

ΤΟ

**ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟ ΕΦΕΤΕΙΟ ΑΘΗΝΩΝ**

**ΑΚΥΡΩΤΙΚΟΣ ΣΧΗΜΑΤΙΣΜΟΣ**

**ΤΜΗΜΑ ΙΒ΄**

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, στις 10 Ιουνίου 2022 , με μέλη τις: Ασινούλα Κλιβανιώτου, Πρόεδρο Εφετών Διοικητικών Δικαστηρίων, Μαρία Ποταμίτη και Αναστασία Οικονόμου , Εφέτες Διοικητικών Δικαστηρίων και γραμματέα τη Στυλιανή-Αθηνά Γκαλημάνη, δικαστική υπάλληλο,

για να δικάσει την από 18-4-2022 αίτηση αναστολής – ακύρωσης (ΑΚ 737/18-4-2022),

της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΓΕΝ-ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και το διακριτικό τίτλο «ΓΕΝ-ΚΑ FACILITY MANAGEMENT A.E.», που εδρεύει στην Αργυρούπολη Αττικής (οδός Μάρκου Μπότσαρη αρ. 27) και εκπροσωπείται νόμιμα , η οποία παραστάθηκε με δήλωση, κατ' άρθρο 33 παρ.6 του π.δ.18/1989 (Α'8) , του δικηγόρου Χαράλαμπου Πελέκη , διορισμένου με συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο,

κατά της Ενιαία Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) , που εδρεύει στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη Αττικής (Λεωφ. Θηβών αρ. 196-198), η οποία παραστάθηκε με δήλωση, κατ' άρθρο 33 παρ.6 του π.δ.18/1989 (Α'8), του δικηγόρου Αντωνίου Δράκου-Λιακόπουλου, που τον διόρισε με την 134/13-9-2021 εξουσιοδότησή της η Πρόεδρος της Αρχής.

Κατέθεσε την από 3-5-2022 παρέμβαση, με αριθμό καταχώρησης Π317/3-5-2022 ο οικονομικός φορέας «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» , με το διακριτικό τίτλο «ΥΑΔΕΣ FACILITY SERVICES A.E.», που εδρεύει στην

Αθήνα (οδός Σερρών αρ. 43), η οποία παραστάθηκε με τη δικηγόρο Χαρίκλεια Βασιλείου, την οποία διόρισε με συμβολαιογραφικό πληρεξούσιο.

Η αίτηση εισάγεται προς κρίση μετά την από 20-4-2022 πράξη της Προέδρου του ΙΒ΄ Τμήματος του Δικαστηρίου.

Με την αίτηση αυτή επιδιώκεται η αναστολή-ακύρωση της με αρ.510/6-4-2022 απόφασης του 3<sup>ου</sup> Κλιμακίου της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.), κατά το μέρος αυτής με το οποίο έγινε δεκτή η ΓΑΚ ΑΕΠΠ 750/12-4-2021 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ Α.Ε.», απορρίφθηκε η από 23-4-2021 παρέμβαση της αιτούσας εταιρείας και ακυρώθηκε η με αρ.111/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου με την οποία είχε γίνει αποδεκτή η προσφορά της.

Κατά τη δημόσια συζήτηση που ακολούθησε το Δικαστήριο άκουσε την εισηγήτρια της υπόθεσης Εφέτη Δ.Δ. Αναστασία Οικονόμου, η οποία διάβασε την εισήγησή της και εξέθεσε τα ζητήματα που προκύπτουν, καθώς και την πληρεξούσια δικηγόρο της παρεμβαίνουσας.

Μετά τη συνεδρίαση το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη και

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης αίτησης αναστολής-ακύρωσης έχει καταβληθεί, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 372 παρ. 5 του ν. 4412/2016 (Α΄147), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 138 του ν.4782/2021 (Α΄ 36), παράβολο ύψους 250 ευρώ, το οποίο αποτελεί το 1/2 του ελάχιστου οφειλόμενου παραβόλου, ποσού 500 ευρώ, ενόψει της προϋπολογισθείσας αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης (330.000 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.), (βλ. με αρ.4819211/α/α/945/13-4-2022 διπλότυπο τύπου Α΄ Σειράς Θ΄ Δ.Ο.Υ. Ηλιούπολης).

