της διακήρυξης επί ποινή αποκλεισμού. Στις σελίδες 39-40 της διακήρυξης αναφέρεται το σύνολο των καθαριστών-καθαριστριών που θα απασχοληθούν τις καθημερινές, τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες, το οποίο είναι 48 άτομα ημερησίως και 20 άτομα τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες ως καθαριστές - καθαρίστριες. Η εταιρεία ...ΕΠΕ έχει υπολογίσει 48 άτομα καθαριστές - καθαρίστριες δωρης απασχόλησης καθημερινά και τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες έχει υπολογίσει 20 άτομα καθαριστές - καθαρίστριες δωρης απασχόλησης και επιπλέον 2 άτομα επόπτες δωρης απασχόλησης καθημερινά από Δευτέρα έως και Κυριακή. Η εταιρεία ...ΕΠΕ προσδιόρισε, στο πλαίσιο των όρων της διακήρυξης, σύμφωνα με τον ΠΙΝΑΚΑ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ που κατέθεσε και τις επ' αυτού επεξηγήσεις που τον συνόδευαν, το εργατικό κόστος με σημαντικές αστοχίες και παραλήψεις. Η εταιρεία ...ΕΠΕ δεν έχει υπολογίσει τις αποδοχές των εργαζομένων για τις 6 επίσημες Αργίες στο έτος. Έχει υπολογίσει μηνιαίο*

Αριθμός απόφασης: 360/2019

μισθό 501,08 €, το οποίο προκύπτει ως εξής: 6 ώρες απασχόλησης X 3,93 € X 21,25 ημέρες το μήνα= 501,08 € Στην οικονομική ανάλυση, στο στοιχείο 1 του πίνακα, η εταιρεία ...ΕΠΕ έχει υπολογίσει 21,25 ημερομίσθια εργασίας ανά μήνα, δηλαδή 255 ,ημέρες ετησίως. Το ορθό είναι 21,75 ημερομίσθια ανά μήνα, γιατί οι εργάσιμες ημέρες ετησίως είναι 255 αλλά προστίθενται στις τακτικές αποδοχές και τα 6 ημερομίσθια που αφορούν τις 6 επίσημες Αργίες, για τις οποίες η νομολογία αναφέρει ότι αμείβονται με το κανονικό ημερομίσθιο χωρίς την προσαύξηση 75% όλοι οι εργαζόμενοι, ακόμη και αν δεν εργαστούν. Επομένως, στις 255 εργάσιμες ημέρες ετησίως προστίθενται υποχρεωτικά βάση νομολογίας και οι 6 υποχρεωτικές Αργίες, άρα στις τακτικές αποδοχές πρέπει να υπολογιστούν 255 + 6 = 261 ημέρες ετησίως, ήτοι 21,75 ημερομίσθια μηνιαίως. Δηλαδή, ο «μηνιαίος μισθός» που αναφέρει η εταιρεία δεν είναι 23,58 € X 21,25 = 501,08 €, αλλά 23,58 € X 21,75 = 512,87 €. Εάν πολλαπλασιάσουμε: 21,25 ημέρες X 12 μήνες = 255 ημέρες. 255 ημέρες + 52 Σάββατα + 52 Κυριακές = 359 ημέρες, και όχι 365 ημέρες που έχει το έτος. Η διαφορά αυτή προκύπτει από τις 6 Αργίες που δεν έχει υπολογίσει η εταιρεία ...ΕΠΕ. Αυτό προκύπτει επίσης και από τον Πίνακα ανάλυσης ωραρίων που έχει καταθέσει η εταιρεία ...ΕΠΕ, όπου συνολικά υπολογίζονται 86.640 ώρες ανά έτος. Οι ώρες όμως που είναι το ζητούμενο από την διακήρυξη είναι 87.648 ώρες, όπως έχει υπολογιστεί ανωτέρω. Καθημερινά: 48 άτομα X 6 ώρες X 261 ημέρες ανά έτος = 75.168 ώρες Σαββατοκύριακα: 20 άτομα X 6 ώρες X 104 ημέρες ανά έτος = 12.480 ώρες **Σύνολο 87.648 ώρες** Διαφορά: 87.648 - 86.640 = 1.008 ώρες, όπου αφορούν: 1.8 / 6 ώρες ανά ημέρα / 6 ημέρες Αργιών = 28 άτομα. Η διαφορά αυτή λοιπόν αφορά τα επιπλέον άτομα από τα 20 άτομα που θα εργαστούν στις 6 Αργίες, τα οποία όμως σύμφωνα με το ΔΕΝ Τεύχος 1536, Τόμος 65/2009, ακόμη και αν δεν εργαστούν δικαιούνται να λάβουν τα ημερομίσθια για αυτές τις ημέρες. Επομένως, η ορθή ανάλυση κοστολογίου της προσφορά της εταιρείας ...ΕΠΕ έχει ως εξής: 1. Μικτές αποδοχές: 56 άτομα X 23,58 € ημερομίσθιο X 261 ημέρες ετησίως = 344.645,28 € **Απόκλιση: 7.919,52 €** (Προσφορά εταιρείας 336.725,76 ευρώ) Ακολούθως, λανθασμένο υπολογίσθηκε το ποσό των εισφορών ΙΚΑ. Το ορθό είναι: 2. Εισφορές εργοδότη : 27,21 % 344.645,2 € X 0,2721 =* 93.777,98 € **Απόκλιση: 2.154,90 ευρώ** (Προσφορά εταιρείας 91.623,08 ευρώ) Επιπροσθέτως, για το στοιχείο α/α 7 του πίνακα: Η εταιρεία έχει κάνει

