

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε την 18^η Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση:
Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου - Εισηγήτρια
και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την, από 10.07.2023, προδικαστική προσφυγή με
Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1040/10.07.2023 του οικονομικού
φορέα με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», όπως
εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ...(εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.
Και

Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» και τον
διακριτικό τίτλο «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα
αιτείται όπως ακυρωθεί η με αριθμ. πρωτ. .../30.06.2023 απόφαση
κατακύρωσης του Διευθυντή της ..., στην οποία ενσωματώνεται η με αριθμ.
πρωτ. ...23.06.2023 απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αστυνομίας ...,
που εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού
με τίτλο: «ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑ», προϋπολογισθείσας αξίας 45.000,00 €
συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, κωδικός CPV: ... Υπηρεσίες καθαρισμού,
με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη
προσφορά βάσει της τιμής (χαμηλότερη τιμή), για το σύνολο των προς
καθαρισμό κτηριακών εγκαταστάσεων, όπως ορίζεται στο άρθρο 86 του
ν.4412/2016 (υπ' αριθμ. .../2023 διακήρυξη, ΑΔΑΜ: ... συστημικός αριθμός
ΕΣΗΔΗΣ: ...).

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα ζητεί, όπως απορριφθεί καθ'
ολοκληρίαν η προδικαστική προσφυγή και όπως διατηρηθεί η ισχύς της

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

προσβαλλόμενης πράξης, με την οποία έγινε αποδεκτή η προσφορά της, με συνέπεια, να αναδειχθεί προσωρινός μειοδότης της οικείας σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Αν. Χαραλαμποπούλου.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί το υπ' αριθμ. ..., ποσού εξακοσίων (600,00) € αναλογούν παράβολο υπέρ Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με τα άρθρα 363 παρ. 1 του ν. 4412/2016 (Α' 147) και 5 παρ. 1 του π.δ. 39/2017 «Κανονισμός Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ» (Α' 64) (εφεξής Κανονισμός).

2. Επειδή, η προσφεύγουσα άσκησε την, από 10.07.2023, προδικαστική προσφυγή της, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΕΑΔΗΣΥ 1040/10.07.2023, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου της Αρχής, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Κανονισμού.

3. Επειδή, εμπρόθεσμα η προσφεύγουσα προσβάλλει την ως άνω πράξη, καθόσον η κατ' αυτής προδικαστική προσφυγή έχει κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) του ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη, με αριθμ. πρωτ. 8041/6/391-μδ'/30.06.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, με θέμα: *«Έγκριση πρακτικών διενέργειας Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, κάτω των ορίων (διεξαγωγή μέσω ΕΣΗΔΗΣ), του Ειδικού Φορέα ... «...», για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας για το χρονικό διάστημα από 01/01/2024 έως 31/12/2024, με δυνατότητα προαίρεσης ενός έτους (οικονομικό έτος 2025), στις κτιριακές εγκαταστάσεις υπηρεσιών της ... και ανάδειξη προσωρινού αναδόχου διαγωνισμού»*, στην οποία ενσωματώνεται και η με αριθμ. πρωτ. ...23.06.2023 απόφαση, με θέμα: *«Κατακύρωση αποτελεσμάτων της υπ' αριθμ. .../2023 Διακήρυξης ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού (διεξαγωγή μέσω ΕΣΗΔΗΣ-Α/Α:...), κάτω των ορίων, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στις κτιριακές*

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

εγκαταστάσεις των Υπηρεσιών αρμοδιότητας του Ειδικού Φορέα ...«...», για το οικονομικό έτος 2024 με διακριτό όρο την άσκηση δικαιώματος προαίρεσης (παράταση/ανανέωση) της σύμβασης για το οικονομικό έτος 2025», αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του επίμαχου διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) στις 30.06.2023.

4. Επειδή, η προσφεύγουσα, που υπέβαλε προσφορά στον εν θέματι διαγωνισμό, η οποία έγινε δεκτή, θεμελιώνει άμεσο, ενεστώς και προσωπικό έννομο συμφέρον για την άσκηση της εν λόγω προδικαστικής προσφυγής, το δε έννομο συμφέρον της θεμελιώνεται, εν προκειμένω, και στη ζημία της από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον υπόψη διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς τους (ΕΑ 1216/2006, ΕΑ 512/2002, 517/2001 κλπ). Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, σύμφωνα με το άρθρο 360 παρ. 1 του ν. 4412/2016, καθόσον με την προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας αρχής μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά των οικονομικών φορέων «...» (προσωρινός μειοδότης) και «...», διότι το εκ μέρους τους δηλωθέν εργατικό κόστος είναι μικρότερο του νόμιμου (κοινός λόγος προσφυγής). Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ο πρώτος εξ αυτών δεν υπέβαλε τα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 2018 σε ξεχωριστό ηλεκτρονικό αρχείο της προσφοράς του, ως ρητώς προβλέπεται στο άρθρο 2.4.4.1. της διακήρυξης, ενώ ο δεύτερος εξ αυτών, δεν υπολόγισε ορθά τις νόμιμες υπέρ του δημοσίου και των τρίτων κρατήσεις, αλλά ούτε και την παρακράτηση φόρου 8% και περαιτέρω, υπέβαλε μη ψηφιακά υπογεγραμμένη υπεύθυνη δήλωση, κατά παράβαση των όρων 2.4.1. και 2.4.3.2. της ένδικης διακήρυξης και του άρθρ. 92 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του π.δ 39/2017, η ασκηθείσα παρέμβαση κατατέθηκε εμπρόθεσμα (20.07.2023), ήτοι, δέκα (10) ημέρες μετά την κοινοποίηση της προδικαστικής προσφυγής στις 10.07.2023 στους λοιπούς προσφέροντες, σκοπεύει δε στην απόρριψη της εν λόγω προσφυγής, καθόσον η παρεμβαίνουσα προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης, με την οποία έγινε δεκτή η προσφορά της, με συνέπεια να αναδειχθεί

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

προσωρινός μειοδότης της οικείας σύμβασης. Ως εκ τούτου, ασκείται παραδεκτώς και πρέπει να εξετασθεί περαιτέρω, κατ' ουσίαν από την Αρχή.

6. Επειδή, η οικεία αναθέτουσα αρχή απέστειλε το, από 21.07.2023 έγγραφο απόψεων σε σχέση με την υπό κρίση προσφυγή, το οποίο ελήφθη υπόψη από την Αρχή.

7. Επειδή, ο τρόπος συντάξεως των προσφορών στο πλαίσιο των δημοσίων διαγωνισμών διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, η οποία αποσκοπεί αφενός μεν, στην εξασφάλιση της τηρήσεως των αρχών του ανταγωνισμού και της διαφάνειας, αφετέρου δε, στην ανάγκη ευχερούς συγκρίσεως των προσφορών μεταξύ τους, καθώς και στην αποφυγή του κινδύνου αλλοιώσεως αυτών (βλ. ΣΤΕ127/2015, 1971/2013, 194/2011, 804/2010, 3084/2008, 1895/2007, 3769/2003, ΕΑ 860, 689/2011, 1008/2009, 817/2008κλπ). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, ήτοι, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Επομένως, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα (βλ. IV Τμήμα ΕλΣυν 70/2003, 105/2002, 78/2001, 4/2001, 85/2000).