2.Επειδή, με την με αρ. πρωτ.31552/3312/10-12-2020 Διακήρυξη προκηρύχθηκε από τον Δήμο Διονύσου δημόσιος ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός (ΕΣΗΔΗΣ 103476), για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού των δημοτικών κτηρίων του Δήμου Διονύσου για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών , προϋπολογισμού 330.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα ,από οικονομικής άποψης, προσφορά βάσει τιμής. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 3-12-2020 και δημοσιεύτηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 15-12-2020. Στο διαγωνισμό συμμετείχαν οκτώ (8) οικονομικοί φορείς μεταξύ των οποίων η αιτούσα και η παρεμβαίνουσα. Με το από 23-2-2021 πρακτικό η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού έκρινε τυπικά και τεχνικά αποδεκτές τις προσφορές και των οκτώ εταιρειών. Στις 6-3-2021 η ως άνω Επιτροπή προέβη στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών και αφού απέρριψε τις οικονομικές προσφορές τριών (3) εταιρειών έκανε αποδεκτές τις προσφορές των εξής πέντε (5) εταιρειών: «ΓΕΝ-ΚΑ FACILITY MANAGEMENT A.E.» με προσφορά 249.934,38 ευρώ, «SARP FACILITY MANAGEMENT A.E.» με προσφορά 265.200 ευρώ, «ΑΝΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΟΥ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ» με προσφορά 254.664 ευρώ, «ΑΤΤΙΚΑ ΚΤΙΡΙΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΟΡΓΑΝΩΣΗ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ Ε.Π.Ε.» με προσφορά 125.676,81 ευρώ και «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ-ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ Α.Ε.» με προσφορά 255.348,53 ευρώ. Όλες οι ως άνω τιμές των προσφορών υπολογίσθηκαν χωρίς Φ.Π.Α. Αφού η Επιτροπή διαπίστωσε ότι η αιτούσα εταιρεία υπέβαλε τη χαμηλότερη προσφορά γνωμοδότησε υπέρ της ανάδειξής της ως προσωρινής αναδόχου του έργου. Τα με αρ.1/23-2-2021 και 2/16-3-2021 πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού επικυρώθηκαν με την με αρ.111/23-3-2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου. Στη συνέχεια, η εταιρεία «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ-ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ Α.Ε.» άσκησε την με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 750/12-4-2021 προδικαστική προσφυγή, με την οποία ζήτησε την ακύρωση της απόφασης με αρ.111/23-3-2021 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου, κατά το μέρος που έκανε δεκτή την οικονομική προσφορά της αιτούσας, καθώς και των εταιρειών

«ΑΝΑΞ Α.Ε.» και «ΑΤΤΙΚΑ ΚΤΙΡΙΑ Ε.Π.Ε.» και κατά το μέρος που αναδείχθηκε η αιτούσα προσωρινή ανάδοχος του έργου. Επί της προσφυγής αυτής ασκήθηκε παρέμβαση από την αιτούσα εταιρεία με αίτημα τη διατήρηση της ισχύος της απόφασης της αναθέτουσας. Μετά την ακύρωση με την με αρ.453/2022 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών της σιωπηρής απόρριψης από το 2<sup>ο</sup> Κλιμάκιο της Α.Ε.Π.Π. και μετά την από 17-3-2022 κοινοποίηση της ως άνω απόφασης του ΔΕΑ, το 3<sup>ο</sup> Κλιμάκιο της Α.Ε.Π.Π. συνήλθε στις 26-1-2022 και εξέδωσε την προσβαλλόμενη με αρ.510/2022 απόφαση με την οποία έκανε δεκτή την προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ-ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ Α.Ε.» και απέρριψε την παρέμβαση της αιτούσας εταιρείας.

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του και του ύψους της συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης των υπό ανάθεση υπηρεσιών, χωρίς ΦΠΑ, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 26ης Φεβρουαρίου 2014 (ΕΕ L 94) και του Βιβλίου Ι του ν. 4412/2016 (Α' 147), η δε διαφορά, δοθέντος ότι κινήθηκε μετά τις 26-6-2017, διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙV του ίδιου νόμου, περί της έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η καθ' ης η αίτηση Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ως ανεξάρτητη αρχή, έχει, δυνάμει των άρθρων 345 επ. του Βιβλίου ΙV του ν. 4412/2016, ικανότητα διαδίκου, νομιμοποιείται δε παθητικώς στην παρούσα δίκη (Σ.Τ.Ε 1856/2021, 1419/2021, 1490/2019), μόνη αυτή, καθόσον η ασκηθείσα από την εταιρεία «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ-ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ Α.Ε.» προδικαστική προσφυγή έγινε δεκτή και ακυρώθηκε η με αρ.111/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου.

5.Επειδή, η εταιρεία «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ-ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ Α.Ε.», με έννομο συμφέρον και παραδεκτώς εν γένει παρεμβαίνει στην παρούσα δίκη με την κατατεθείσα από 3-5-2022 παρέμβαση, επιδιώκοντας την απόρριψη της κρινόμενης αίτησης.

6.Επειδή, στο άρθρο 68 παρ. 1 του ν. 3863/2010 (Α' 115), όπως αντικαταστάθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 22 του ν. 4144/2013 (Α' 88),



ορίζεται ότι: «1. Η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, δηλαδή το Δημόσιο, τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), οι Οργανισμοί Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.), οι φορείς και οι οργανισμοί του δημόσιου τομέα, όπως αυτός προσδιορίζεται από τις οικείες διατάξεις, η οποία (αρχή) αναθέτει απευθείας ή προκηρύσσει διαγωνισμό για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης, υποχρεούται να ζητά από τις εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι. δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, όταν πρόκειται για καθαρισμό χώρων. Οι εταιρείες παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης (εργολάβοι) υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα ως άνω στοιχεία. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι».