Αριθμός απόφασης: 360/2019

έναν «πρόχειρο» υπολογισμό για το κόστος αντικατάστασης εργαζομένων σε κανονική άδεια, προσθέτοντας τις αποδοχές των στοιχείων 1, 2, 3, 4, 5 και 6 του πίνακα και διαιρώντας με τους 12 μήνες του έτους για να υπολογίσει τη μηνιαία δαπάνη. Υπολογισμοί όπως αυτοί είναι εντελώς λανθασμένοι και δεν ανταποκρίνονται στα πραγματικά κόστη, διότι ναι μεν έχει υπολογιστεί, έστω και λανθασμένα, αναλογία των τακτικών αποδοχών, δώρων Χριστουγέννων και Πάσχα, επιδόματος αδείας, Κυριακών - Αργιών και νυχτερινής απασχόλησης, αλλά δεν έχει υπολογιστεί αναλογία για την αποζημίωση μη ληφθείσας άδειας για τους συγκεκριμένους εργαζόμενους. Ο ορθός υπολογισμός είναι ο εξής: Σύμφωνα με τα παραπάνω το μέσο σταθμισμένο ημερομίσθιο για τον υπολογισμό του στοιχείου 7 του πίνακα υπολογίζεται ως εξής: Σύνολο αποδοχών χωρίς εισφορές εργοδότη : 344.645,28 € + 20.519,31 € (26.102,62 € / 1,2721 - στοιχείο 5 του πίνακα) + 9.245,16 € (11.760,77 € / 1,2721 - στοιχείο 6 του πίνακα) = 374.409,75 € Άρα, 374.409,75/ 87.648 ώρες ετήσιας απασχόλησης = 4,27 € μέσο σταθμισμένο ωρομίσθιο X 6 ώρες = 25,62 € μέσο σταθμισμένο ημερομίσθιο. Άρα, το στοιχείο 7 του πίνακα υπολογίζεται ορθά ως εξής: 3. Μικτές αποδοχές: 25,62 € X 56 άτομα X 20 ημερομίσθια X 1,2721 = 36.502,15 € Επίδομα Αδείας: 25,62 € X 56 άτομα X 2 ημερομίσθια X 1,2721 = 3.650,21 € Δώρο Χριστουγέννων: 25,62 € X 56 άτομα X 2,526 ημερομίσθια X 1,04166 προσαύξηση δώρου X 1,2721 = 4.802,28 € Αποζημίωση Αδείας: 25,62 € X 56 άτομα X 2 ημερομίσθια = 2.869,44 € Σύνολο = 47.824,08 € **Απόκλιση: 642,96 €** (Προσφορά εταιρείας 47.181,12 €) **ΣΥΝΟΛΟ ΑΠΟΚΛΙΣΕΩΝ = 10.717,38 €** Σύμφωνα με τα παραπάνω αναφερθέντα και αναλυθέντα το εργατικό κόστος της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας ...ΕΠΕ προσδιορίστηκε με λανθασμένο τρόπο και **υπολείπεται του νόμιμου** κατά 10.717,38 € και ως εκ τούτου δεν καλύπτει τις ανάγκες του έργου. Για τους λόγους αυτούς η προσφορά πρέπει να **απορριφθεί.**»

39. Επειδή η αναθέτουσα αρχή αναφέρει στις απόψεις της ότι «..iv. Ως προς τον ισχυρισμό ότι οι εταιρείες και ...ΕΠΕ δεν έχουν υπολογίσει ορθά το εργατικό και ασφαλιστικό κόστος Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι εταιρείες ... και ...ΕΠΕ δεν έχουν υπολογίσει ορθά το εργατικό και ασφαλιστικό κόστος. Η επιτροπή του διαγωνισμού για την σύνταξη του πρακτικού στηρίχθηκε στο κριτήριο κατακύρωσης του διαγωνισμού που είναι η

Αριθμός απόφασης: 360/2019

συμπερότερη από οικονομικής άποψης προφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής η οποία οδηγεί στην επιλογή του μειοδότη εκείνου που παρουσιάζει το μικρότερο λόγο αξιολόγησης όπως αναλυτικά παρατίθεται στη σελίδα 6 του (ε) σχετικού πρακτικού. Η επιτροπή, επίσης, θεώρησε ότι οι οικονομικές προσφορές είναι σύμφωνες με την συλλογική σύμβαση εργασίας και ότι η δαπάνη μισθοδοσίας είναι νόμιμη αφού υπολογίζεται για την δωρη και δήμερη απασχόληση 56 ατόμων....»

40. Επειδή στο άρθρο 367 του ν.4412/2016 ορίζεται ότι : «1. Η ΑΕΠΠ αποφαίνεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφασή της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια[...].»

41. Επειδή είναι αόριστος, αβάσιμος και χωρίς έρεισμα επί των όρων της διακήρυξης, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η ...ΕΠΕ έχει υπολογίσει λανθασμένα τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο αφού το σύνολο των τετραγωνικών μέτρων έχει διαιρεθεί με 56 άτομα και όχι με 48 άτομα που είναι ο σωστός αριθμός απασχόλησης των ατόμων. Ο ορθός υπολογισμός είναι: σύνολο τετραγωνικών μέτρων προς καθαρισμό 28.014 τ.μ. / 48 άτομα ημερησίως Δευτέρα έως Παρασκευή = 583,625 τ.μ. ανά άτομο και όχι 500,25 τ.μ. ανά άτομο. Όμως όπως αντίθετα προκύπτει ρητώς και σαφώς από τους όρους της διακήρυξης, το σύνολο του προσωπικού καθαριότητας, ήτοι τόσο τα 48 άτομα που απασχολούνται επί 24ώρου βάσεως κατανεμημένα σε 4 βάρδιες των 6 ωρών εκάστη, τις καθημερινές ημέρες από Δευτέρα μέχρι Παρασκευή, όσο επίσης και τα 20 άτομα που απασχολούνται επί 24ώρου βάσεως κατανεμημένα σε 4 βάρδιες των 6 ωρών εκάστη, τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες (άρθ. 3 του μέρους Β του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης σκέψη 32), εργάζονται άπαντα για τον καθαρισμό των 28.014 τ.μ. της αναθέτουσας αρχής, ως η συνολική αυτή επιφάνεια διευκρινίστηκε αναλυτικά και συνολικά με το υπ' αριθ. 15086/1-11-2017 έγγραφο (σκέψη 5).

Αριθμός απόφασης: 360/2019

Συνεπώς ολόκληρο το εργατικό δυναμικό των 48 ατόμων την ημέρα επί πέντε ημέρες την εβδομάδα + 20 ατόμων την ημέρα επί δύο ημέρες την εβδομάδα και τις αργίες, ήτοι εργατικό δυναμικό 280 ατόμων την εβδομάδα απασχολούνται στον καθαρισμό των χώρων της αναθέτουσας αρχής, με την απαιτούμενη συχνότητα καθημερινά όλες τις ημέρες της εβδομάδας, και τις αργίες, όπως καταλεπτώς περιγράφονται στην διακήρυξη (Παρ. Ι της διακήρυξης, κεφ. Γ. Προδιαγραφές Καθαριότητας και Απολύμανσης, άρθ. 1, 2, 4, 5 σκέψη 32). Όπως προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού η ...ΕΠΕ, ανήρτησε αρχείο με τον τίτλο «002.ΣΤΟΙΧΕΙΑ άρθρου 68», όπου δήλωσε «- *Εμβαδομέτρηση: Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού των κτιριακών εγκαταστάσεων και των εξωτερικών – αύλειων χώρων του Γ.Ν. Ιωαννίνων 'Γ. Χατζηκώστα' ανέρχονται σε 500,25 τ.μ. ανά άτομο 6ωρης απασχόλησης. Αριθμός Εργαζομένων 56 άτομα 6ωρης απασχόλησης συμπεριλαμβανομένων των ατόμων για την κάλυψη των ρεπό* » Εν συνεχεία παρέθεσε αναλυτικό πίνακα ημερών και ωρών εργασίας του παροσωπικού, στον οποίο εμφανίζεται αναλυτικά η απαιτούμενη απασχόληση ολόκληρου του εργατικού δυναμικού ήτοι τόσο των 48 όσο και των 20 ατόμων, ο οποίος δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα. Η ...ΕΠΕ καταφανώς στην προσφορά της κατένειμε το ως άνω εργατικό δυναμικό των 280 ατόμων την εβδομάδα σε 5 εργάσιμες ημέρες διαιρώντας 280 άτομα ΔΙΑ 5 ημέρες. Με τον τρόπο αυτό, ανήγαγε τον αριθμό των ατόμων που εργάζονται 7 ημέρες την εβδομάδα, σε 5θήμερη βάση, εξ ου προέκυψαν 56 άτομα την ημέρα. Ο συγκεκριμένος τρόπος υπολογισμού δεν αποκλείεται από το γράμμα του νόμου και ιδία από άρθ. 68 του ν. 3863/2010 (άρθ. 22), το οποίο απαιτεί να δηλώνονται στην προσφορά *τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο*, χωρίς να παραθέτει τρόπο υπολογισμού, και χωρίς να προκύπτει περιοριστικός τρόπος υπολογισμού και ιδία χωρίς ο νόμος να παραθέτει τον χρονικό προσδιορισμό του υπολογισμού. Ειδικότερα ο νόμος δεν διακρίνει αν πρέπει να δηλώνονται στην προσφορά τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού σε βάση ημερήσια ή εβδομαδιαία ή ωριαία ή μηνιαία κοκ ή ανά βάρδια ή άλλη τυχόν αναγόμενη βάση υπολογισμού, και σε κάθε περίπτωση πάντως, χωρίς να αποκλείεται ο παραπάνω τρόπος υπολογισμού της ...ΕΠΕ. Σε κάθε περίπτωση είναι αβάσιμος και απορριπτέος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η προς καθαριότητα επιφάνεια των