8. Επειδή, κατά πάγια νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων, οικονομική προσφορά, που υπολείπεται του κατώτερου ορίου εργατικού κόστους, όπως αυτό προσδιορίζεται στη διακήρυξη, είναι απαράδεκτη και απορριπτέα, ως μη σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και προφανώς, ζημιογόνος, έστω και αν δεν υπολείπεται του ελάχιστου εργατικού κόστους, που προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και τις συναφείς συλλογικές συμβάσεις εργασίας (ΔιοικΕφΘεσ. 81/2015, ΕΣ (Μείζονος) 3976/2014, ΔιοικΕφΘεσ. 254/2012, 311/2012 κ.α.).

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

9. Επειδή, στο άρθρο 60 («Αργία») του ν. 4808/2021 (ΦΕΚ Α 101/19-06-2021), προβλέπεται ότι: «1. Καθορίζονται ως ημέρες υποχρεωτικής αργίας, για όλες τις επιχειρήσεις, εκμεταλλεύσεις και εργασίες γενικά, οι οποίες αργούν κατά τις Κυριακές και τις ημέρες αργίας, οι ακόλουθες: α) Η 1η Ιανουαρίου. β) Η εορτή των Θεοφανείων (6η Ιανουαρίου). γ) Η 25η Μαρτίου. δ) Η Δευτέρα του Πάσχα. ε) Η 1η Μαΐου. στ) Η εορτή της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου). ζ) θ) Η 26η Δεκεμβρίου. 2. Με αποφάσεις του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικών Υποθέσεων, που εκδίδονται μετά από γνωμοδότηση του Ανώτατου Συμβουλίου Εργασίας (Α.Σ.Ε.) και δημοσιεύονται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, μπορούν να ορίζονται και άλλες εορτές, μέχρι πέντε (5) κατ' έτος, ως ημέρες υποχρεωτικής ή προαιρετικής αργίας ανά την Επικράτεια. Εφόσον πρόκειται για τοπικές αργίες, η αρμοδιότητα ανήκει στους περιφερειάρχες. Με την ίδια διαδικασία, δύναται να καταργούνται ή να αλλάζουν οι προβλεπόμενες αργίες.».

10. Επειδή, στο άρθρο 14 του ν. 4468/2017 προβλέπεται ότι: «1. Η παρ. 1 του άρθρου 1 του α. ν. 380/1968 (Α' 85), αντικαθίσταται ως εξής: «1. Η 1η Μαΐου καθορίζεται 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.».

11. Επειδή, στο άρθρο 64 («Συντελεστές παρακράτησης φόρου») του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (ν. 4172/2013), προβλέπεται ότι: «2. Οι φορείς γενικής κυβέρνησης «εκτός από τις κεφαλαιουχικές εταιρείες» κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή υπηρεσιών από «φυσικά ή νομικά πρόσωπα, υποχρεούνται, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας αυτών, να παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως:... γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών».

12. Επειδή, στην υπ' αριθμ. 1120/25.4.2014 ΠΟΛ. της Διεύθυνσης Φορολογίας Εισοδήματος (Δ12) του Υπουργείου Οικονομικών, αναφέρεται ότι: «... ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών, ήτοι στην αξία που απομένει μετά

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου, του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφόσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών».

13. Επειδή, από την επισκόπηση του συνόλου των στοιχείων της εξεταζόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής: Α. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ «...» και «...». •^{1^{ος}} (κοινός) λόγος προσφυγής: παράβαση των διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας. Α) Η

προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι οι ως άνω δύο (2) συμμετέχοντες υπολόγισαν εργατικό κόστος για λιγότερες μέρες από αυτές που απαιτούνται για την εκτέλεση της εν θέματι σύμβασης, διότι αφαίρεσαν τις επίσημες αργίες, που, όμως, είναι κατά νόμο πληρωτές, αλλά και διότι δεν έλαβαν υπόψη τους ότι έτος εκτέλεσης της εν θέματι σύμβασης (2024), είναι δίσεκτο.

• Ο παρεμβαίνων ισχυρίζεται ότι ο ως άνω ισχυρισμός της προσφεύγουσας θα πρέπει να απορριφθεί κατ' αρχήν ως αόριστος και συνεπώς, ως απαράδεκτος διότι στηρίζεται σε εσφαλμένη δικαιολογητική βάση. Ως ειδικότερα ισχυρίζεται ο παρεμβαίνων, η προσφεύγουσα εσφαλμένα θεωρεί ότι οι εργάσιμες ημέρες της σύμβασης είναι 252 και επομένως οδηγείται σε μη ορθά συμπεράσματα. Όπως χαρακτηριστικά αναφέρει στην παρέμβασή του «... θα έπρεπε ο προσφεύγων να προβάλλει ειδικότερα με μαθηματικές πράξεις το πώς θα έπρεπε να υπολογισθεί ορθά το εργατικό κόστος και όχι να προσάπτει αόριστα σφάλματα των δικών μου υπολογισμών... Άλλωστε, παγίως γίνεται δεκτό ότι απαραδέκτως και αορίστως ο προσφεύγων επικαλείται ότι το εργατικό κόστος που υπολόγισε συνυποψήφιάς του δεν είναι νόμιμο, εφόσον παραθέτει δικούς του υπολογισμούς ως προς το ορθό εργατικό κόστος, χωρίς να αποδεικνύει ότι υπάρχει συγκεκριμένο σφάλμα στον υπολογισμό που έκανε ο συνυποψήφιάς του, που να έχει ως αποτέλεσμα το συνολικό εργατικό κόστος που υπολογίζει να είναι κατώτερο του νομίμου.». Προς τεκμηρίωση των ως άνω ισχυρισμών του, ο παρεμβαίνων παραπέμπει στην υπ' αριθμ. 70/2021 απόφαση ΔΕΦ Θεσσαλονίκης και στις υπ' αριθμ. 226/2021 και 218/2022 αποφάσεις της Αρχής. Τέλος, ο παρεμβαίνων οικονομικός φορέας αναφέρει ότι οι ζητούμενες υπηρεσίες παρέχονται αποκλειστικώς για τις ημέρες Δευτέρα έως Παρασκευή, από εργαζομένους

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

που εργάζονται υπό καθεστώς μερικής και όχι πλήρους απασχόλησης και ως εκ τούτου, οι διατάξεις που επικαλείται ο προσφεύγων δεν τυγχάνουν εφαρμογής στην προκειμένη περίπτωση.

- Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει γενικώς και αορίστως ότι ορθώς έγιναν δεκτές οι εν λόγω προσφορές διότι «...κατόπιν ελέγχου υπολογίσθηκε κι επιβεβαιώθηκε ο συνολικός αριθμός εργασίμων ημερών έτους 2024 ήτοι από Δευτέρα έως και Παρασκευή εξαιρούμενων αργιών».

Β) Στο Παράρτημα II «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ – ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ - ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ») της διακήρυξης, ορίζεται ότι: «1. Για τη ...: Η παροχή των υπηρεσιών θα γίνεται πέντε (5) φορές την εβδομάδα ήτοι από ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ, εξαιρούμενων αργιών, από δύο (2) άτομα ταυτόχρονα, επί πέντε (05) ώρες ανά άτομο και επίσκεψη, σε απογευματινό ωράριο που θα καθορισθεί από την 2. Για το ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ...: Η παροχή των υπηρεσιών θα γίνεται πέντε (5) φορές την εβδομάδα ήτοι από ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ, εξαιρούμενων αργιών, από ένα (1) άτομο, επί δύο (2) ώρες ανά άτομο και επίσκεψη, σε απογευματινό ωράριο που θα καθορισθεί από τον προϊστάμενο της Υπηρεσίας. 3. Για το ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ...: Η παροχή των υπηρεσιών θα γίνεται πέντε (5) φορές την εβδομάδα ήτοι από ΔΕΥΤΕΡΑ ΕΩΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ, εξαιρούμενων αργιών, από ένα (1) άτομο, επί δύο (2) ώρες ανά άτομο και επίσκεψη, σε απογευματινό ωράριο που θα καθορισθεί από τον προϊστάμενο της Υπηρεσίας».