7.Επειδή, στον όρο 2.4.4 της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. ...Οι συμμετέχοντες στην οικονομική τους προσφορά, βάσει της παρ.1 του άρθρου 68 του νόμου 3863/2010, όπως ισχύει μετά την τροποποίηση του από το αρ.22 του ν.4144/2013, θα πρέπει να αναφέρουν σε χωριστό κεφάλαιο με ποινή αποκλεισμού, εκτός των άλλων, τα εξής: α) τον αριθμό των εργαζομένων, β) τις ημέρες και 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 και δ) τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού



ανά άτομο. ...». Περαιτέρω, στον όρο 4.3.1 της διακήρυξης ορίζεται ότι: « Κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις του στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'...», στο δε Παράρτημα ΙΙ της διακήρυξης παρατίθεται υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, όπως πρέπει να υποβληθεί από τους συμμετέχοντες, στο οποίο αναφέρονται τα 15 κτίρια για τα οποία πρέπει να παρασχεθούν υπηρεσίες καθαριότητας, το απαιτούμενο προσωπικό για κάθε ένα από αυτά, το οποίο συνολικά ανέρχεται σε 19 άτομα, επί τις ώρες απασχόλησης ανά ημέρα, επί τις φορές ανά εβδομάδα.

8.Επειδή, η Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. με την προσβαλλόμενη απόφασή της έκρινε ότι : «... το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ της διακήρυξης περιέγραψε το φυσικό αντικείμενο, ως ακολούθως ... Άρα, το φυσικό αντικείμενο αφορά 19 θέσεις εργασίες (με περισσότερες κατά περίπτωση θέσης εργασίας, βάρδιες) εβδομαδιαίως (πρώτος παράγοντας οι ημέρες ανά εβδομάδα, δεύτερος οι ώρες ανά άτομο ανά ημέρα και τρίτος, τα άτομα) 1.  $5 \times 4 \times 1 = 20$  ώρες, 2.  $5 \times 4 \times 1 = 20$  ώρες, 3.  $5 \times (2 \times 4) + 5 \times 8 = 80$  ώρες, 4.  $5 \times 5 \times 3 = 75$  ώρες, 5.  $2 \times 2 \times 1 = 4$  ώρες, 6.  $5 \times 5 \times 1 = 25$  ώρες, 7.  $2 \times 2 \times 1 = 4$  ώρες, 8.  $3 \times 3 \times 1 = 9$  ώρες, 9.  $2 \times 2 \times 1 = 4$  ώρες, 10.  $2 \times 2 \times 1 = 4$  ώρες, 11.  $5 \times 5 \times 1 = 25$  ώρες, 12.  $5 \times 2 \times 1 = 10$  ώρες, 13.  $2 \times 2 \times 1 = 4$  ώρες, 14.  $5 \times 4 \times 1 = 20$  ώρες, 15.  $5 \times 2 \times 1 = 10$  ώρες και 314 ώρες συνολικά ανά εβδομάδα. Περαιτέρω, δεν ορίζεται εκ της διακήρυξης ωράριο παροχής της υπηρεσίας ανά κτίριο ούτε προκύπτει υποχρέωση απασχόλησης συγκεκριμένου αριθμού ταυτοχρόνως εργαζομένων στον ίδιο χρόνο την ίδια ημέρα, με αποτέλεσμα να μην υπάρχει σαφής σχετικός προσδιορισμός για τη σύνταξη της προσφοράς. Πάντως, στις ενώπιον της αναθέτουσας διευκρινίσεις του, ο πρώτος παρεμβαίνων προκύπτει πως έλαβε υπόψη 19 άτομα, έκαστο για κάθε θέση εργασίας ανωτέρω, ενώ υπολόγισε και ως ΕΛΠΚ 20 ευρώ κατ' άτομο και 380 συνολικά κατ' έτος και 760 ευρώ συνολικά, ενώ στη μη επιδεχόμενη μεταβολής οικονομική προσφορά του-ανάλυση στοιχείων άρ. 68 Ν. 3863/2010, ανέφερε ρητά, όσον αφορά το δηλωτέο κατά τον όρο 2.4.4, στοιχείο του αριθμού εργαζομένων που θα απασχολήσει «5