Αριθμός απόφασης: 360/2019

28.014 τμ πρέπει να διαιρεθεί με τον αριθμό των 48 ατόμων προκειμένου να ανευρεθεί η επιφάνεια καθαρισμού που αντιστοιχεί σε κάθε άτομο σύμφωνα με τον νόμο (ν. 3863/2010 σκέψη 22). Και τούτο διότι με τον τρόπο αυτό αγνοούνται πλήρως, δεν συνυπολογίζονται και παρά τον νόμο και την διακήρυξη δεν λαμβάνεται υπόψιν η εργασία που παρέχουν τα 20 επί πλέον άτομα τα οποία επίσης απαιτείται να- και θα- εργάζονται στον καθαρισμό των ίδιων αυτών τούτων 28.014 τμ των χώρων του νοσοκομείου και τα οποία έχουν συμπεριληφθεί στην προσφορά της ...ΕΠΕ, ως απαιτείται ρητώς και σαφώς από την διακήρυξη. Συνεπώς είναι απορριπτός ως αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά της ...ΕΠΕ, φερόμενης ότι δεν έχει υπολογιστεί ορθά στην προσφορά ο αριθμός των τετραγωνικών μέτρων καθαρισμού ανά άτομο, επειδή ο ισχυρισμός αυτός βασίζεται στην εσφαλμένη παραδοχή της προσφεύγουσας ότι η συνολική προς καθαρισμό επιφάνεια των 28.014 τμ πρέπει να διαιρεθεί με τα 48 διατιθέμενα προς τούτο άτομα, ενώ αντίθετα σύμφωνα με την διακήρυξη και σύμφωνα με την προσφορά της ...ΕΠΕ απαιτείται και προσφέρονται –αντίστοιχα- επί πλέον 20 άτομα τα οποία επίσης απασχολούνται στον καθαρισμό της ίδιας επιφάνειας και τα οποία σε κάθε περίπτωση λαμβάνονται υπ' όψιν σύμφωνα με τον νόμο προκειμένου να εξευρεθεί η αντιστοιχούσα σε κάθε εργαζόμενο επιφάνεια καθαρισμού.

42. Επειδή είναι αόριστος, αντιφατικός και περαιτέρω αβάσιμος, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η ...ΕΠΕ στο στοιχείο 5 του πίνακα οικονομικής ανάλυσης και συγκεκριμένα στη στήλη «αριθμός ατόμων» έχει δηλώσει 4,55 άτομα. Στη διακήρυξη ο αριθμός των εργαζομένων που θα απασχολούνται τις Κυριακές - Αργίες είναι 20 άτομα και όχι 4,55. Επομένως η εταιρεία κατά δήλωση της θα απασχολεί λιγότερα άτομα από τα ζητούμενα της διακήρυξης επί ποινή αποκλεισμού. Όμως, η ίδια η προσφεύγουσα στην συνέχεια της προσφυγής, όλως αντιφατικώς αναφέρει ρητά ότι «...Η εταιρείαΕΠΕ ... τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες έχει υπολογίσει 20 άτομα καθαριστές - καθαρίστριες δωρης απασχόλησης». Με τον τρόπο αυτό δεν προσδιορίζεται και είναι ανεπίδεκτος εκτίμησης και απορριπτός ο υπό εξέταση ισχυρισμός. Και τούτο ίδια δεδομένου ότι δεν προκύπτει συγκεκριμένη αμφισβήτηση της προσφεύγουσας και ίδια αν αμφισβητείται

Αριθμός απόφασης: 360/2019

αυτή καθ' εαυτή ως πραγματικό γεγονός η διάθεση από την ...ΕΠΕ 20 εργαζομένων για εργασία τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες. Ούτε αμφισβητείται με συγκεκριμένο τρόπο και για συγκεκριμένο πραγματικό και νομικό λόγο ο τρόπος με τον οποίο, τα 20 τούτα άτομα που –ομολογουμένως πάντως κατά την προσφυγή- διαθέτει η ...ΕΠΕ απεικονίζονται και κοστολογούνται ως 4,55 άτομα στην προσφορά. Ο εξεταζόμενος αόριστος και αντιφατικός ισχυρισμός παρίσταται περαιτέρω αόριστος και αβάσιμος δεδομένου ότι ι) Όπως αναφέρεται και στην σκέψη 41, προκύπτει από τα έγγραφα της διαδικασίας ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού ότι η ...ΕΠΕ, ανήρτησε αρχείο με τον τίτλο «002.ΣΤΟΙΧΕΙΑ άρθρου 68», όπου παρέθεσε αναλυτικό πίνακα ημερών και ωρών εργασίας στον οποίο εμφανίζεται αναλυτικά η απαιτούμενη απασχόληση ολόκληρου του απαιτούμενου εργατικού δυναμικού ήτοι τόσο των 48 όσο και των 20 ατόμων, το οποίο δεν αμφισβητείται από την προσφεύγουσα, και ιι) Το συγκεκριμένο επίμαχο προσωπικό των 20 ατόμων δεν απαιτείται από την διακήρυξη να δηλώνεται ολόκληρο αποκλειστικά και μόνο στην γραμμή-κελί 5 του πίνακα της οικονομικής προσφοράς, ως εκλαμβάνει η προσφεύγουσα, αλλά μέρος του προσωπικού αυτού εμφανίζεται και στη γραμμή-κελί 6 του πίνακα. Ειδικότερα μόνο ένα μέρος της επίμαχης ομάδας των 20 ατόμων και ίδια τα άτομα που απασχολούνται στις 3 βάρδιες της ημέρας δηλώνονται στην γραμμή-κελί 5 ως «*Επιπλέον κόστος Κυριακών-Αργιών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) δωρης απασχόλησης*». Και ένα άλλο μέρος της επίμαχης ομάδας των 20 ατόμων και ίδια τα άτομα που απασχολούνται στη νυχτερινή βάρδια δηλώνεται στο σημείο 6 του πίνακα ήτοι ως «*6. Επιπλέον κόστος νυχτερινών (περιλαμβανομένων και εισφορών ΙΚΑ του εργοδότη) δωρης απασχόλησης (3 άτομα δωρα + 1 άτομο δωρο για ρεπό)*». Και τούτο δεδομένου ότι μία από τις βάρδιες της επίμαχης ομάδας των 20 ατόμων που εργάζονται τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες επί 24ώρου βάσεως, είναι νυχτερινή βάρδια σύμφωνα με τον ρητό και σαφή όρο του άρθ. 3 ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ παρ. 5 κεφ. Β του Παραρτήματος Ι της διακήρυξης (σκέψη 32) και εμφανίζεται στο σημείο 6 του πίνακα. Μάλιστα δε, σαφώς και ρητώς διευκρινίστηκε από την αναθέτουσα αρχή (σκέψη 5), ότι η νυχτερινή βάρδια των εργαζομένων που εργάζονται τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες πρέπει υποχρεωτικά να απεικονισθεί στο σημείο 6 του πίνακα μαζί