Περαιτέρω, στο πεδίο: «ΧΡΟΝΙΚΗ ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» του άρθρου 1.3. («Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης») της διακήρυξης ορίζεται ότι η σύμβαση εκτείνεται χρονικά από 01.01.2024 έως 31.12.2024, ήτοι, θα διαρκέσει 366 ημέρες, συμπεριλαμβανομένων των Κυριακών, των αργιών και της 29ης Φεβρουαρίου 2024, καθότι πρόκειται περί δίσεκτου έτους. Εν όψει των ανωτέρω, προκειμένου μία προσφορά να είναι σύμφωνη με την εργατική νομοθεσία και τους όρους της διακήρυξης, θα πρέπει καταρχάς να υπολογισθεί εργατικό κόστος για 366 ημέρες, εκ των οποίων οι 262 είναι εργάσιμες (πρόκειται για δίσεκτο έτος) και περαιτέρω, να ληφθεί υπόψη ότι το έτος έχει 9 αργίες, στις οποίες οι εργαζόμενοι να μην εργάζονται, εντούτοις, βάσει νόμου λαμβάνουν υποχρεωτικά το συνήθως καταβαλλόμενο ημερομίσθιο τους. Στην προκειμένη περίπτωση, προέκυψε ότι: i) ο οικονομικός φορέας «...»

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

υπολόγισε εργατικό κόστος για μόλις 251 ημέρες, διότι προφανώς αφαίρεσε τις 9 ημέρες αργιών που προβλέπονται ως υποχρεωτικές στη διάταξη του άρθρου 60 του ν. 4808/2021 (ΦΕΚ Α 101/19.06.2021), αλλά και διότι δεν συνυπολόγισε ότι το έτος 2024 είναι δίσεκτο. Επειδή, στο άρθρο 2 του νομοθετικού διατάγματος 3755/1957, προβλέπεται ότι: «3. *Εις τους επί ημερομισθίω αμειβομένους μισθωτούς, τους μη απασχοληθέντας εκ λόγων μη οφειλουμένων εις τούτους κατά τας εν παρ. 2 ημέρας, καταβάλλεται δι' εκάστην τούτων ποσόν ίσον προς το ημερομίσθιόν των, άνευ προσαυξήσεως*», οι αμειβόμενοι με ημερομίσθιο εργαζόμενοι, οι οποίοι δεν απασχολούνται κατά τις εξαιρεσιμες εορτές (αργίες), λαμβάνουν κανονικά το ημερομίσθιο που τους αντιστοιχεί, χωρίς άλλη προσαύξηση, ενώ το ημερομίσθιο αυτό υπόκειται σε ασφαλιστικές εισφορές, αφού η ημέρα εξαιρεσιμης αργίας λογίζεται ως ημέρα πραγματικής εργασίας για την ασφάλιση, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος. Επομένως, μη νομίμως δεν υπολογίστηκε εν προκειμένω εργατικό κόστος όσον αφορά στις αργίες, παρότι βάσει της κείμενης νομοθεσίας οι εργαζόμενοι που δεν απασχολούνται στις αργίες, αμείβονται κανονικά (εάν κατ' εξαίρεση απασχολούνταν, θα δικαιούνταν προσαυξημένη αμοιβή) και ii) η εταιρεία «...» υπολόγισε εργατικό κόστος για μόλις 258 ημέρες, διότι προφανώς αφαίρεσε 3 ημέρες αργιών, που προβλέπονται ως υποχρεωτικές στη διάταξη του άρθρου 60 του ν. 4808/2021, αλλά και διότι δεν συνυπολόγισε ότι το έτος 2024 είναι δίσεκτο. Όσον αφορά στις αμοιβές των εργαζομένων κατά τις εξαιρεσιμες εορτές (αργίες), ισχύουν *mutatis mutandis* όσα προαναφέρθηκαν για τον προσωρινό μειοδότη. Με βάση τα προαναφερόμενα και δοθέντος ότι οικονομική προσφορά που υπολείπεται του κατώτερου ορίου εργατικού κόστους, όπως αυτό προσδιορίζεται στη διακήρυξη, είναι απαράδεκτη και απορριπτή (βλ. σκέψη 8 της παρούσας), ο ανωτέρω (κοινός) λόγος προσφυγής θα πρέπει να γίνει δεκτός.

Β. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ «...». ●2^{ος} λόγος προσφυγής: μη υποβολή αυτοτελούς αρχείου με τα στοιχεία του άρθρ. 68 του ν. 3863/2010.

Α) Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά του ως άνω οικονομικού φορέα θα έπρεπε να είχε απορριφθεί και για τον πρόσθετο λόγο ότι δεν υπέβαλε αυτοτελές αρχείο με τα στοιχεία του άρθρου

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

68 του ν. 3863/2010. Ως ειδικότερα ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, δυνάμει του άρθρου 2.4.4.1. της διακήρυξης, οι υποψήφιοι ήταν υποχρεωμένοι, εκτός από το αρχείο της οικονομικής προσφοράς που βασίζεται στο Παράρτημα VI (Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς) της διακήρυξης, να υποβάλλουν και ξεχωριστό ηλεκτρονικό αρχείο με τα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010, όπως, άλλωστε, προκύπτει από τη φράση: «σε χωριστό κεφάλαιο» που τέθηκε στο ως άνω άρθρο. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα επισημαίνει ότι η διάταξη του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 αποβλέπει αφενός μεν, στη διασφάλιση των εργασιακών και ασφαλιστικών δικαιωμάτων των εργαζομένων, στον εντοπισμό της αδήλωτης εργασίας και στην αντιμετώπισή της, αφετέρου δε, στην παροχή δυνατότητας στις επιτροπές αξιολόγησης προσφορών να αξιολογούν με επαρκή στοιχεία τις προσφορές και να μην παρατηρείται το φαινόμενο το συνολικό ποσό της προσφοράς να είναι μικρότερο του μισθολογικού κόστους.

- Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι σε συμμόρφωση προς το άρθρο 2.4.4.1. της διακήρυξης, δήλωσε μέρος των στοιχείων του άρθρ. 68 του ν. 3863/2010 στο υποβληθέν αρχείο: «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», που συντάχθηκε κατά το υπόδειγμα τεχνικής προσφοράς του Παραρτήματος V, ως ακριβώς ζητείται, ενώ στην υποβληθέν αρχείο: «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», που συντάχθηκε κατά το υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος VI, δήλωσε το σύνολο των επίμαχων στοιχείων, ήτοι: α) τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο (ανά κτηριακή εγκατάσταση), β) τις ημέρες και τις ώρες εργασίας (ανά κτηριακή εγκατάσταση), γ) τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι, αντίγραφο της οποίας οφείλουν να επισυνάψουν στην προσφορά τους, δ) το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των αυτών εργαζομένων, ε) το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά και στ) τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο – εργαζόμενο (ανά κτηριακή εγκατάσταση), ως ζητείται. Εν όψει των ανωτέρω, ο παρεμβαίνων καταλήγει στο συμπέρασμα ότι συμπεριέλαβε τα επίμαχα στοιχεία του άρθρου 68 «σε διακριτό, ευδιάκριτο και ξεχωριστό σημείο...» και επομένως, τήρησε πλήρως τις απαιτήσεις της διακήρυξης για τα στοιχεία που θα πρέπει να περιλαμβάνονται τόσο στην τεχνική, όσο και οικονομική του προσφορά. Τα

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

ανωτέρω αναφερόμενα επαναλαμβάνονται και στο έγγραφο απόψεων της αναθέτουσας αρχής.

