

**Η**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**3<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στις 28-02-2024 με την εξής σύνθεση Ιωάννης Λαμπρόπουλος, Πρόεδρος, Αγγελική Πουλοπούλου, Εισηγήτρια και Ελευθερία Καλαμιώτη, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 22-1-2024 προδικαστική προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης 116/23-01-2024 της εταιρείας «...» (εφεξής «προσφεύγουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά της ... (εφεξής «Αναθέτουσα Αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Παρέμβαση άσκησε η εταιρία με την επωνυμία «...», (εφεξής «παρεμβαίνουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της από 09.01.2024 Απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής[...] και των ενσωματωθέντων σε αυτήν οικείων Πρακτικών της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και της από 20.12.2023 Απόφασής της [...] με θέμα «Συμβάσεις-Διαγωνισμοί (Ανοικτός Διαγωνισμός Ανάδειξης Αναδόχου για την ... ) και των ενσωματωθέντων σε αυτήν οικείων Πρακτικών της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή και νόμιμη η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρίας και κατακυρώθηκε η σύμβαση σε αυτήν.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια  
Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

## Αριθμός Απόφασης: 481/2024

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 600 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό...), καθώς και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την με αριθμ. .../2023 Διακήρυξη προκηρύχθηκε δημόσιος ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με προσφυγή σε ανοιχτή διαδικασία του άρθρου 27 του Ν.4412/16 και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, που προσδιορίζεται αποκλειστικά βάσει της τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου για την ... για 12 μήνες. Ο διαγωνισμός αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Επειδή, ο ως άνω διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, μετ' εννόμου συμφέροντος και εν γένει παραδεκτώς. Η προσφεύγουσα απαραδέκτως βάλλει κατά της συμπροσβαλλόμενης υπ' αριθμ. ... απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, καθώς και των επιμέρους πρακτικών, διότι η εν λόγω απόφαση έχει ενσωματωθεί στη μεταγενέστερη υπ' αριθμ. ... εκτελεστή απόφαση της κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα, τα δε πρακτικά στερούνται εκτελεστότητας, λόγω του γνωμοδοτικού χαρακτήρα τους.

5. Επειδή, εμπροθέσμως, κατ' αρ. 365 παρ. ν.4412/2016, και δη στις 02-02-2024, η Αναθέτουσα Αρχή ανήρτησε στην «Επικοινωνία» του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και κοινοποίησε τις απόψεις της επί της προσφυγής.

6. Επειδή, στις 30.01.2024, η παρεμβαίνουσα ανήρτησε την παρέμβασή της στο ΕΣΗΔΗΣ εμπροθέσμως, την οποία ασκεί με προφανές έννομο συμφέρον και εν γένει παραδεκτώς.

## Αριθμός Απόφασης: 481/2024

7. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό συμμετείχε η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα εταιρεία. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού με την από 14.12.2023 Εισηγητική Έκθεση-Πρακτικό Αποσφράγισης Τεχνικής Προσφοράς- Δικαιολογητικά Συμμετοχής, έκρινε ότι πρέπει να γίνουν αποδεκτές και οι δύο υποβληθείσες τεχνικές προσφορές. Ακολούθως, προέβη στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων. Συγκεκριμένα δυνάμει του από 14.12.2023 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ – ΕΙΣΗΓΗΤΙΚΗΣ ΕΚΘΕΣΗΣ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ ΣΤΟΝ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ... έκρινε ως αποδεκτές τις υποβληθείσες οικονομικές προσφορές, οι οποίες κατατάχθηκαν σε σειρά μειοδοσίας ως εξής: 1) ... με γενικό σύνολο προσφοράς 52.368,00 €. 2) ... με γενικό σύνολο προσφοράς 52.386,00. Ακολούθως, η Επιτροπή εισηγήθηκε την ανάδειξη της παρεμβαίνουσας εταιρίας ως προσωρινού αναδόχου του εν λόγω διαγωνισμού. Τα ως άνω πρακτικά επικυρώθηκαν με την απόφαση ... της 20ης.12.2023. Με το από 08-01-2024 ΠΡΑΚΤΙΚΟ - ΕΙΣΗΓΗΤΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΩΝ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ... η Επιτροπή εισηγήθηκε την οριστική κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα εταιρία. Δυνάμει της από 09.01.2024 Απόφασης της Αναθέτουσας αρχής[...] αποφασίστηκε η έγκριση των τελευταίων πρακτικών και η κατακύρωση των αποτελεσμάτων του ηλεκτρονικού διαγωνισμού ανάδειξης Αναδόχου για ... για 12 μήνες στην παρεμβαίνουσα εταιρία «...».