Αριθμός απόφασης: 360/2019

με το κόστος της νυχτερινής βάρδιας των εργαζομένων που εργάζονται τις υπόλοιπες ημέρες της εβδομάδας. Εξ άλλου ρητά στο πίνακα της οικονομικής προσφοράς, όπως τέθηκε ως απαραίτητος όρος της διακήρυξης από την αναθέτουσα αρχή και περιλαμβάνεται στο Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης (σκέψη 32), και ως διευκρινίστηκε με κανονιστική ισχύ από την αναθέτουσα αρχή (σκέψη 5) προ της κατάθεσης των προσφορών, η στήλη ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ προσδιορίζει «*το Πλήθος Εργαζομένων (περιλαμβανόμενων των ατόμων ρεπό) που αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατώρες και είναι κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα δωρης απασχόλησης*». Συνεπώς σε κάθε περίπτωση, σύμφωνα με την διακήρυξη ο αριθμός που δηλώνει ο διαγωνιζόμενος στην στήλη ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΤΟΜΩΝ δεν ισούται απαραίτητα με τον αριθμό των φυσικών προσώπων τα οποία περιγράφονται στις γραμμές (κελιά) 5 και 6, και ούτε προκύπτει απαραίτητος όρος της διακήρυξης να δηλώνεται στη γραμμή 5 ο αριθμός 20, ως εσφαλμένα φέρεται να εκλαμβάνει η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, **III**) Η ...ΕΠΕ ρητά παραθέτει στον πίνακα της οικονομικής της προσφοράς τον τρόπο με τον οποίο προέκυψε ο αριθμός 4,55 εργαζόμενοι στην επίμαχη γραμμή-κελί ως εξής «*για Κ-Α σύνολο ωρών 6960/12 μήνες=580 ώρες ανά μήνα/127,5 ώρες ανά μήνα ατόμου δωρης μερικής απασχόλησης με 22 ένσημα ασφάλιση ανά μήνα=4,55 άτομα δωρης απασχόλησης*». Η προσφεύγουσα εν προκειμένω δεν αμφισβητεί τον συγκεκριμένο υπολογισμό της προσφοράς της ...ΕΠΕ, και ίδια δεν αμφισβητεί ότι ο σταθμισμένος αριθμός ατόμων 4,55 κατόπιν της παραπάνω αναγωγής των εργατωρών σε πλήθος εργαζομένων *αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατώρες και είναι κοστολογικά ισοδύναμος και εκφρασμένος σε άτομα δωρης απασχόλησης*. Συνεπώς για τους παραπάνω λόγους είναι αόριστος αντιφατικός και περαιτέρω αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφυγής ότι πρέπει να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά της ...ΕΠΕ i) διότι κατά την προσφυγή η ...ΕΠΕ δήλωσε στην γραμμή 5 του πίνακα της οικονομικής προσφοράς 4,55 άτομα ενώ έπρεπε να δηλώσει 20, ενώ όμως συγχρόνως στην προσφυγή ομολογείται όλως αντιφατικώς και αορίστως ότι η ...ΕΠΕ έχει υπολογίσει στην προσφορά της τα επίμαχα 20 άτομα, και επειδή επί πλέον ii) ο πρώτος των αντιφατικών ισχυρισμών βασίζεται στην εσφαλμένη παραδοχή της προσφεύγουσας ότι στην γραμμή-κελί 5 του πίνακα της οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 360/2019

προσφοράς πρέπει υποχρεωτικά να δηλώνεται ο αριθμός 20 ήτοι ο αριθμός των φυσικών προσώπων που απαρτίζουν την ομάδα εργασίας κατά τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες, ενώ όμως εν προκειμένω σύμφωνα με την διακήρυξη δηλώνεται το *Πλήθος Εργαζομένων (περιλαμβανόμενων των ατόμων ρεπό)* που αντιστοιχεί στις απαιτούμενες εργατώρες και είναι *κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα δωρης απασχόλησης*, και όλως αορίστως iii) παράλληλα η προσφεύγουσα δεν αμφισβητεί ότι η ...ΕΠΕ ορθά σύμφωνα με την διακήρυξη ανήγαγε τις απαιτούμενες εργατοώρες της επίμαχης ομάδας ομάδας εργαζομένων σε πλήθος εργαζομένων κοστολογικά ισοδύναμο και εκφρασμένο σε άτομα δωρης απασχόλησης ως απαιτεί η διακήρυξη.

43. Επειδή είναι αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφυγής ότι η ...ΕΠΕ έπρεπε να υπολογίσει στην γραμμή-κελί 1 του πίνακα της οικονομικής προσφοράς της 21,75 εργάσιμες ημέρες τον μήνα και όχι 21,25 εργάσιμες ημέρες τον μήνα, διότι οι εργάσιμες ημέρες του χρόνου δεν είναι 255 αλλά 261 ήτοι συμπεριλαμβάνονται στις εργάσιμες ημέρες και οι 6 επίσημες αργίες κατά τις οποίες δεν παρέχεται μεν εργασία αλλά οι οποίες αμείβονται ωσει δεδουλευμένες. Και τούτο επειδή ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας βασίζεται στην εσφαλμένη παραδοχή ότι σε κάθε περίπτωση, οι εργάσιμες ημέρες του χρόνου είναι 261 εκλαμβάνοντας εσφαλμένα ότι οπωσδήποτε εξαιρετές μη εργάσιμες και μη αμειβόμενες ημέρες είναι τα 52 Σάββατα του έτους + οι 52 Κυριακές του έτους, και μη εργάσιμες αλλά αμειβόμενες είναι οι 6 επίσημες αργίες του έτους, ήτοι εν συνόλω οι αμειβόμενες εργάσιμες ημέρες του χρόνου είναι 261 ημέρες. Όμως σύμφωνα με τον νόμο τα 52 Σάββατα του έτους δεν συνιστούν αργία και εξαιρετέα ημέρα κατά την έννοια της ημέρας Κυριακής και των επίσημων αργιών. Ειδικότερα σύμφωνα με τις διατάξεις του ΒΔ 748/1966 (σκέψη 29) και του ν. 4468/2017 (σκέψη 30) σαφώς οι επίσημες εξαιρετές και αμειβόμενες σε κάθε περίπτωση ημέρες του χρόνου είναι οι 52 Κυριακές του έτους + οι 6 επίσημες αργίες = 58 ημέρες. Συνεπώς προκύπτουν 365 ημέρες ΜΕΙΟΝ 58 ημέρες = 307 εργάσιμες ημέρες τον χρόνο και όχι 261 ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, ως εκτενώς εκτίθεται στην σκέψη 31, η ημέρα Σάββατο δεν είναι ούτε υποχρεωτική αργία ούτε εξαιρετέα άνευ ετέρου, αλλά προκύπτει μη εργάσιμη μόνον εφόσον προηγουμένως έχουν εξαντληθεί, από την Δευτέρα μέχρι την Παρασκευή, τα