άτομα 4ωρης απασχόλησης, 1 άτομο 8ωρης απασχόλησης, 5 άτομα 5ωρης απασχόλησης, 7 άτομα 2ωρης απασχόλησης και 1 άτομο 3ωρης απασχόλησης», περαιτέρω δε κατένειμε αυτά ανά κτίριο με αναφορά ημερών και ωρών εργασίας ανά άτομο, όπως και ρητά όρισε 19 άτομα βάρδιας συνολικά, 14 Δευτέρα-Παρασκευή, 5 από 2 φορές την εβδομάδα και 1 από 3 φορές την εβδομάδα, ενώ για το κατάστημα Αγίου Στεφάνου, το Κατάστημα Κρυνοερίου, το Κατάστημα Ροδόπολης, το Κατάστημα Σταμάτας, τη Δ/ση Περιβάλλοντος, την Άνοιξη-Ναυαρίνου 3 και τη Λ. Μαραθώνος και Σωκράτους, υπολογίζει από 1 βάρδια των 2 ωρών έκαστη ημερησίως, δηλαδή 7 άτομα θα απασχολούνται για 2 ώρες ανά συγκεκριμένη ημέρα. Υπολόγισε τις εισφορές όλων των θέσεων εργασίας αδιάκριτα, με βάση σταθερό συντελεστή επί του κόστους αποδοχών 23,02%, ενώ τις αποδοχές τις υπολόγισε ως γινόμενο των ωρομισθίων 4,356 ευρώ (29,04/6,667) επί του αριθμού των ωρών κάθε ατόμου συνολικά στο έτος, αναλόγως θέσης εργασίας, προσαυξάνοντας αναλόγως με δώρα και επίδομα αδείας, ως και κόστος αντικατάστασης. Εκ των 19 θέσεων εργασίας, προκύπτει ότι οι 7 εργαζόμενοι, θα απασχοληθούν στις δίωρες βάρδιες, θα λάβουν ημερήσιο μισθό  $2 \times 4,356 = 8,712$  ευρώ και άρα, πάνω από το ημερομίσθιο 1<sup>ης</sup> ειδικής ασφαλιστικής κλάσης, 8,03 ευρώ και κάτω από το τεκμαρτό ημερομίσθιο 1<sup>ης</sup> ασφαλιστικής κλάσης, ήτοι 11,06 ευρώ. Περαιτέρω, ο ημερήσιος μισθός θα πρέπει να συγκρίνεται με το τεκμαρτό ημερομίσθιο 1<sup>ης</sup> ασφαλιστικής κλάσης, αφού οι ημέρες ασφάλισης υπολογίζονται σύμφωνα με τις κοινές διατάξεις του τ. ΙΚΑ – ΕΤΑΜ όπως προβλέπεται από τα αρ. 8 παρ. 2, αρ. 25 παρ. 4,5,7,8,9 του Α.Ν. 1846/51 και του αρ. 18 του Κανονισμού Ασφάλισης του τ. ΙΚΑ – ΕΤΑΜ, όπως ισχύουν – εγκ. τ. ΙΚΑ – ΕΤΑΜ 44/1975, αρ. 39 του Ν. 1892/90 – εγκ. τ. ΙΚΑ – ΕΤΑΜ 95/1992, συνυπολογίζοντας πάντοτε, τον τρόπο αμοιβής (μισθός, ημερομίσθιο), το μειωμένο ωράριο απασχόλησης, τις ημέρες εργασίας, το σύστημα λειτουργίας της επιχ/σης. Κατά συνέπεια θα πρέπει να γίνεται σύγκριση του ημερήσιου μισθού με το τεκμαρτό ημερομίσθιο της 1ης ασφαλιστικής κλάσης, όπως αυτό ισχύει κάθε φορά και αν ο ημερήσιος μισθός είναι, όπως εν προκειμένω μικρότερος των 11,06 ευρώ και άνω των 8,03 ευρώ, τότε ως ημέρες ασφάλισης αναγνωρίζονται όσες ημέρες προκύψουν από την διαίρεση του συνόλου των μηνιαίων αποδοχών δια του εκάστοτε ισχύοντος τεκμαρτού ημερομισθίου της 1ης ασφαλιστικής κλάσης.