Β) Καταρχάς, επισημαίνεται ότι η απαίτηση περί υποβολής ξεχωριστού κεφαλαίου με τα στοιχεία του άρθρ. 68 του ν. 3863/2010 είναι συνήθης σε όλες τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών καθαριότητας. Περαιτέρω, στο άρθρο 2.4.4.1. («Στοιχεία του άρθρου 68 παρ. 1 του Ν. 3863/2010 (Α΄-115), όπως τροπ. με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (Α΄-88)») της διακήρυξης (βλ. σελ. 36), προβλέπεται ότι: *«Οι οικονομικοί φορείς πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να αναφέρουν – εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο, των προσφορών τους, ανά κτιριακή εγκατάσταση, εκτός των λοιπών, τα κάτωθι στοιχεία (στοιχεία του άρθρου 68 παρ. 1 του Ν. 3863/2010 (Α΄-115), όπως τροπ. με το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (Α΄-88)): 1. Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο (ανά κτιριακή εγκατάσταση). 2. Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας (ανά κτιριακή εγκατάσταση). 3. Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι, αντίγραφο της οποίας (συλλογικής σύμβασης) οφείλουν να επισυνάπτουν (οι πάροχοι) στην προσφορά τους. 4. Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των αυτών εργαζομένων. 5. Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. 6. Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο – εργαζόμενο (ανά κτιριακή εγκατάσταση). Τα στοιχεία (1), (2), (3) και (6) υποβάλλονται, υποχρεωτικώς, στην «ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος V, ενώ τα στοιχεία (1) έως (6), υποβάλλονται, υποχρεωτικώς, στην «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ», σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος VI. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω στοιχεία όπως δηλωθούν στην προσφορά θα συμπεριληφθούν στη Σύμβαση και θα πρέπει να είναι σύμφωνα με τις απαιτήσεις. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη.»*

Από την επισκόπηση της υποβληθείσας τεχνικής προσφοράς, προέκυψε ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας δήλωσε: α) τον αριθμό των εργαζομένων (2), που θα απασχοληθούν στην κτιριακή εγκατάσταση Διεύθυνσης Αστυνομίας ... από Δευτέρα - Παρασκευή για 5 ώρες, τα τετραγωνικά μέτρα που αντιστοιχούν ανά εργαζόμενο (1.140,40) και τη

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (ΥΑ31986_ΦΕΚ_Β _ 2003_28032023 ΕΓΣΣΕ 2022-2023), β) τον αριθμό των εργαζομένων (1) που θα απασχοληθούν στην κτηριακή εγκατάσταση στέγασης του Α.Τ ..., από Δευτέρα - Παρασκευή για 2 ώρες, τα τετραγωνικά μέτρα που αντιστοιχούν ανά εργαζόμενο (284) και τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (ΥΑ31986_ΦΕΚ_Β _ 2003_28032023 ΕΓΣΣΕ 2022-2023) και γ) τον αριθμό των εργαζομένων (1) που θα απασχοληθούν στην κτηριακή εγκατάσταση στέγασης του Α.Τ ..., από Δευτέρα - Παρασκευή για 2 ώρες, τα τετραγωνικά μέτρα που αντιστοιχούν ανά εργαζόμενο (284) και τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (ΥΑ31986_ΦΕΚ_Β _ 2003_28032023 ΕΓΣΣΕ 2022-2023).

Περαιτέρω, από την επισκόπηση της υποβληθείσας οικονομικής προσφοράς, που, όπως προαναφέρθηκε, συντάχθηκε κατά το υπόδειγμα του Παραρτήματος VI της διακήρυξης, προέκυψε ότι περιελήφθησαν σε αυτήν τα ζητούμενα υπ' αριθμ. (1), (2), (3) και (6) στοιχεία του άρθρ. 2.4.4.1. της διακήρυξης (ήτοι, τα στοιχεία που ήδη περιελήφθησαν στην τεχνική προσφορά της καθής η προσφυγή), καθώς και το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού που αφορά στις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων και το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά, απορριπτομένων των ισχυρισμών του προσφεύγοντος, κατά τους οποίους δήθεν δεν τηρήθηκαν οι διατάξεις της διακήρυξης που αφορούν στην υποχρεωτική δήλωση των επίμαχων στοιχείων. Άλλωστε, η φράση: «σε ξεχωριστό κεφάλαιο των προσφορών τους» που τέθηκε στο άρθρο 2.4.4.1 της διακήρυξης, δεν θα πρέπει να ερμηνεύεται υπό την έννοια ότι ζητείται υποχρεωτικώς η υποβολή ξεχωριστού ηλεκτρονικού αρχείου, ως εσφαλμένα υπολαμβάνει ο προσφεύγων, αλλά ότι για την πλήρωση των σχετικών απαιτήσεων, αρκεί και η ευκρινής και ρητή παράθεση του συνόλου των ζητούμενων στοιχείων εντός του αρχείου της υποβληθείσας οικονομικής προσφοράς, ιδίως δε αφού στην ένδικη διακήρυξη ορίζεται ρητώς ότι το σύνολο των στοιχείων του άρθρου 68 θα πρέπει να συμπεριληφθεί στην οικονομική προσφορά των υποψηφίων. Θα πρέπει, επίσης, να σημειωθεί ότι τυχόν απόρριψη της εξεταζόμενης προσφοράς, λόγω μη υποβολής ξεχωριστού ηλεκτρονικού αρχείου με τα στοιχεία του άρθρ. 68 του ν. 3863/2010, θα έβαινε πέραν του μέτρου που είναι αναγκαίο για την

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

επίτευξη των επιδιωκόμενων σκοπών (διασφάλιση των εργασιακών και ασφαλιστικών δικαιωμάτων των εργαζομένων, εντοπισμός της αδήλωτης εργασίας κλπ). Επίσης, λόγω της αυτοτέλειας των διαγωνιστικών διαδικασιών, αλυσιτελώς προβάλλεται από τον προσφεύγοντα, η υπ' αριθμ. 1205/2022 απόφαση του ΔΕΦ Αθηνών, καθόσον στην περίπτωση αυτήν, ο διαγωνιζόμενος παρέλειψε να δηλώσει εντός του αρχείου της οικονομικής του προσφοράς τόσο το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού των πάσης φύσεως αποδοχών, όσο και το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών (βλ. 1205/2022 απόφαση, όπου, μεταξύ άλλων, κρίθηκε ότι: «... *Εξάλλου, η υποβολή χωριστού αρχείου με τα στοιχεία του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 για το σύνολο των δικαστικών εγκαταστάσεων, με συνημμένο τον πίνακα 1, ο οποίος περιλαμβάνει ανά υπηρεσία αριθμό εργαζομένων, ημέρες και ώρες εργασίας και τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο, δεν καλύπτει την ανωτέρω ρητή υποχρέωση της αιτούσας, καθώς στο αρχείο αυτό δεν περιλαμβάνονται, πέραν των αμέσως προηγούμενων στοιχείων, το ύψος του προϋπολογιζόμενου ποσού των πάσης φύσεως αποδοχών και το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών ανά δικαστική εγκατάσταση.*»). Με βάση το σύνολο των προαναφερομένων, ο 2^{ος} λόγος της υπό κρίση προσφυγής που αφορά στην προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα, θα πρέπει να απορριφθεί.