Αριθμός απόφασης: 360/2019

χρονικά όρια των 40 εργάσιμων ωρών της 5θήμερης εργάσιμης εβδομάδας (βλ. και σκέψη 27 για τα χρονικά όρια της 5θήμερης εβδομάδας των 40 ωρών). Όμως εν προκειμένω ούτε για την επίμαχη ομάδα των 48 + 8 εργαζομένων της γραμμής-κελιού 1 της οικονομικής προσφοράς, ούτε – ασφαλώς- για άλλη ομάδα εργαζομένων προκύπτει άνευ ετέρου ότι δεν είναι εργάσιμα τα 52 Σάββατα του έτους, δεδομένου ότι σύμφωνα με την διακήρυξη ο συγκεκριμένος αριθμός εργαζομένων παρέχει την εργασία του επί 6ώρου βάσεως την ημέρα και συνεπώς δεν εξαντλείται εντός της 5ήμερης εργάσιμης εβδομάδας το ανώτατο όριο των 40 ωρών, ώστε να προκύψει μη εργάσιμο Σάββατο. Συνεπώς είναι άνευ ετέρου αβάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι εν προκειμένω οι αμειβόμενες εργάσιμες ημέρες του χρόνου είναι 261, ήτοι 365 ημέρες του έτους ΜΕΙΟΝ 52 Σάββατα ΜΕΙΟΝ 52 Κυριακές = 261. Και τούτο ιδία επειδή εν προκειμένω οι εργαζόμενοι δεν απασχολούνται επί 8ώρου, αλλά επί 6ώρου βάσεως την ημέρα και συνεπώς δεν εξαντλείται το 40ωρο εντός του 5θήμερου και δεν αφαιρούνται ως μη εργάσιμα σε κάθε περίπτωση όλα τα 52 Σάββατα του έτους, και επομένως για κάθε ένα εργαζόμενο, δεν προκύπτει απαραίτητα αριθμός εργάσιμων ημερών έτους ίσος με 261 ημέρες ως εσφαλμένα εκλαμβάνει η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, εν προκειμένω ο υπολογισμός των οικονομικών προσφορών βασίζεται στο ωρομίσθιο και στις πραγματικά δεδουλευμένες ημέρες του μήνα των μερικώς απασχολουμένων εργαζομένων επί 6 ώρες ημερησίως (σκέψη 26). Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα έγγραφα της προσφοράς ως είναι αναρτημένα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η ...ΕΠΕ συμπλήρωσε και υπέβαλε με την προσφορά της τον «Πίνακα Ανάλυσης Κόστους» που απαιτείται σύμφωνα με την διακήρυξη να συμπληρωθεί επί τη βάσει 12 μηνών. Στην γραμμή «Μικτές αποδοχές προσωπικού» συμπλήρωσε στην στήλη «μηνιαία δαπάνη κατά άτομο» το ποσόν των 501,08 (ευρώ). Το ποσόν τούτο προκύπτει ως εξής 6 ώρες εργασίας την ημέρα X 3,93 ευρώ ωρομίσθιο X 21,25 εργάσιμες ημέρες τον μήνα = 501,08 ευρώ. Η ...ΕΠΕ δεν αναφέρει στην προσφορά της ότι έλαβε υπ' όψιν ποσόν ωρομισθίου 3,93 ευρώ, αλλά ρητά αναφέρει στο τέλος του πίνακα ότι έλαβε υπ' όψιν 21,25 ημερομίσθια, και 6ωρη ημερήσια απασχόληση, και συνεπώς κατά απλή μαθηματική ακολουθία δεν αμφισβητείται ότι ελήφθη υπ' όψιν ποσόν ωρομισθίου 3,93 ευρώ. Συνεπώς η ...ΕΠΕ υπολόγισε 255 εργάσιμες ημέρες τον χρόνο ήτοι

Αριθμός απόφασης: 360/2019

21,25 ημέρες τον μήνα X 12 μήνες = 255 ημέρες τον χρόνο. Όμως ούτε και η ίδια η προσφεύγουσα έχει βασίσει την προσφορά της στην παραδοχή των 261 αμειβομένων ημερών αλλά σε 257 αμειβόμενες ημέρες το έτος, ως προκύπτει από το ηλεκτρονικό αρχείο με τον τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» που κατέθεσε με την προσφορά της. Για τον λόγο αυτό επί πλέον ο εξεταζόμενος ισχυρισμός της προσφυγής προβάλλεται χωρίς έννομο συμφέρον. Και τούτο επειδή το συμφέρον του προσφεύγοντος για να είναι έννομο πρέπει: α) να μην αντίκειται στο δίκαιο β) να αναγνωρίζεται από το δίκαιο και γ) να αποσκοπεί στη διατήρηση των ισχυουσών ρυθμίσεων, οι οποίες διασφαλίζουν μια ευνοϊκή για τον αιτούντα κατάσταση και οι ως άνω προϋποθέσεις πρέπει να συντρέχουν αθροιστικώς (Δ. Θ. ΠΥΡΓΑΚΗΣ, *ΤΟ ΕΝΝΟΜΟ ΣΥΜΦΕΡΟΝ ΣΤΗ ΔΙΚΗ ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΤΗΣ ΕΠΙΚΡΑΤΕΙΑΣ*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017, σελ. 81 και 84). Επομένως, η προβολή από τον προσφεύγοντα λόγου κατά άλλου συνδιαγωνιζόμενου με σκοπό τον αποκλεισμό του από τη συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, ο οποίος συντρέχει και για τον ίδιο, αντίκειται στην αρχή του ίσου μέτρου κρίσης, η οποία αποτελεί ειδικότερη έκφανση των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας που διέπουν το σύνολο του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων, αλλά και στην καλή πίστη. Συνεπώς ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας περί αποκλεισμού της προσφοράς της ...ΕΠΕ προβάλλεται απαραδέκτως χωρίς έννομο συμφέρον, αφού και η ίδια υπέπεσε στην ίδια –φερόμενη- πλημμέλεια για τις οποίες ήδη αιτείται την απόρριψη της προσφοράς της αναδειχθείσας τρίτης συμφερότερης προσφοράς της ...ΕΠΕ. Συνεπώς για τους λόγους αυτούς πρέπει να απορριφθεί ο εξεταζόμενος λόγος της προσφυγής επειδή αβάσιμα αναπόδεικτα αόριστα και περαιτέρω χωρίς έννομο συμφέρον βασίζεται στην εσφαλμένη παραδοχή ότι εν προκειμένω οι αμειβόμενες ημέρες εργασίας ετησίως είναι οπωσδήποτε και για έκαστο κοστολογούμενο εργαζόμενο 261 ημέρες και ότι για τον λόγο πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της ...ΕΠΕ.