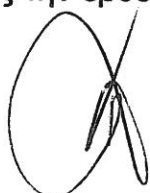
Το κλάσμα που τυχόν θα προκύψει από τη διαίρεση θεωρείται ως πλήρης ημέρα εργασίας, για την οποία ο ασφαλισμένος και ο εργοδότης υποχρεούνται στην καταβολή της εισφοράς της πρώτης ασφαλιστικής κλάσης. Επομένως, οι εισφορές υπολογίζονται με βάση ημέρες εργασίες που εξάγονται δια διαίρεσης των αποδοχών μήνα, ασχέτως ότι η αμοιβή καταβάλλεται ανά ημέρα ή υπολογίζεται με βάση ωρομίσθιο ή ημερομίσθιο, δια των 11,06 ευρώ και προς τα άνω στρογγυλοποίηση κάθε κλάσματος και οι ημέρες που προκύπτουν μετατρέπονται σε εισφορές δια πολλαπλασιασμού του συντελεστή εισφορών επί του τεκμαρτού ημερομισθίου 11,06 ευρώ. Εν προκειμένω, με δεδομένο ότι οι 7 ανωτέρω εργαζόμενοι 2ώροι, οι 5 θα απασχοληθούν για 2 δώρα, ήτοι 4 ώρες ή  $1/10^{\circ}$  του εβδομαδιαίου ωραρίου και οι 2 για πέντε 2ωρα την εβδομάδα, ήτοι για 10 ώρες ή  $1/4$  εβδομαδιαίου ωραρίου και άρα, οι μηνιαίες αποδοχές αφορούν τις 261 ημέρες που υπολογίζει ως εργάσιμες ημέρες, δια 12 και συνεπώς 21,75 ημέρες τον μήνα, ήτοι  $208,56 \text{ ώρες} \text{ ετησίως} / 12 = 17,38 \text{ ώρες μηνιαία}$  και  $522 \text{ ώρες} \text{ ετησίως} / 12 = 43,5 \text{ ώρες μηνιαία}$  ή επί 4,356 ευρώ ανά ώρα, 75,70728 ευρώ μηνιαία και 189,486 ευρώ μηνιαία, ήτοι δια 11,06 ευρώ, 6,845143 και 17,13255 ασφαλιστικά ημερομίσθια και στρογγυλοποιούμενα προς τα άνω 7 και 18 αντίστοιχα, ήτοι επί  $11,06 \times 23,02\% = 2,546$  ευρώ εισφορές ανά ώρα ή 17,822 ευρώ και 45,82822 ευρώ ανά μήνα αντίστοιχα ή 213,865 και 549,9386 ευρώ αντίστοιχα στο έτος. Αντ' αυτού, ο πρώτος παρεμβαίνων υπολόγισε 23,02% επί κάθε είδους αποδοχών και άρα, προκύπτει ανά μήνα ποσό εισφορών  $75,71 \times 23,02\% = 17,2696$  και  $189,49 \times 23,02\% = 43,6206$  ευρώ ή ετησίως 207,2352 και 523,4472 ευρώ ανά άτομο ή υποκοστολόγηση για 5 βάρδιες των 2 2ώρων και 2 βάρδιες των 5 2ώρων,  $5 \times 6,629752 + 2 \times 26,49142 = 86,13161$  ευρώ ετησίως ή στη διετία διάρκειας της σύμβασης  $2 \times 86,13161 = 172,2632$  ευρώ και τούτο αποκλειστικά για τις τακτικές αποδοχές, χωρίς να συνυπολογιστεί η αναλογούσα εκ των ως άνω υποκοστολόγηση σε δώρα, επίδομα και κόστος αντικατάστασης και ενώ το όποιο κέρδος του πρώτου παρεμβαίνοντα υπολογίστηκε σε εσφαλμένη λήψη υπόψη χαμηλότερου ασφαλιστικού κόστους. Άλλωστε, κατά τον όρο 2.4.4, τον όρο 4.3.1 και το άρθρο 18 Ν. 4412/2016, απαράδεκτη είναι κάθε προσφορά που ερείδεται σε παράβαση ασφαλιστικών υποχρεώσεων του εργοδότη, ασχέτως λοιπών στοιχείων αυτής. Τούτο, ενώ αλυσιτελώς αποπειράται ο πρώτος



παρεμβαίνων να αλλάξει την προσφορά του, που σαφώς αφορούσε 19 άτομα κατά το σύνολο των ανωτέρω, προβάλλοντας ότι ορισμένοι εργαζόμενοι θα καλύπτουν περισσότερες βάρδιες και άρα, δεν θα απασχοληθούν 19 άτομα, αφού όλοι θα απασχοληθούν τουλάχιστον 4 ώρες ημερησίως για 5 φορές την εβδομάδα, ενώ όμως, στην προσφορά του όχι απλά αναφέρθηκε σε 19 ετήσιες εισφορές ΕΛΠΚ, που αντιστοιχούν σε αληθώς εργαζόμενο και όχι σε ισοδύναμο εργαζόμενο ή θεωρητική βάρδια ή μόνο σε 19 εργαζόμενους/βάρδιες προς τον σκοπό υπολογισμού κόστους, αλλά με σαφήνεια αναφέρθηκε σε πεδίο περί αυτού καθαυτού του αριθμού των προσώπων που θα απασχολήσει σε 19 εργαζόμενους και επιπλέον, ανέλυσε και τις ώρες εκάστου εξ αυτών».