Γ. ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ «...»

• 2^{ος} λόγος προσφυγής:

εσφαλμένος υπολογισμός κρατήσεων και παρακράτησης φόρου 8%. Α) Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι η προσφορά της ως άνω εταιρείας θα πρέπει να απορριφθεί και για τον πρόσθετο λόγο ότι, κατά παράβαση του νόμου και των όρων της διακήρυξης, υπολόγισε εσφαλμένα στην οικονομική της προσφορά τις προβλεπόμενες υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεις, καθώς και την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%.

• Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι κατόπιν λήψης της, από 10.06.2023, επιστολής διευκρινίσεων της εν λόγω εταιρείας, στην οποία αυτή δήλωσε ότι: «...*τυχόν αθροιστικά λάθη στον πίνακα της οικονομικής μας προσφοράς βαρύνουν αποκλειστικά την εταιρία μας ...και η τελική προσφερόμενη τιμή παραμένει ως έχει, αφού οι εν λόγω διαφορές των κρατήσεων ... θα καλυφθούν από την προσφερόμενη τιμή μας...*», ορθώς

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

κρίθηκε ότι αίρονται οι ανακρίβειες της οικονομικής της προσφοράς επί των επίμαχων ποσών.

Β) Στο άρθρο 1.3. της εν θέματι διακήρυξης (σελ. 6) προβλέπεται ότι: «2,72% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων υπέρ Μ.Τ.Σ., η οποία επιβαρύνεται με χαρτόσημο 2% & επ' αυτού 20% εισφορά υπέρ ΟΓΑ. • 2,72% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων υπέρ Τ.Ε.Α.Π.Α.Σ.Α. / Τ.Α.ΑΣ., η οποία επιβαρύνεται με χαρτόσημο 2% & επ' αυτού 20% εισφορά υπέρ ΟΓΑ. • 0,10% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, η οποία επιβαρύνεται με χαρτόσημο 3% & επ' αυτού 20% εισφορά υπέρ ΟΓΑ. • 0,02% υπέρ της ανάπτυξης και συντήρησης του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, η οποία επιβαρύνεται με χαρτόσημο 3% & επ' αυτού 20% εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016. (Επισημαίνεται ότι, ο χρόνος, τρόπος και η διαδικασία κράτησης των ως άνω χρηματικών ποσών, καθώς και κάθε άλλο αναγκαίο θέμα για την εφαρμογή της ως άνω κράτησης εξαρτάται από την έκδοση της κοινής απόφασης των Υπουργών Ψηφιακής Διακυβέρνησης και Οικονομικών της παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016) Σύνολο κρατήσεων: 5,69488%. Επίσης κατά την πληρωμή θα παρακρατείται ο προβλεπόμενος από το άρθρο 64 του ν. 4172/2013 φόρος εισοδήματος, ήτοι 8% επί της καθαρής αξίας των τιμολογίων αφαιρούμενων των παραπάνω κρατήσεων, ο οποίος βαρύνει τον προμηθευτή». Θα πρέπει να σημειωθεί ότι οι ανωτέρω απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής επαναλαμβάνονται στην παρ. 5.1.2. της διακήρυξης, καθώς και στο Μέρος Β: «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» του Παραρτήματος Ι (βλ. σελ. 59). Συναφώς, στο με αριθμ. πρωτ. ...21.05.2023 έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής προβλέφθηκε ότι: «ΕΡΩΤΗΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ: «Παρακαλώ όπως μας διευκρινίσετε εάν η παρακράτηση 8% πρέπει να συνυπολογιστεί στην οικονομική προσφορά που θα κατατεθεί». ΑΠΑΝΤΗΣΗ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ. Στην διακήρυξη με αριθμ. πρωτ. ... από 05-05-2023 [...] παράγραφος

2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών, στη σελίδα 35 αναφέρεται: «...Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης...». Κατόπιν των ανωτέρω στα πεδία της οικονομικής προσφοράς με Α/Α:12, Α/Α:13, Α/Α:15, Α/Α:16, Α/Α:17 και Α/Α:18 που θα κατατεθεί θα πρέπει υποχρεωτικά να συνυπολογιστεί και η παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%...». Επισημαίνεται ότι η ανωτέρω διευκρίνιση, χωρήσασα κατά τον προβλεπόμενο νόμιμο τρόπο, συνιστάμενο στην ανάρτησή της ηλεκτρονικά στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και στην κοινοποίησή της σε όλους τους ενδιαφερόμενους και μη αμφισβητηθείσα από οποιονδήποτε από τους διαγωνιζόμενους, εντάχθηκε στο κανονιστικό πλαίσιο του υπόψη διαγωνισμού και ως εκ τούτου, παρήγαγε δεσμευτικά αποτελέσματα τόσο για την αναθέτουσα αρχή, όσο και για τους μετέχοντες στον διαγωνισμό (ΔΕφ Θεσσαλονίκης 72/2020).

Γ) Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του νόμου και της διακήρυξης, ως αυτή περαιτέρω διευκρινίστηκε, συνάγεται η ρητή και απαρέγκλιτη υποχρέωση των διαγωνιζομένων να συμπεριλάβουν στην προσφερόμενη τιμή το ποσοστό 8% παρακράτησης φόρου εισοδήματος της παρ. 2 του άρθρου 64 του ν. 4172/2013 και ως εκ τούτου, η μη συμπερίληψη της εν λόγω παρακράτησης στην οικονομική προσφορά άγει στον αποκλεισμό του υποψηφίου από τη διαγωνιστική διαδικασία (βλ. ΔεφΑθ 198/2021, υπ' αριθ. 153/2022 πράξη του Ζ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου κλπ). Άλλωστε, η συνέπεια αυτή προβλέπεται ρητώς και στη διάταξη του άρθρου 2.4.6. περ. α της διακήρυξης, στην οποία ορίζεται ότι προσφορά που δεν υποβάλλεται με τον τρόπο και το περιεχόμενο που ορίζεται στο άρθρο 2.4.4, απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Όπως προαναφέρθηκε, κατόπιν διευκρινίσεων που ζήτησε η αναθέτουσα αρχή σε σχέση με τις δηλωθέντα ποσά που αφορούν στις κρατήσεις υπέρ δημοσίου και τρίτων και στην παρακράτηση φόρου 8%, η καθής η προσφυγή συνομολόγησε εγγράφως στις 10.06.2023, ότι υπολόγισε εσφαλμένα τις μεν κρατήσεις στο ποσό των 147,34 € (αντί του ορθού ποσού των 166,84 €), την δε παρακράτηση φόρου 8% (η οποία, σημειωτέον υπολογίζεται επί της καθαρής αξίας της τιμής της προσφοράς προ Φ.Π.Α,