44. Επειδή αορίστως, και περαιτέρω αβασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι η προσφορά της ...ΕΠΕ έπρεπε να απορριφθεί επειδή δεν έχει υπολογίσει στην γραμμή 7 του πίνακα της οικονομικής προσφοράς της αναλογία για την αποζημίωση μη ληφθείσας άδειας για τους συγκεκριμένους

Αριθμός απόφασης: 360/2019

εργαζόμενους. Σύμφωνα με το Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης (σκέψη 32) στην γραμμή-κελί 7 δηλώνεται το « 7 Κόστος αντικαταστατών εργαζομένων σε κανονική άδεια». Ωστόσο από κανένα όρο της διακήρυξης, ή του νόμου, ούτε από στοιχείο της οικονομικής προσφοράς ούτε από στοιχείο του φακέλου του διαγωνισμού, ούτε από τα έγγραφα της ηλεκτρονικής διαδικασίας, προκύπτει ότι οι αντικαταστάτες των εργαζομένων σε κανονική άδεια εν γένει ή συγκεκριμένα δεν θα έχουν λάβει ή αποκλείεται να λάβουν οι ίδιοι την νόμιμη άδειά τους. Συνεπώς δεν προκύπτει για ποια πραγματική ή νομική αιτία οι ίδιοι αντικαταστάτες των εργαζομένων σε κανονική άδεια πρέπει να λάβουν επί πλέον των αποδοχών τους για την εργασία που θα παράσχουν και αποζημίωση για μη ληφθείσα άδεια, ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα. Συνεπώς είναι απορριπτέος ο εξεταζόμενος λόγος της προσφυγής ως απαράδεκτος, αόριστος, αναπόδεικτος και ανυποστήρικτος.

45. Επειδή στο άρθρο 1 της Οδηγίας 2007/66/ΕΚ (που τροποποιεί τις Οδηγίες 89/665/ΕΟΚ και 92/13 ΕΟΚ), με τίτλο «Πεδίο εφαρμογής και διαθεσιμότητα των διαδικασιών προσφυγής» και δη στην παρ. 3 ορίζεται ότι : «Τα κράτη μέλη μεριμνούν ώστε οι διαδικασίες προσφυγής να είναι διαθέσιμες σύμφωνα με τους κανόνες που είναι δυνατό να θεσπίζουν τα κράτη μέλη τουλάχιστον σε οιοδήποτε πρόσωπο έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση και το οποίο υπέστη ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εικαζόμενη παράβαση». Περαιτέρω σύμφωνα με το άρθρο 1 της οδηγίας 89/665/ΕΟΚ «Η επιδίωξη αυτή, αποτελεί έκφραση τόσο της αρχής της αποτελεσματικότητας («αποτελεσματικών») ώστε να αποτρέπεται η δημιουργία πραγματικών καταστάσεων ικανών να βλάψουν τα έννομα συμφέροντα των διαγωνιζομένων, όσο και της επιταγής της ταχείας διεκπεραιώσεως («όσο το δυνατόν ταχύτερων») ώστε να μην παρακωλύεται για χρονικό διάστημα που υπερβαίνει το αναγκαίο μέτρο η πρόοδος τους».

46. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 346 του ν. 4412/2016 «Προστασία κατά την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων» προβλέπεται ότι : «1. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί σύμβαση των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 1 του άρθρου 1 και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ή εσωτερικής νομοθεσίας, έχει δικαίωμα να προσφύγει στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών

Αριθμός απόφασης: 360/2019

Προσφυγών (ΑΕΠΠ), σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 360 και να ζητήσει προσωρινή προστασία, σύμφωνα με το άρθρο 366, ακύρωση παράνομης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 367 ή ακύρωση σύμβασης η οποία έχει συναφθεί παράνομα , σύμφωνα με το άρθρο 368. »

47. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 του ν.4412/2016 και την παρ. 1 του άρθρου 3 του ΠΔ 39/2017 προβλέπεται ότι: «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

48. Επειδή κατά την έννοια του ενωσιακού δικαίου (βλ. σχετικά άρθρο 6 ΕΣΔΑ) ως ερμηνεύεται από το ΕΔΔΑ, η έννοια του «θιγόμενου» ταυτίζεται με το άτομο που βλάπτεται άμεσα από την αμφισβητούμενη πράξη ή παράλειψη (βλ. *Johnston* κα 18.12.1986, *Prager και Oberschlick*, 26.4.1995).

49. Επειδή στα πλαίσια της δικονομικής Οδηγίας 89/665/ΕΚ καθίσταται σαφές ότι τα κράτη μέλη δεν υποχρεούνται να παρέχουν το δικαίωμα ασκήσεως προσφυγής σε οποιοδήποτε πρόσωπο επιδιώκει τη σύναψη δημοσίας συμβάσεως (υπόθεση ΔΕΚ C-240/01, 19.6.03, *W.Hackermuller*, Συλλ. 2003, I-6319, σκέψεις 18-19) C-230/02, 12.2.04 *Grossmann Air Service*, σκ 26).

50. Επειδή, κατά τα παγίως γινόμενα δεκτά, κατά την έννοια των διατάξεων του ν. 3886/2010, που δεν έχουν μεταβληθεί εν προκειμένω με το παρόν νομοθετικό πλαίσιο (ν. 4412/2016), το θεσπιζόμενο με το νόμο αυτό σύστημα παροχής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν οι παραπάνω συμβάσεις, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την εκ μέρους του αναθέτοντος φορέως παράβαση των κανόνων οι οποίοι καθορίζουν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον διαγωνισμό, την διαδικασία επιλογής του αναδόχου της

Αριθμός απόφασης: 360/2019

σύμβασης που πρόκειται να συναφθεί, καθώς και τα κριτήρια, βάσει των οποίων θα αναδειχθεί ο τελευταίος.

51. Επειδή το έννομο συμφέρον αφορά κάθε νομική ή πραγματική κατάσταση που αναγνωρίζεται από το δίκαιο και από την οποία ο αιτών βάσει ενός ιδιαίτερου δεσμού αντλεί ωφέλεια, η οποία θίγεται από την προσβαλλόμενη πράξη ή παράλειψη (Γλυκερία Π. Σιούτη, *Το έννομο συμφέρον στην αίτηση ακύρωσης*, Εκδόσεις Αντ. Ν. Σάκκουλα, 1998, σελ. 23).

52. Επειδή το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι άμεσο, και ατομικό /προσωπικό, με την έννοια ότι πρέπει να αφορά τον ενδιαφερόμενο προσωπικά και όχι ένα γενικό κύκλο προσώπων. Όσον αφορά τις κανονιστικές πράξεις *«η προϋπόθεση για τη συνδρομή του προσωπικού εννόμου συμφέροντος συντρέχει όταν η προσβαλλόμενη κανονιστική ρύθμιση, θίγει συγκεκριμένες ελευθερίες ή δικαιώματα του αιτούντος, τα οποία κατοχυρώνονται από το Σύνταγμα και τους νόμους και των οποίων την πραγμάτωση επιδιώκει να αποκαταστήσει ο αιτών με την έκδοση της ακυρωτικής απόφασης»* (Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας», *ΔιοικΔ*, 2010, τ. 4, σελ 847).

53. Επειδή, κατά τη θεωρία και νομολογία το έννομο συμφέρον θα πρέπει να είναι και άμεσο από την άποψη ότι το προσβαλλόμενο προσωπικό συμφέρον πρέπει να συνδέεται αιτιωδώς με το πρόσωπο του προσφεύγοντος, χωρίς να παρεμβάλλεται συμφέρον τρίτου, και ενεστώς, δηλαδή να είναι υπαρκτό και όχι μελλοντικό (Π. Δαγτόγλου, *Διοικητικό Δικονομικό Δίκαιο*, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2014). Πρέπει, επομένως, να υπάρχει συρροή των κάτωθι : α) η προσβαλλόμενη πράξη να έχει προκαλέσει βλάβη, υλική ή ηθική, και β) να υφίσταται αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της προσβαλλόμενης πράξης και της προσβαλλόμενης βλάβης (ΣΤΕ 7μ. 1898/2016), ήτοι μια ειδική έννομη σχέση του προσφεύγοντα με την προσβαλλόμενη πράξη (Σπ. Βλαχόπουλος, *Όψεις της δικαστικής προστασίας ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας – το παράδειγμα του ν. 2522/1997 για τα δημόσια έργα*, 1998, σελ 199, Δ. Ράικος, *Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων*, 2017, σελ. 745 επ.) και δεν αρκεί το γενικό δημόσιο ενδιαφέρον του κάθε πολίτη για την σύννομη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων (ΣΤΕ

Αριθμός απόφασης: 360/2019

4391/2011 7μ., 2446/1992 7μ.). Συναφώς πρέπει να προκύπτει σαφώς και άνευ ουδεμίας αμφιβολίας από τις ad hoc ειδικές συνθήκες ότι θίγονται τα επαγγελματικά και οικονομικά συμφέροντα του προσφεύγοντος (ΣΤΕ 2521/2004). Περαιτέρω, το έννομο συμφέρον πρέπει να είναι και ενεστώς, ήτοι η βλάβη που προκαλείται στον ενδιαφερόμενο να έχει ήδη επέλθει ή να είναι βέβαιο ότι θα επέλθει κατά το χρόνο άσκησης της προσφυγής (ΣΤΕ 1442/97 ΔΔικ 1997/1136) και να υφίσταται σωρευτικά τόσο κατά την έκδοση της προσβαλλόμενης, όσο και κατά την άσκηση της προσφυγής και την εξέταση αυτής (παρ. ενδεικτικά ΣΤΕ 956/95 ΔΔικ 1995/577, ΣΤΕ Ολομ. 280/96 ΔΔικ 1996/844, ΔΤΕ 416/2002λ 2239/2003, Κωνσταντίνος Β. Χιώλος, «*Το έννομο συμφέρον στην ακυρωτική δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*», ΔιοικΔ, 2010, τ. 4, σελ 846-7). Δεν νομιμοποιείται επομένως όποιος θεμελιώνει το έννομο συμφέρον του σε μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα, τα οποία δεν αποτελούν αναγκαία συνέπεια της ακύρωσης της πράξης (ΣΤΕ 1425/93 ΔΔικ 1994/831).

54. Επειδή σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως προβολής του από την αναθέτουσα αρχή, το έννομο συμφέρον ελέγχεται αυτεπαγγέλτως από την αρμόδια κατά περίπτωση σύνθεση εξέτασης της προσφυγής ως και από τον δικαστή (βλ. ΣΤΕ 2080/2016, 5/2006, 3078/2005, 1461/2003, κα). Εξετάζεται, δε, η ύπαρξη του εννόμου συμφέροντος με βάση τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος και τα στοιχεία του φακέλου που προσκομίστηκαν (ΣΤΕ 928/2004) υπό την έννοια ότι δεν δύναται το αρμόδιο όργανο να συμπληρώσει τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος καθόσον το βάρος απόδειξης για την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος φέρει ο τελευταίος (ΣΤΕ 4524/2009, 3900/2006) και μόνο προαποδεικτικώς (ΣΤΕ 1898/2016, 7μελής), ήτοι στην περίπτωση της προσφυγής με την κατάθεσή της εφόσον δεν προβλέπεται από τον Ν. 4412/2016 και το οικείο κανονιστικό πλαίσιο (ΠΔ 39/2017) η συμπλήρωση της προσφυγής με υποβολή υπομνήματος.

55. Επειδή σε κάθε περίπτωση οι προβαλλόμενοι από τον προσφεύγοντα λόγοι ακύρωσης περί υπάρξεως πλημμελειών, όσο σοβαρές και εάν είναι οι πλημμέλειες αυτές, και όσο κατάφωρη η παράβαση νόμου, δεν μπορούν να θεμελιώσουν έννομο συμφέρον για τον προσφεύγοντα, αφού άλλωστε η εξέτασή τους ανάγεται στο βάσιμο της αιτήσεως και όχι στο

Αριθμός απόφασης: 360/2019

παραδεκτό αυτής (Δημήτριος Θ. Πυργάκης, *Το έννομο συμφέρον στη δίκη ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας*, Νομική Βιβλιοθήκη, 2017).

56. Επειδή η προσφεύγουσα, της οποίας η προσφορά έγινε αποδεκτή και κατέλαβε την τέταρτη θέση συμφερότερης προσφοράς, στρέφεται κατά της πρώτης και δεύτερης συμφερότερης προσφοράς, προβάλλοντας αιτιάσεις ότι παρά τους όρους του νόμου και της διακήρυξης, οι προτασόμενες προσφορές δεν βασίζονται στο νόμιμο ύψος ωρομισθίου ποσού 3,93 ευρώ, αλλά σε κατώτερο ποσό. Όμως, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα στερείται εννόμου συμφέροντος σχετικά με τους λόγους της προσφυγής με τους οποίους επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης και τον αποκλεισμό των προσφορών ι) της πρώτης συμφερότερης προσφοράς της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου και παρεμβαίνουσας, ιι) της δεύτερης συμφερότερης προσφοράς της ...ΑΕ. Και τούτο καθόσον αλυσιτελώς η προσφεύγουσα επιδιώκει τον αποκλεισμό των ως άνω οικονομικών προσφορών, διότι και αν γίνουν δεκτοί οι ισχυρισμοί και το αίτημα της προσφυγής, ως προς τούτα, η ίδια η προσφεύγουσα δεν θεμελιώνει προσδοκία ανάθεσης της επίμαχης σύμβασης σε αυτήν την ίδια, καθώς έχει καταταγεί στην τέταρτη σειρά μειοδοσίας και, κατόπιν των ως άνω σκέψεων, ίσταται ισχυρή μέχρι και τον χρόνο έκδοσης της παρούσας απόφασης η προσφορά της τρίτης συμφερότερης προσφοράς της ...ΕΠΕ. Επομένως, το έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας δεν είναι άμεσο, ενεστώς και ατομικό αλλά έμμεσο αβέβαιο και μελλοντικό. Και τούτο ίδια επειδή η προσδοκία ανάθεσης της επίμαχης σύμβασης στην προσφεύγουσα δεν συνδέεται κατά άμεση και ενεστώσα αιτιώδη συνάφεια με την ακύρωση της προσβαλλόμενης, κατά το μέρος που έκανε δεκτές τις προσφορές της πρώτης και δεύτερης συμφερότερης προσφοράς, αλλά προσέτι απαιτείται να συντρέξουν επί πλέον και οι εξής σωρευτικές παραδοχές οι οποίες δεν αποτελούν αναγκαία συνέπεια της ακύρωσης της πράξης, αλλά γεγονότα μέλλοντα και αβέβαια : ι) Απαιτείται να κληθεί η ...ΕΠΕ όπως προσκομίσει δικαιολογητικά κατακύρωσης κατ' άρθ. 103 του ν. 4412/2016, ιι) Απαιτείται προσέτι να μην αναδειχθεί –για κάποιον νόμιμο λόγο- οριστική ανάδοχος ιιι) Ή άλλως απαιτείται –για κάποιον νόμιμο λόγο- να μην συναφθεί η επίμαχη σύμβαση με την ...ΕΠΕ. Συνεπώς για τους λόγους αυτούς, και ανεξαρτήτως της βασιμότητας των ισχυρισμών της προσφυγής περί του ύψους του νομίμου

Αριθμός απόφασης: 360/2019

ωρομισθίου ποσού 3,93 ευρώ (βλ. και σκέψεις 24, 25, 26, 27, 28 και ad hoc 248/2018 Δ.Εφ.Αθ. Ακυρωτικό), πρέπει να απορριφθεί η προσφυγή ως απαράδεκτη, άνευ εννόμου συμφέροντος αλυσιτελώς ασκηθείσα ως προς την πρώτη και δεύτερη συμφερότερη προσφορά, δεδομένου ίδια ότι η ωφέλεια της προσφεύγουσας από την επιδιωκόμενη ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης δεν είναι άμεση ενεστώσα βέβαιη και ατομική στο πρόσωπό της, καθώς σε κάθε περίπτωση παρεμβάλλεται συμφέρον τρίτου και ίδια της τρίτης συμφερότερης καταταγείσας προσφοράς της ...ΕΠΕ, ούτε προκύπτει από τις ad hoc ειδικές συνθήκες ότι θίγονται άμεσα τα επαγγελματικά και οικονομικά συμφέροντα της προσφεύγουσας.

57. Επειδή σε κάθε περίπτωση σύμφωνα με την απόφαση με αριθ. 4241/127 της 30-1-2019 της Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ Β 173, 2019) καθορίσθηκε το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο εργατοτεχνίτη στο ποσόν των 29,04 ευρώ, χωρίς ηλικιακή διάκριση, με ισχύ από 1-2-2019, έναντι του νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου ποσού 22,83 ευρώ που ίσχυε κατά τον χρόνο της κατάθεσης των προσφορών. Περαιτέρω, σύμφωνα με το υπ' αριθ. 7613/395/2019 έγγραφο της Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με τον τίτλο «Οδηγίες για την εφαρμογή του κατώτατου μισθού και του κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας»: « ... Ο ως άνω νόμιμος κατώτατος μισθός και το ως άνω νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο ισχύουν από 1 Φεβρουαρίου 2019 για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, χωρίς ηλικιακή διάκριση....2. Από την έναρξη ισχύος του νέου νόμιμου κατώτατου μισθού και του νέου νόμιμου κατώτατου ημερομισθίου, οποιαδήποτε αναφορά της κείμενης νομοθεσίας στον κατώτατο μισθό και στο κατώτατο ημερομίσθιο, κατά το μέρος που αφορά/εισάγει ηλικιακή διάκριση, θεωρείται κατηργημένη....4. Ατομικές συμβάσεις εργασίας και συλλογικές συμβάσεις εργασίας κάθε είδους δεν επιτρέπεται να ορίζουν μηνιαίες τακτικές αποδοχές ή ημερομίσθιο πλήρους απασχόλησης κατώτερο από τον κατά τα ανωτέρω νόμιμο κατώτατο μισθό και νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο.6. Κάθε αναφορά της ισχύουσας νομοθεσίας γενικά στον ελάχιστο μισθό ή στο ελάχιστο ημερομίσθιο της Εθνικής Γενικής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας (ΕΓΣΣΕ) νοείται ως αναφορά στον νόμιμο κατώτατο μισθό και το νόμιμο κατώτατο ημερομίσθιο που

Αριθμός απόφασης: 360/2019

καθορίζεται κατά τα ανωτέρω....Οποιοσδήποτε όρος ατομικής ή συλλογικής συμφωνίας υπολείπεται αυτών είναι αυτοδικαίως άκυρος και στους παραβάτες εργοδότες επιβάλλονται οι κυρώσεις των άρθρων 24 και 28 του ν. 3996/2011 (Α΄ 170), όπως ισχύει....» Συνεπώς, εν όψει της τροποποίησης της νομοθεσίας με τις ως άνω διατάξεις αυστηρού δικαίου, δημόσιας τάξης, εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή όπως μεριμνήσει για τα νόμιμα σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016 ενώ σε κάθε περίπτωση συνιστά έτερο ζήτημα η διακριτική ευχέρειά της, βάσει της αρχής της νομιμότητας, να ανακαλέσει – εφόσον κρίνει ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις – τυχόν παράνομη διοικητή πράξη (βλ. ΣτΕ 4026/2008).

58. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

59. Επειδή, κατ' ακολουθίαν, η κρινόμενη Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

60. Επειδή το αίτημα της παρέμβασης περί διατήρησης της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης πρέπει να γίνει δεκτό.

61. Επειδή ύστερα από την παραπάνω σκέψη 59, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να καταπέσει (άρθρο 363 ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται το αίτημα της παρέμβασης, ως αναφέρεται στο σκεπτικό.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 14-03-2019 και εκδόθηκε την 03-04-2019 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Χρήστος Σώκος

Νικόλαος Λιακασιδάς