9.Επειδή, με την κρινόμενη αίτηση προβάλλεται σφάλμα στην κρίση της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., καθόσον αυτή δέχθηκε ότι η αιτούσα δήλωσε ή υπονόησε απασχόληση εργαζομένων μερικής απασχόλησης με δύο ώρες απασχόλησης ημερησίως. Η αιτούσα προβάλλει ότι δεν επιδίωξε να τροποποιήσει την οικονομική της προσφορά και απέδειξε τον συνολικό αριθμό των εργαζομένων που θα απασχολήσει και το ωράριο απασχόλησης των εργαζομένων πλήρους και μερικής απασχόλησης. Συγκεκριμένα προβάλλει ότι, όπως προκύπτει από τη ΣΥΧΝΟΤΗΤΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΧΩΡΩΝ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ Ι-ΜΕΛΕΤΗ σελ.45-46 της διακήρυξης , καθώς και από το άρθρο 2.4.4. αυτής «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/ Τρόπος σύνταξης και υποβολής προσφορών» σελ.25-26, δεν υφίσταται απαίτηση για υποχρεωτική απασχόληση εργαζομένων αποκλειστικά δίωρης ημερήσιας απασχόλησης, καθώς δεν προκύπτει υποχρέωση απασχόλησης συγκεκριμένου αριθμού ταυτοχρόνως εργαζομένων στον ίδιο χρόνο την ίδια ημέρα, με αποτέλεσμα να μην υπάρχει σαφής προσδιορισμός για τη σύνταξη της προσφοράς των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό. Επιπλέον, παραθέτει την ανάλυση της οικονομικής προσφοράς της και αναφέρει ότι δεν δήλωσε ότι στους εργαζομένους που θα απασχολήσει θα συμπεριλαμβάνονται εργαζόμενοι με σύμβαση εξαρτημένης εργασίας ορισμένου χρόνου μερικής δίωρης ημερήσιας απασχόλησης, αλλά αποτύπωσε στον πίνακα του Παραρτήματος ΙΙ της διακήρυξης το πρόγραμμα των ατόμων και των ωρών καθαρισμού ανά κτήριο που ορίζουν οι τεχνικές προδιαγραφές της

διακήρυξης. Μετά δε τις διευκρινίσεις που ζητήθηκαν, επί της οικονομικής προσφοράς της, η αιτούσα προβάλλει ότι υπέβαλλε ηλεκτρονικό αρχείο στο οποίο ανέλυε τον τρόπο υπολογισμού του εργατικού κόστους της προσφοράς της, τις πάσης φύσεως αποδοχές των εργαζομένων αλλά και τις εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές που ανέρχονται σε ποσοστό 23,02% για τους εργαζομένους μερικής απασχόλησης και σε 24,69% για τους εργαζομένους πλήρους απασχόλησης. Περαιτέρω, η αιτούσα προβάλλει ότι ο συνολικός αριθμός εργαζομένων για την εκτέλεση της σύμβασης συμπεριλαμβανομένων ρεπό και αδειών ανέρχεται σε 19 άτομα (13 μόνιμο προσωπικό + 6 αντικαταστάτες για την κάλυψη της κανονικής άδειας των μόνιμων εργαζομένων), τα οποία επιβαρύνονται με κόστος εισφοράς υπέρ Ε.Λ.Κ.Π. 20 ευρώ ετησίως για τον καθένα, ενώ, όπως προβάλλει δεν προκύπτει απασχόληση εργαζόμενου μερικής δίωρης ημερήσιας απασχόλησης, όπως έκρινε η απόφαση της πρώην Α.Ε.Π.Π. Ωστόσο, όπως προβάλλει ακόμη και υπό την εκδοχή ότι η κρίση της Α.Ε.Π.Π., περί απασχόλησης εργαζόμενου μερικής δίωρης ημερήσιας απασχόλησης, είναι ορθή και πάλι αβασίμως απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της δεδομένου ότι το δηλωθέν κόστος εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών των δύο ωρών ημερήσιας απασχόλησης της προσφοράς της ανέρχεται στο ποσό των 266,77 ευρώ ετησίως, ενώ το ελάχιστο νόμιμο κόστος εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών κατά την προσβαλλόμενη απόφαση ανέρχεται στο ποσό των 207,2352 ευρώ ετησίως, δηλαδή οι δηλωθείσες εργοδοτικές ασφαλιστικές εισφορές για 2 ώρες καθαριότητας ημερησίως υπερβαίνουν το ελάχιστο νόμιμο, κατά την προσβαλλόμενη απόφαση ποσό κατά 59,53 ετησίως. Ακόμη, η αιτούσα προβάλλει ότι η προσβαλλόμενη απόφαση έσφαλε κατά το μέρος που έκρινε βάσιμο τον ισχυρισμό της εταιρείας «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ-ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ Α.Ε.», σύμφωνα με τον οποίο δεν περιλαμβάνεται στην οικονομική προσφορά της αιτούσας το επιπλέον ποσό των ασφαλιστικών εισφορών για τους εργαζομένους που θα απασχοληθούν στο έργο για 2 μόνον ώρες ημερησίως. Επιπλέον, η αιτούσα προβάλλει ότι σε συμμόρφωση με τις απαιτήσεις της διακήρυξης θα καλύπτει τις απαιτούμενες ώρες καθαρισμού χωρίς κανένας εργαζόμενός της να εργάζεται λιγότερες από 4 ώρες ημερησίως για πέντε φορές την εβδομάδα, ήτοι θα προσφέρει ακριβώς τις ώρες καθαριότητας που



απαιτείται από τη διακήρυξη χρησιμοποιώντας άτομα που θα απασχολούνται για 20 ώρες εβδομαδιαίως το καθένα και συνεπώς κανένας εργαζόμενος δεν θα εμπίπτει στις διατάξεις που επικαλέσθηκε η ήδη παρεμβαίνουσα εταιρεία.