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

αφαιρουμένων των κρατήσεων), στο ποσό των 195,19 € (αντί του ορθού ποσού των 221,03 €). Πιο συγκεκριμένα, η καθής η προσφυγή συνομολόγησε ότι για τις υπέρ του δημοσίου και των τρίτων κρατήσεις υπολόγισε εσφαλμένα το ποσό των 147,34 € σε μηνιαία βάση, παρόλο που ο ορθός υπολογισμός είναι ο εξής: $2.929,72 \text{ € (συνολικό μηνιαίο κόστος)} \times 5,69488\%$ (προβλεπόμενο ποσοστό κρατήσεων) = 166,84€. Ομοίως, η καθής η προσφυγή συνομολόγησε ότι για την παρακράτηση φόρου υπολόγισε εσφαλμένα το ποσό των 195,19€ σε μηνιαία βάση, παρόλο που ο ορθός υπολογισμός είναι ο εξής: $2.929,72\text{€ (συνολικό μηνιαίο κόστος)} - 166,84\text{€ (ορθό ποσό νόμιμων υπέρ τρίτων κρατήσεων στην εν θέματι σύμβαση)} = 2.762.86\text{€} \times 8\%$ (παρακράτηση φόρου εισοδήματος) = 221,03€. Εν όψει των ανωτέρω εσφαλμένων υπολογισμών, συνομολογήθηκε ότι η οικονομική προσφορά υπολείπεται των ελαχίστων νόμιμων ποσών, κατά 19,5€ σε μηνιαία βάση ή κατά 234€ σε ετήσια βάση, όσον αφορά στις κρατήσεις και κατά 25,84€ σε μηνιαία βάση ή κατά 310,08€ σε ετήσια βάση, όσον αφορά στην παρακράτηση, ήτοι, συνολικά κατά 544,08€ (310,08€ + 234,00€).

Επομένως, όπως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, η οικονομική προσφορά της καθής η προσφυγή (με το ανωτέρω περιεχόμενο), παρεκκλίνει από το κανονιστικό πλαίσιο διεξαγωγής του προκείμενου διαγωνισμού, στο οποίο εντάχθηκε και η ρητή διευκρίνιση της αναθέτουσας αρχής και ως εκ τούτου, η προσφορά της είναι απορριπτέα (βλ. ΔΕΦΑΘ 714/2021). Άλλωστε, η συνομολόγηση της καθής η προσφυγή περί του εσφαλμένου υπολογισμού των σχετικών κρατήσεων και της παρακράτησης φόρου δεν αίρει την υποχρέωσή της να συμμορφώνεται με τις προαναφερόμενες απαιτήσεις του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού (άρθρ. 1.3. διακήρυξης, άρθρ. 7 του Παραρτήματος Ι κλπ), ως αυτό διαμορφώθηκε και με τη χορηγηθείσα διευκρίνιση, την οποία η εταιρεία δεν αμφισβήτησε επικαίρως (ΔΕΦΑΘ 714/2021). Τέλος, λαμβανομένου υπόψη ότι μετά την υποβολή τους, οι προσφορές δεν μπορούν καταρχήν να τροποποιηθούν, ούτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής, ούτε κατόπιν πρωτοβουλίας του υποψηφίου, τυχόν δε τροποποίηση της προσφοράς έρχεται σε αντίθεση με τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ο εσφαλμένος υπολογισμός των κρατήσεων υπέρ τρίτων και της παρακράτησης φόρου, που έχει ως συνέπεια η προσφορά να υπολείπεται των νόμιμων ποσών, δεν μπορεί να

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

θεωρηθεί ότι αποτελεί επουσιώδη πλημμέλεια ή πρόδηλο υπολογιστικό σφάλμα που επιδέχεται διόρθωση, τυχόν διόρθωση των ως άνω ποσών θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη εκ των υστέρων τροποποίηση της οικονομικής προσφοράς που επιφέρει έννομες συνέπειες ως προς το περιεχόμενό της (βλ. ΔΕΦΑΘ 229/2020, υπ' αριθμ. 161_162_163_164_165/2023 απόφαση 1^{ου} Κλιμακίου ΕΑΔΗΣΥ, σκέψη 27 κλπ). Με βάση τα προαναφερόμενα, ο 2^{ος} λόγος προσφυγής που αφορά στην προσφορά της εν λόγω εταιρείας θα πρέπει να γίνει δεκτός.

- 3ος λόγος προσφυγής: υποβολή μη ψηφιακά υπογεγραμμένης υπεύθυνης δήλωσης περί πλήρους αποδοχής των όρων της διακήρυξης και περί προσφοράς προϊόντων καθαρισμού που θα φέρουν το οικολογικό σήμα της Ε.Ε. Α) Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η προσφορά της ως άνω εταιρείας θα έπρεπε να είχε απορριφθεί, διότι κατά παράβαση του ν. 4412/2016 και του άρθρου 2.4.1. της εν θέματι διακήρυξης, υπέβαλε την, από 25.05.2023, υπεύθυνη δήλωση (βλ. υποβληθέν ηλεκτρονικό αρχείο: «3α Υπεύθυνη Δήλωση»), που δεν φέρει ψηφιακή υπογραφή.

- Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι παρά το γεγονός ότι η επίμαχη δήλωση δεν είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη, για την αποδοχή της εν λόγω προσφοράς έλαβε υπόψη της έτερη υπεύθυνη δήλωση που υποβλήθηκε στο υπόψη διαγωνισμό και πιο συγκεκριμένα, την από 25.05.2023, υπεύθυνη δήλωση της ως άνω εταιρείας (βλ. αρχείο: «4@ Υπεύθυνη δήλωση_signed.pdf»), η οποία είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη, όπου δηλώθηκε ότι: «...• Τα υποβαλλόμενα στην προσφορά μας δημόσια ή ιδιωτικά έγγραφα εντός του φακέλου δικαιολογητικών/τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94) είτε και σε απλή φωτοτυπία των οποίων βεβαιώνεται η ακρίβειά τους. • Τα κατά περίπτωση νομιμοποιητικά έγγραφα νόμιμης σύστασης - μεταβολών και νόμιμης εκπροσώπησης (όπως καταστατικά, πιστοποιητικά μεταβολών, αντίστοιχα ΦΕΚ, κλπ., ανάλογα με τη νομική μορφή του οικονομικού φορέα), εξακολουθούν να ισχύουν κατά την υποβολή τους • Ο χρόνος ισχύος της προσφοράς ισχύει και δεσμεύεται για διάστημα έξι (6) μηνών (180 ημερών) από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού (καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών) σύμφωνα με την Παράγραφο 2.4.5. Χρόνος ισχύος προσφορών. • Η ισχύς της προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 α του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια • Η εταιρεία μου με την επωνυμία ... δεν προτίθεται να ανάθεσει κανένα από τα τμήματα της σύμβασης για τα οποία συμμετέχει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους. • Η υποβολή προσφοράς στο διαγωνισμό αποτελεί τεκμήριο ότι έχω λάβει πλήρη γνώση και αποδέχομαι όλους όρους της διακήρυξης...».

B) Στο άρθρο 25 του Κανονισμού (ΕΕ) με αριθμ. 910/2014 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 23^{ης} Ιουλίου 2014 σχετικά με την ηλεκτρονική ταυτοποίηση και τις υπηρεσίες εμπιστοσύνης για τις ηλεκτρονικές συναλλαγές στην εσωτερική αγορά και την κατάργηση της οδηγίας 1999/93/ΕΚ - ο οποίος, σημειωτέον, εκ της φύσης του είναι γενικής, άμεσης και υποχρεωτικής σε όλα τα στοιχεία του εφαρμογής στα κράτη-μέλη - ορίζεται ότι: «2. Η εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή έχει νομική ισχύ ισοδύναμη με την ιδιόχειρη υπογραφή. 3. Εγκεκριμένη ηλεκτρονική υπογραφή βασισμένη σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό που έχει εκδοθεί σε ένα κράτος μέλος αναγνωρίζεται ως τέτοια σε όλα τα άλλα κράτη μέλη». Επίσης, στο άρθρο 26 του ως άνω Κανονισμού προβλέπεται ότι : «Μία προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή πληροί τις ακόλουθες απαιτήσεις: α) συνδέεται κατά τρόπο μοναδικό με τον υπογράφοντα β) είναι ικανή να ταυτοποιεί τον υπογράφοντα γ) δημιουργείται με δεδομένα δημιουργίας ηλεκτρονικής υπογραφής τα οποία ο υπογράφων μπορεί, με υψηλό βαθμό εμπιστοσύνης, να χρησιμοποιεί υπό τον αποκλειστικό του έλεγχο, και δ) συνδέεται με τα δεδομένα που έχουν υπογραφεί σε σχέση με αυτήν κατά τρόπο ώστε να μπορεί να ανιχνευθεί οποιαδήποτε επακόλουθη τροποποίηση των εν λόγω δεδομένων». Στο άρθρο 27 του εν λόγω Κανονισμού προβλέπεται ότι : «1... 2. Εάν ένα κράτος μέλος απαιτεί προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή που βασίζεται σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό για τη χρήση μιας επιγραμμικής υπηρεσίας που προσφέρεται από φορέα του δημόσιου τομέα ή για λογαριασμό του, το εν λόγω κράτος μέλος αναγνωρίζει τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που βασίζονται σε εγκεκριμένο πιστοποιητικό και τις εγκεκριμένες ηλεκτρονικές υπογραφές τουλάχιστον με τους μορφότυπους ή με τις μεθόδους

που καθορίζονται στις εκτελεστικές πράξεις που αναφέρονται στην παράγραφο 5». Περαιτέρω, στο άρθρο 37 «Πολιτική ασφαλείας ΕΣΗΔΗΣ» (άρθρο 22 παρ. 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Το επίπεδο ασφαλείας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. πρέπει να είναι ανάλογο προς τους κινδύνους. 2. Στα εργαλεία και τις συσκευές για την ηλεκτρονική διαβίβαση και παραλαβή προσφορών, καθώς και για την ηλεκτρονική παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής πρέπει: α) να είναι διαθέσιμες στους ενδιαφερομένους οι πληροφορίες σχετικά με τις προδιαγραφές για την ηλεκτρονική υποβολή προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής, συμπεριλαμβανομένης της κρυπτογράφησης και της χρονοσήμανσης, β) να απαιτούνται προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές, όπως ορίζονται στον Κανονισμό (ΕΕ) 910/2014. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να αποδέχονται τις προηγμένες ηλεκτρονικές υπογραφές που υποστηρίζονται από αναγνωρισμένο πιστοποιητικό, λαμβάνοντας υπόψη αν τα πιστοποιητικά χορηγούνται από έναν πάροχο υπηρεσιών πιστοποίησης, ο οποίος περιλαμβάνεται στον κατάλογο εμπιστευσης που προβλέπεται στην απόφαση 2009/ 767/ΕΚ της Επιτροπής, ανεξάρτητα από το αν έχουν δημιουργηθεί με ή χωρίς ασφαλή διάταξη δημιουργίας υπογραφών, με την επιφύλαξη της συμμόρφωσης με τις ακόλουθες προϋποθέσεις: [...] 3. Οι υπηρεσίες χρονοσήμανσης παρέχονται, σύμφωνα με τις διατάξεις της ΥΑΠ/Φ.40.4/163/2013 (Β΄ 401) απόφασης του Υφυπουργού Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, από τρίτους, εθνικούς ή αλλοδαπούς φορείς, πιστοποιημένους από τις αντίστοιχες αρμόδιες αρχές για την παροχή τέτοιων υπηρεσιών και διασυνδεδεμένους με τον εθνικό χρόνο.[...].».

Στο άρθρο 92 («Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής») του ν. 4412/2016, προβλέπεται ότι: «1. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης, που δεν διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, οι προσφορές και αιτήσεις συμμετοχής υποβάλλονται μέσα σε σφραγισμένο φάκελο, στον οποίο πρέπει να αναγράφονται ευκρινώς: [...], β) ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 94 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. Αν τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς δεν είναι δυνατόν, λόγω μεγάλου όγκου, να τοποθετηθούν στον

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

κυρίως φάκελο, τότε αυτά συσκευάζονται χωριστά και ακολουθούν τον κυρίως φάκελο με τις ίδιες ενδείξεις και γ) Ξεχωριστό σφραγισμένο φάκελο, με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», εφόσον απαιτείται από τα έγγραφα της σύμβασης, ο οποίος περιέχει τα οικονομικά στοιχεία της προσφοράς, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 95 για τις συμβάσεις που αφορά το άρθρο αυτό και τα προβλεπόμενα στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 6. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων που διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με τα άρθρα 22 και 36 όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά υποβάλλονται σε (υπο)φακέλους (κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο ηλεκτρονικό σύστημα), σύμφωνα με τα οριζόμενα στις αποφάσεις που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότηση των παραγράφων 4 και 5 του άρθρου 36.».

Στο άρθρο 2.4.1. («Γενικοί όροι υποβολής προσφορών») της διακήρυξης (βλ. σελ. 30), προβλέπεται ότι: «Οι προσφορές υποβάλλονται με βάση τις απαιτήσεις που ορίζονται στο Παράρτημα I της Διακήρυξης, για όλες τις περιγραφόμενες υπηρεσίες και για όλες τις κτιριακές εγκαταστάσεις. Η Αναθέτουσα Αρχή θα αναδείξει έναν Ανάδοχο για το σύνολο των Υπηρεσιών. Δεν επιτρέπονται εναλλακτικές προσφορές. [...] Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να αποσύρουν την προσφορά τους, πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς, χωρίς να απαιτείται έγκριση εκ μέρους του αποφαινομένου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, υποβάλλοντας έγγραφη ειδοποίηση προς την αναθέτουσα αρχή μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά, τεχνικά και λοιπά στοιχεία/έγγραφα, εφόσον αποτελούν έγγραφα του συμμετέχοντα οικονομικού φορέα, θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα».

Επίσης, στο άρθρο 2.4.3.2. («Τεχνική Προσφορά») της εν θέματι διακήρυξης (βλ. σελ. 34), προβλέπεται ότι: «Στην Τεχνική Προσφορά οι οικονομικοί φορείς υποβάλουν Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (Α' 75), στην οποία αναγράφονται τα στοιχεία της διαγωνιστικής διαδικασίας στην οποία συμμετέχουν και δηλώνεται η ανεπιφύλακτη και πλήρης αποδοχή και συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές, τις απαιτήσεις και τους λοιπούς όρους της υπό ανάθεση σύμβασης, όπως ορίζεται από την παρούσα. Στην Τεχνική Προσφορά υποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 άρθρου 8 του Ν.1599/1986 (Α' 75) του προσφέροντος, στην οποία

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

δηλώνει ότι τα προϊόντα καθαρισμού θα χρησιμοποιηθούν για την εκτέλεση της σύμβασης θα φέρουν το οικολογικό σήμα της ΕΕ ή άλλα σχετικά οικολογικά σήματα EN ISO 14024 : 2000 τύπου I. Επιπρόσθετα, θα υποβάλλεται ενδεικτικός κατάλογος προϊόντων καθαρισμού με σχετική τεκμηρίωση που να αποδεικνύει τη συμμόρφωση τους με την ως άνω απαίτηση.».