8. Επειδή, στη διακήρυξη του διαγωνισμού προβλέπονται τα εξής: *«2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, όπως ορίζεται κατωτέρω και σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα IV της διακήρυξης: ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΜΕ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ: Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μήνα. Δεν επιτρέπονται προσφορές μεγαλύτερες από τον προϋπολογισμό. 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. α. Ο ανάδοχος*

## Αριθμός Απόφασης: 481/2024

επιβαρύνεται με κρατήσεις 14,1996%, οι οποίες αναλύονται όπως παρακάτω:  
α/α Κρατήσεις Ποσοστά 1α ΜΤΣ 4,00000 %. 1β Χαρτόσημο 2% 0,08300 %. 1γ ΟΓΑ 20% επί Χαρτοσήμου 0,01660 %. 2α Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 0,10000 %. 4 ΕΚΟΕΜΣ 8,00000 %. 5 ΒΑΜ 2,00000 %. Σύνολο 14,19960 %. β. Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ της ανάπτυξης και συντήρησης του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης, προσαυξημένη με τα προβλεπόμενα ποσοστά υπέρ χαρτοσήμου και ΟΓΑ χαρτοσήμου. 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. Μέχρι την έκδοση της κοινής απόφασης της παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016, η ως άνω κράτηση δεν επιβάλλεται αλλά θα υπολογίζεται κανονικά στην προσφορά. γ. Για τις συμβάσεις αξίας άνω των χιλίων (1.000) ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ανεξαρτήτως της πηγής προέλευσης της χρηματοδότησης, κράτηση ύψους 0,1%, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Επίσης ο ανάδοχος επιβαρύνεται με: α. Τυχόν Μεταφορικά, ζυγιστικά, εκφορτωτικά, δασμούς και λοιπά έξοδα, μέχρι την οριστική παράδοση των συμβατικών υπηρεσιών και τυχόν απαιτούμενων υλικών στον τόπο παράδοσης. β. Κρατήσεις και εισφορές υπέρ διαφόρων Ασφαλιστικών Ταμείων κτλ. γ. Όλες τις υποχρεώσεις που απορρέουν από την εργατική Νομοθεσία για το προσωπικό που θα απασχολήσει (εργατικά ατυχήματα, κανονική μισθοδοσία κ.λ.π.)\_ δ. Κάθε θετική ζημία που θα προκαλέσει το προσωπικό του συνεργείου του στις εγκαταστάσεις του Νοσοκομείου. Από τον ανάδοχο θα παρακρατηθεί Φόρος Εισοδήματος (ΦΕ) σε ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%), στο ποσό που προκύπτει από την καθαρή αξία του υλικού αφαιρουμένων των κρατήσεων, σε εφαρμογή του άρθρου 64 του ν.4172/2013, που πρέπει να υπολογιστεί στην οικονομική προσφορά. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν.

## Αριθμός Απόφασης: 481/2024

4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή. Η πληρωμή του αναδόχου θα γίνεται, όπως περιγράφεται αναλυτικά στην Παράγραφο 5.1 της παρούσας διακήρυξης. 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: α) η οποία αποκλίνει από απαραίτους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας, [...]».

9. Επειδή, κατά τα παγίως γεγόμενα 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 συνολολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Περαιτέρω όπως έχει κριθεί, η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακηρύξεως, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣΤΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑΘ (αναστ.) 451/2014, 437/2013).

## Αριθμός Απόφασης: 481/2024

10. Επειδή, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους. Σύμφωνα, δε, με την εν λόγω αρχή, δεν επιτρέπεται να τεθούν εκποδών διατάξεις της διακηρύξεως, οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής με την προσφορά ορισμένων στοιχείων που απαιτούνται επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό.

11. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται του ελαχίστου εργοδοτικού κόστους, απορρίπτεται κατά τα ως άνω και επιπροσθέτως επειδή παραβιάζονται οι αρχές προστασίας του ανόθευτου ανταγωνισμού, της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. (ΔΕΦΑΘ 236/213, 511/2013, ΔΕΦΑΘ 427/2011, 512/2011).

12. Επειδή, η προσφεύγουσα με το μόνο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει ότι, παρά τη ρητή πρόβλεψη της διακήρυξης περί υποχρέωσης συμπερίληψης στην τιμή του φόρου εισοδήματος 8%, η παρεμβαίνουσα δεν υπολόγισε στο συνολικό ποσό της προσφοράς της, ως όφειλε και το ποσό που αντιστοιχεί στην παρακράτηση 8% φόρου εισοδήματος, το οποίο ποσό το έχει μεν προϋπολογίσει (σε ποσό 3.589,50 ευρώ), όμως δεν το έχει συναθροίσει με τα λοιπά επιμέρους κόστη στο συνολικό ποσό της προσφοράς του. Ειδικότερα η παρεμβαίνουσα και ανάδοχος έχει υποβάλει προσφορά (χωρίς ΦΠΑ 24%) 52.368,00 ευρώ. Αν όμως η ανάδοχος είχε προσθέσει στην προσφορά της και το ποσό των 3.589,50 ευρώ ως όφειλε, το οποίο αντιστοιχεί στην παρακράτηση 8% φόρου εισοδήματος, τότε η προσφορά της θα ανερχόταν σε ποσό (52.368,00 + 3.589,50) 55.957,50 ευρώ.

13. Επειδή, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη του σχετικού λόγου, υποστηρίζοντας ότι η παρακράτηση φόρου έχει υπολογιστεί στην

## Αριθμός Απόφασης: 481/2024

προσφορά της ως συτοτελές ποσό, αλλά δεν έχει προστεθεί/συνυπολογιστεί, καθώς «ο συνυπολογισμός στην προσφορά τόσο όλων των κονδυλίων, έστω στο ελάχιστο νόμιμο επίπεδο, όσο και της προκαταβολής φόρου εισοδήματος, είναι αδύνατη, υπό την έννοια ότι μια τέτοια προσφορά θα υπερέβαινε τον προϋπολογισμό που έχει θέσει η αναθέτουσα Αρχή».

14. Επειδή, η Αναθέτουσα Αρχή αιτείται την απόρριψη του ως άνω λόγου της προσφυγής.

15. Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί (ΕΣ Ολ. 807/1997, ΕΣ Τμήμα Ι 460/2016 κ.ά.), η ενεργούμενη παρακράτηση για τον προκαταβαλλόμενο φόρο εισοδήματος, μολονότι αποδίδεται στο Δημόσιο, αποτελεί στοιχείο του ενεργητικού της περιουσίας του φορολογούμενου, ο οποίος και δικαιούται, τηρώντας τη νόμιμη διαδικασία, να το αναζητήσει στις περιπτώσεις που δεν οφείλεται. Επομένως, ο φόρος εισοδήματος που παρακρατείται κατά την έκδοση της εντολής πληρωμής του αναδόχου δεν απομειώνει το συμβατικό αντάλλαγμα, ώστε να συνιστά στοιχείο που επιβαρύνει το κόστος εκτέλεσης της δημόσιας σύμβασης. Συνακόλουθα, ο παρακρατούμενος αυτός φόρος δεν απαιτείται να περιλαμβάνεται στην οικονομική προσφορά, εκτός εάν αυτό ορίζεται ρητώς στους όρους της Διακήρυξης (Δ.Εφ.Αθ 1268/2020, Δ.Εφ.Θεσσ. 58/2021, π.ρ.β.λ. ΣτΕ 1966/2004, 1882/1996).

16. Επειδή, εν προκειμένω, από την αδιάστικτη γραμματική διατύπωση των όρων της διακήρυξης, προκύπτει ρητά και αδιαμφισβήτητα ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς στον υπό κρίση διαγωνισμό, οφείλουν να υποβάλουν και να συντάξουν την οικονομική τους προσφορά, σύμφωνα με τα ρητώς οριζόμενα στους ως άνω παρατιθέμενους όρους της διακήρυξης, περιλαμβάνοντας τις νόμιμες κρατήσεις υπέρ Τρίτων και Δημοσίου, αλλά και την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% επί της καθαρής αξίας του τιμολογίου, και, ως εκ τούτου, οι οικονομικοί φορείς απαιτείτο να τη συμπεριλάβουν στην οικονομική τους προσφορά. Εξάλλου, ουδόλως προκύπτει ότι απλή αναφορά του ποσού της επίμαχης παρακράτησης, χωρίς συνυπολογισμό του στο τελικό ποσό της προσφοράς, αρκεί, προκειμένου η οικονομική προσφορά να είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, αφού, κατά τη γραμματική ερμηνεία του σαφούς και ρητού σχετικού όρου της

## Αριθμός Απόφασης: 481/2024

διακήρυξης, η παρακράτηση φόρου 8% πρέπει να υπολογιστεί στην οικονομική προσφορά, σε συμμόρφωση με την οικεία πρόβλεψη: «*από τον ανάδοχο θα παρακρατηθεί Φόρος Εισοδήματος (ΦΕ) σε ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%), στο ποσό που προκύπτει από την καθαρή αξία του υλικού αφαιρουμένων των κρατήσεων, σε εφαρμογή του άρθρου 64 του ν.4172/2013, που πρέπει να υπολογιστεί στην οικονομική προσφορά*». Κατά συνέπεια, τα αντιθέτως προς τα ανωτέρω προβαλλόμενα, από την παρεμβαίνουσα και την Αναθέτουσα Αρχή είναι απορριπτέα ως αβάσιμα. Ειδικότερα, ο λόγος, κατά τον οποίο το ποσοστό φόρου 8%, που παρακρατείται κατά την πληρωμή του τιμολογίου, δεν συνιστά κράτηση υπέρ Δημοσίου ή τρίτων, ούτε επιβάρυνση του αναδόχου, ώστε να προκύπτει υποχρέωση ρητού επιπρόσθετου υπολογισμού του στην οικονομική προσφορά, είναι απορριπτέος, δεδομένου ότι η σχετική υποχρέωση συμπερίληψης αυτού στην προσφερόμενη τιμή προβλέπεται, εν πάση περιπτώσει, και δη επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, από ρητή διάταξη της διακήρυξης, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού. Καθ' ο δε μέρος πλήττεται ευθέως ο σχετικός όρος της διακήρυξης, με τον ισχυρισμό ότι απλή αναφορά του ποσού της παρακράτησης αρκεί προς πλήρωση του σχετικού όρου, ο δε συνυπολογισμός του στην τελική οικονομική προσφορά θα οδηγούσε σε υπέρβαση του προϋπολογισμού της σύμβασης, είναι απορριπτέος, προεχόντως, ως ανεπιταίρως και, άρα, απαραδέκτως προβαλλόμενος, δεδομένου ότι η παρεμβαίνουσα θα έπρεπε να είχε στραφεί κατά του όρου αυτού με προδικαστική προσφυγή στο στάδιο της διακήρυξης. Συνεπώς ο σχετικός λόγος πρέπει να γίνει δεκτός.

17. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση και να ακυρωθεί η από 09.01.2024 προσβαλλόμενη Απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής, καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή και νόμιμη η προσφορά της παρεμβαίνουσας εταιρίας και κατακυρώθηκε η σύμβαση σε αυτήν. Πρέπει τέλος να επιστραφεί το παράβολο που κατατέθηκε για την άσκηση της προσφυγής.

**Για τους λόγους αυτούς**



**Αριθμός Απόφασης: 481/2024**

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει την από 09.01.2024 Απόφαση της ... [...] καθ' ο μέρος κρίθηκε αποδεκτή και νόμιμη η προσφορά της αναδόχου εταιρίας «...» και κατακυρώθηκε η σύμβαση σε αυτήν.

Ορίζει την επιστροφή του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 28-02-2024 και εκδόθηκε στις 19-03-2024 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Ο Πρόεδρος  
Ιωάννης Λαμπρόπουλος**

**Η γραμματέας  
Φωτεινή Μαραντίδου  
και α/α Μαρία Πλόσκα**