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι με την προδικαστική της προσφυγή προέβαλε ότι η οικονομική προσφορά της αιτούσας είναι απορριπτέα καθόσον δεν περιλαμβάνεται σε αυτή το επιπλέον ποσό ασφαλιστικών εισφορών για τους εργαζόμενους που θα απασχοληθούν στο έργο για 2 μόνον ώρες ημερησίως, οι οποίες οφείλονται βάσει του εφαρμοστέου τεκμαρτού ημερομισθίου της 1<sup>ης</sup> ασφαλιστικής κλάσης και ανέρχονται σε ποσό 129,84 ευρώ + 82,10 ευρώ = 211,94 ευρώ. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι η αιτούσα δεν έχει υπολογίσει και περιλάβει στην οικονομική προσφορά της οποιοδήποτε ποσό αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών για χρόνο επιπλέον εκείνου που ορίζεται στη διακήρυξη ως χρόνος απασχόλησης σε κάθε κτήριο. Εξάλλου, όπως προβάλλει, οι αποστάσεις μεταξύ των διαφορετικών κτηρίων στα οποία θα παρέχονται οι εργασίες της υπό ανάθεση σύμβασης είναι μεγάλες και κυμαίνονται, για τα κτήρια στα οποία θεωρητικά θα εφαρμοστεί το πρόγραμμα της αιτούσας, από 1,2 χλμ. έως 5,5 χλμ. και συνεπώς χρειάζεται επιπλέον χρόνος, από εκείνον που ορίζεται στη διακήρυξη ως χρόνος απασχόλησης σε κάθε κτήριο, χωρίς η αιτούσα να έχει υπολογίσει και περιλάβει στην οικονομική προσφορά της οποιοδήποτε ποσό αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών για επιπλέον χρόνο.

11. Επειδή, με την προσβαλλόμενη απόφαση 510/2022 της Α.Ε.Π.Π. (ήδη Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.) έγινε δεκτή η προδικαστική προσφυγή της παρεμβαίνουσας εταιρείας «ΥΑΔΕΣ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ-ΧΩΡΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», λόγω υποκοστολόγησης από την αιτούσα των ασφαλιστικών εισφορών με συνέπεια να υπολογισθεί το κέρδος της με εσφαλμένη λήψη υπόψη χαμηλότερου ασφαλιστικού κόστους. Συγκεκριμένα, η Α.Ε.Π.Π. με την προσβαλλόμενη απόφασή της διαπίστωσε ότι η αιτούσα έσφαλε καθόσον υπολόγισε τις εισφορές όλων των 19 θέσεων εργασίας που αφορά το φυσικό αντικείμενο του έργου, με βάση σταθερό συντελεστή επί του κόστους αποδοχών 23,02% και επί κάθε είδους αποδοχών, ενώ τις αποδοχές