Γ) Από το σύνολο των διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας και της εν θέματι διακήρυξης, καθίσταται σαφές ότι η ψηφιακή υπογραφή στοχεύει στην αντικατάσταση της φυσικής υπογραφής, παρέχοντας παράλληλα και τα εχέγγυα γνησιότητά της, ήτοι ταυτίζεται με την πρωτότυπη ιδιόγραφη υπογραφή, που φέρει θεώρηση γνησίου της. Περαιτέρω, η ψηφιακή υπογραφή συνιστά *sine qua non* προϋπόθεση παραδεκτής υποβολής του εγγράφου ως ηλεκτρονικού, δηλαδή ως εγγράφου του οποίου η υπογραφή παράγεται (εξ ολοκλήρου ή απλώς αποτυπώνεται) με τη βοήθεια της ηλεκτρονικής τεχνολογίας, δεδομένης της υποχρεωτικής ηλεκτρονικής διαδικασίας υποβολής προσφορών στον διαγωνισμό που διενεργείται μέσω του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, η δε παράλειψη θέσης της εν λόγω υπογραφής δεν δύναται να θεραπευθεί.

Στην προκείμενη περίπτωση, η καθής η προσφυγή υπέβαλε τέσσερις (4) υπεύθυνες δηλώσεις, εκ των οποίων η μια δεν ήταν ψηφιακά υπογεγραμμένη. Στην επίμαχη υπεύθυνη δήλωση (αρχείο: «3 @ Υπεύθυνη δήλωση. pdf»), η υποχρεωτική υποβολή της οποίας προβλέπεται ρητώς στο άρθρο 2.4.3.2. της διακήρυξης, η εν λόγω εταιρεία δήλωσε ότι: «1. Ως *διαχειριστής και νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρίας Συνεργεία Καθαρισμού Επισκευών Κτιρίων Μονοπρόσωπη Ε.Π.Ε.* σας αναφέρω ότι δηλώνεται η ανεπιφύλακτη και πλήρης αποδοχή και συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές, τις απαιτήσεις και τους λοιπούς όρους της υπό ανάθεση σύμβασης, όπως ορίζεται από την παρούσα. 2. τα προϊόντα καθαρισμού θα χρησιμοποιηθούν για την εκτέλεση της σύμβασης θα φέρουν το οικολογικό σήμα της ΕΕ ή άλλα σχετικά οικολογικά σήματα EN ISO 14024 : 2000 τύπου I.».

Επομένως, η καθής η προσφυγή, κατά παράβαση του άρθρου 92 του ν. 4412/2016 και του όρου 2.4.1. της διακήρυξης, υπέβαλε αρχείο της τεχνικής της προσφοράς (που, σημειωτέον, τέθηκε εντός του (υπο)φακέλου τεχνικής προσφοράς), χωρίς να θέσει επί αυτού την προβλεπόμενη στις ως άνω διατάξεις ψηφιακή υπογραφή. Ωστόσο, από τη γραμματική διατύπωση του

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

όρου 2.4.1. της διακήρυξης («Όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά, τεχνικά και λοιπά στοιχεία/έγγραφα, εφόσον αποτελούν έγγραφα του συμμετέχοντα οικονομικού φορέα, θα πρέπει να είναι ψηφιακά υπογεγραμμένα»), καθίσταται πέραν πάσης αμφιβολίας σαφές, ότι η θέση ψηφιακής υπογραφής επί των εγγράφων της τεχνικής και της οικονομικής προσφοράς των υποψηφίων αποτελεί απαραίτητο όρο της εν λόγω διακήρυξης, η μη πλήρωση του οποίου συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής να απορρίψει την προσφορά του συγκεκριμένου υποψηφίου (βλ. και υπ' αριθμ. 399/2018 απόφαση ΑΕΠΠ, σκ. 36-39, υπ' αριθμ. 1379_1380/2023 απόφαση ΕΑΔΗΣΥ, σκ. 10 κλπ).

Εν όψει των ανωτέρω, κρίνεται αβάσιμος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής, κατά τον οποίον ορθώς κρίθηκε ότι η καθής η προσφυγή αποδέχθηκε το σύνολο των τεχνικών προδιαγραφών, των απαιτήσεων και των λοιπών όρων της οικείας σύμβασης, επειδή δήθεν στο ψηφιακά υπογεγραμμένο αρχείο: «4@ Υπεύθυνη δήλωση_signed.pdf» επαναλαμβάνεται το περιεχόμενο της επίμαχης υπεύθυνης δήλωσης (αρχείο: «3@ Υπεύθυνη δήλωση.pdf»). Εξάλλου, πέραν του ότι, κατά πάγια νομολογία, η παράβαση ουσιωδών διατάξεων της διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του διαγωνισμού και αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους (βλ. αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης, ΣτΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993), στην προκείμενη περίπτωση ουδέν αναφέρεται στο αρχείο: «4@ Υπεύθυνη δήλωση_signed.pdf» περί της δέσμευσης του προσφέροντος να προσφέρει προϊόντα καθαρισμού που θα φέρουν το οικολογικό σήμα Ε.Ε.ή άλλα σχετικά οικολογικά σήματα EN ISO 14024 : 2000 τύπου Ι, ως σαφώς ζητείται στον όρο 2.4.3.2. της διακήρυξης.

Με βάση τα προαναφερόμενα και δοθέντος ότι ο όλος μηχανισμός υποβολής και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής διέπεται από την αρχή της τυπικότητας, δηλαδή της διαφανούς και αυστηρής διαδικασίας του διαγωνισμού, κατά την οποία η νομιμότητα συμμετοχής προϋποθέτει την εκπλήρωση τυπικών προϋποθέσεων, ο 3^{ος} λόγος της υπό κρίση προσφυγής που αφορά στην προσφορά της ανωτέρω εταιρείας θα πρέπει να γίνει δεκτός.

Αριθμός απόφασης: 1405/2023

14. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή και αντίστοιχα, θα πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή η ασηκηθείσα παρέμβαση. Ειδικότερα, η προσφυγή πρέπει να γίνει εν μέρει δεκτή όσον αφορά στην προσφορά του παρεμβαίνοντος και εν συνόλω δεκτή όσον αφορά στην προσφορά της εταιρείας «...».

15. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, θα πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του π.δ 39/2017).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται εν μέρει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αριθμ. πρωτ. ...30.06.2023 απόφαση του Διευθυντή της ... (στην οποία ενσωματώνεται η με αριθμ. πρωτ. ... απόφαση), που εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τίτλο: «ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑ», κατά το σκεπτικό της παρούσας απόφασης.

Διατάσσει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του προσκομισθέντος παραβόλου, ποσού εξακοσίων ευρώ 600,00€.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 18^η Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε την 09^η Οκτωβρίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο Πρόεδρος

Η Γραμματέας

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