τις υπολόγισε ως γινόμενο των ωρομισθίων επί του αριθμού των ωρών κάθε ατόμου στο έτος, αναλόγως της θέσης εργασίας προσαυξάνοντας με δώρα, επίδομα αδείας και κόστος αντικατάστασης. Αυτό είχε ως αποτέλεσμα να επέλθει υποκοστολόγηση για 5 βάρδιες των 2 2ώρων και 2 βάρδιες των 5 2ώρων, αποκλειστικά για τις τακτικές αποδοχές, χωρίς να συνυπολογιστεί η υποκοστολόγηση σε δώρα, επίδομα και κόστος αντικατάστασης. Περαιτέρω, από το έγγραφο της προσφοράς της αιτούσας σαφώς προκύπτει ότι προτίθεται να απασχολήσει 19 εργαζόμενους με σαφή ανάλυση των ωρών εκάστου, όπως ορθά έκρινε η Α.Ε.Π.Π. με την προσβαλλόμενη απόφασή της. Εξάλλου, ο ισχυρισμός της αιτούσας σύμφωνα με τον οποίο η μερική απασχόληση μπορεί να εμφανίζει περισσότερες μορφές δεν αναιρεί το γεγονός ότι στην οικονομική προφορά της θα έπρεπε να υπολογίσει και ποσά αποδοχών και ασφαλιστικών εισφορών για χρόνο επιπλέον εκείνου που ορίζεται στη διακήρυξη ως χρόνος απασχόλησης σε κάθε κτήριο. Επομένως, και συναφώς προς τα ανωτέρω, ο ισχυρισμός της αιτούσας ότι θα καλύπτει τις απαιτούμενες ώρες καθαρισμού χωρίς κανένας εργαζόμενος να εργάζεται λιγότερες από 4 ώρες ημερησίως για πέντε φορές την εβδομάδα είναι απορριπτέος καθόσον όπως βάσιμα υποστηρίζει η εταιρεία «ΥΑΔΕΣ FACILITY SERVICES A.E.» εάν ορισμένοι από τους εργαζόμενους θα απασχολούνται καθημερινά για ορισμένες ώρες σε κάποιο από τα κτήρια του έργου και επιπλέον για 2 ώρες σε κάποιο άλλο κτήριο τότε η αιτούσα θα έπρεπε να υπολογίσει στις ώρες απασχόλησης και το χρόνο μετάβασης κάθε εργαζομένου από το ένα κτήριο στο άλλο ως χρόνο εργασίας. Παραθέτει δε πίνακα των υπό καθαρισμό κτηρίων και των χιλιομετρικών τους αποστάσεων από τον οποίο προκύπτει ικανή απόσταση μεταξύ των κτηρίων αυτών. Επομένως, η απόρριψη της παρέμβασης της αιτούσας εταιρείας και η ακύρωση της απόφασης 111/2021 της Οικονομικής Επιτροπής της αναθέτουσας αρχής εχώρησε νομίμως για τον ουσιαστικό λόγο του υπολογισμού μειωμένου ασφαλιστικού κόστους. Κατά συνέπεια, η αιτιολογία της προσβαλλόμενης απόφασης της Α.Ε.Π.Π., παρίσταται νόμιμη και επαρκής. Κατ' ακολουθίαν, ορθά και νόμιμα έγινε με την απόφαση αυτή δεκτή η προδικαστική προσφυγή της παρεμβαίνουσας, απορρίφθηκε η παρέμβαση της αιτούσας και ακυρώθηκε η με αριθμό 111/2021 απόφαση της

Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου , κατά το μέρος της με το οποίο έγινε δεκτή η προσφορά της αιτούσας εταιρείας.

12. Επειδή, με δεδομένα τα ανωτέρω, το Δικαστήριο κρίνει ότι πρέπει να απορριφθεί η κρινόμενη αίτηση, να γίνει δεκτή η παρέμβαση και να καταπέσει το παράβολο που καταβλήθηκε και να επιβληθεί στην αιτούσα η καταβολή του υπολειπόμενου παραβόλου, το οποίο ανέρχεται στο ποσό των 250 ευρώ, προς είσπραξη του οποίου διατάσσεται η διαβίβαση αντιγράφου της απόφασης αυτής στο Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, ώστε να επιμεληθεί της διαδικασίας είσπραξης το αρμόδιο προς τούτο τμήμα (βλ. ΕΑ Σ.τ.Ε 268, 198, 132/2016, 80/2015). Τέλος, πρέπει να επιβληθεί σε βάρος της αιτούσας η δικαστική δαπάνη της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. και της παρεμβαίνουσας, ανερχόμενη για καθέναν από τους εν λόγω διαδίκους στο ποσό των 491 ευρώ.

#### ΔΙΑ ΤΑΥΤΑ

Απορρίπτει την αίτηση.

Δέχεται την παρέμβαση.

Διατάσσει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου και επιβάλλει στην αιτούσα την καταβολή του υπολειπόμενου παραβόλου, το οποίο ανέρχεται στο ποσό των διακοσίων πενήντα (250) ευρώ, για την είσπραξη του οποίου διατάσσει τη διαβίβαση αντιγράφου της παρούσας απόφασης στο Νομικό Συμβούλιο του Κράτους, σύμφωνα με το σκεπτικό.

Επιβάλλει στην αιτούσα τη δικαστική δαπάνη της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ανερχομένη στο ποσό των τετρακοσίων ενενήντα ενός (491) ευρώ και της παρεμβαίνουσας , ανερχομένη στο ποσό των τετρακοσίων ενενήντα ενός (491) ευρώ.


Η διάσκεψη έγινε στην Αθήνα στις 11 Νοεμβρίου 2022

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ



ΑΣΙΝΟΥΛΑ ΚΛΙΒΑΝΙΩΤΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



ΣΤΥΛΙΑΝΗ-ΑΘΗΝΑ ΓΚΑΛΗΜΑΝΗ



Αριθμός απόφασης 150/2023

και η απόφαση δημοσιεύθηκε σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριο του Δικαστηρίου στις 31 Ιανουαρίου 2023.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ



ΑΣΙΝΟΥΛΑ ΚΛΙΒΑΝΙΩΤΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ



ΦΩΤΕΙΝΗ ΣΚΑΡΜΙΝΤΖΟΥ

Θεωρήθηκε αυθημερόν

Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ

