

**Η  
ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ**

**7ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της την 1<sup>η</sup> Οκτωβρίου 2019 με την εξής σύνθεση: Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Πρόεδρος και Εισηγήτρια, Χρυσάνθη Ζαράρη και Μιχαήλ Σειραδάκης, Μέλη.

Για να εξετάσει την: α) από 23.08.2019, Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1059/26.08.2019 της προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης και β) στην, από 26.08.2019, Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1071/27.08.2019, της προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία «.....» νομίμως εκπροσωπούμενης

Κατά του ..... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Της παρεμβαίνουσας με την επωνυμία «.....» και τον διακριτικό τίτλο «.....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Με τις ως άνω Προδικαστικές Προσφυγές, οι προσφεύγουσες εταιρίες επιδιώκουν, όπως ακυρωθεί η με αρ. πρωτ. ....Απόφαση του Υπουργού ....., κατ' αποδοχή των Νο 1/21.06.2019 και Νο 2/02.07.2019 Πρακτικών, καθώς και του, από 08.07.2019, Συμπληρωματικού (του ως άνω Νο 2 Πρακτικού) Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού, η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τίτλο: «....., για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών», CPV: [.....] – Υπηρεσίες Φύλαξης, προϋπολογισμού 552.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική

άποψη προσφορά βάσει τιμής (υπ' αριθμ. 3/24.04.2019 Διακήρυξη - ΑΔΑ: ....., Συστημικός αριθμός ΕΣΗΔΗΣ: .....

Με τις δύο (2) ασκηθείσες Παρεμβάσεις της, η παρεμβαίνουσα ζητεί, όπως απορριφθεί καθολοκληρίαν η πρώτη και η δεύτερη Προδικαστική Προσφυγή (αντίστοιχα) και όπως διατηρηθεί η ισχύς της προσβαλλόμενης Απόφασης, με την οποία αναδείχθηκε προσωρινός μειοδότης της προς ανάθεση σύμβασης.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια και Πρόεδρο του 7<sup>ου</sup> Κλιμακίου ΑΕΠΠ, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου

### **Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

#### **Σκέφτηκε κατά τον Νόμο**

1. Επειδή, για την άσκηση των ανωτέρω Προδικαστικών Προσφυγών προκύπτει πως έχει προσκομιστεί, ελεγχθεί και δεσμευτεί: α) το υπ' αριθμ. ....ποσού δύο χιλιάδων διακοσίων είκοσι πέντε ευρώ και ογδόντα ενός λεπτών 2.225,81€ 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) και β) το υπ' αριθμ. .... ποσού δύο χιλιάδων διακοσίων είκοσι πέντε ευρώ και ογδόντα ενός λεπτών 2.225,81€ 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, οι ως άνω προσφεύγουσες εταιρίες άσκησαν (αντίστοιχα): α) την, από 23.08.2018, Προδικαστική Προσφυγή, με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης ΑΕΠΠ/1059/26.08.2019 και β) την από 26.08.2019, Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ)/1071/27.08.2019, με χρήση του τυποποιημένου εντύπου

## **Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

της Α.Ε.Π.Π, όπως προβλέπεται από τα άρθρα 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 Κανονισμού.

3. Επειδή, οι ως άνω Προδικαστικές Προσφυγές στρέφονται κατά πράξης που εκδόθηκε στο πλαίσιο δημόσιου, ανοικτού, ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 552.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24%, ανώτερου του ορίου που θεσπίζεται στο άρθρο 345 του Ν. 4412/2016 για την καθ' ύλη αρμοδιότητα της Α.Ε.Π.Π, ενώ επιπλέον θεμελιώνεται και η κατά χρόνο αρμοδιότητά της, όπως απαιτείται από τις μεταβατικές διατάξεις του άρθρου 379 παρ. 7 του Ν. 4412/2016, τροποποιηθείσας της διάταξης, δυνάμει του άρθρου 43 παρ. 4 του Ν. 4487/2017 (Α' 116), δεδομένου ότι η αντίστοιχη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε μετά τις 26.06.2017.

4. Επειδή, εμπρόθεσμα οι προσφεύγουσες προσβάλλουν την ως άνω Απόφαση, καθόσον οι κατ' αυτής Προδικαστικές Προσφυγές έχουν κατατεθεί εντός της προθεσμίας που ορίζουν τα άρθρα 361 παρ. 1 περ. (α) Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. (α) του Κανονισμού. Σημειώνεται ότι η προσβαλλόμενη Απόφαση αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) στις 16.08.2019.

5. Επειδή, η πρώτη προσφεύγουσα, της οποίας η οικονομική προσφορά απορρίφθηκε τελικώς, ήτοι μετά την παροχή διευκρινίσεων στην οικεία αναθέτουσα αρχή επί του ζητήματος του υπολογισμού της παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8% στην οικονομική της προσφορά, μολονότι η αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού είχε προτείνει αρχικώς την κατακύρωση της υπό ανάθεση δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών σε αυτήν, αναδεικνύοντάς την προσωρινό μειοδότη, έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της εξεταζόμενης Προδικαστικής Προσφυγής. Συνεπώς, με την ασκηθείσα Προσφυγή της, η πρώτη προσφεύγουσα διαμαρτύρεται για την απόρριψη της οικονομικής της προσφοράς, λόγω μη χορήγησης επαρκών διευκρινίσεων επί της παρακράτησης φόρου εισοδήματος, που είχε ως συνέπεια να αναδειχθεί

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

προσωρινός μειοδότης του προς ανάθεση αντικειμένου, η ανταγωνίστριά της εταιρία με τον δ.τ. «.....».

Ειδικότερα, η πρώτη προσφεύγουσα ισχυρίζεται (σελ. 5 της Προσφυγής της), ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, κατά το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθόσον η οικεία αναθέτουσα αρχή μη νομίμως απέρριψε την οικονομική της προσφορά, με την αιτιολογία ότι δεν συμπεριέλαβε στις νόμιμες κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και τρίτων, την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% επί του καθαρού ποσού των παρεχόμενων υπηρεσιών. Εν συνεχεία, η ως άνω προσφεύγουσα, με παραπομπή στις θεμελιώδεις αρχές της χρηστής διοίκησης, της τυπικότητας και της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης, καθώς και στα άρθρα 64 του Ν. 4172/2013, 24 του Ν. 2198/1994 και 95 παρ. 5 του Ν. 4412/2016, καθώς και στα άρθρα 2.4.4. και 5.1.2. της οικείας Διακήρυξης, υποστηρίζει ότι, σε κανένα άρθρο της εν λόγω Διακήρυξης δεν θεσπίζεται ρητώς η υποχρέωση των υποψηφίων να συμπεριλάβουν το επίμαχο ποσοστό παρακράτησης φόρου στην οικονομική τους προσφορά. Κατά τους ειδικότερους δε ισχυρισμούς της (βλ. σελ. 11 της Προσφυγής) «[...] η παρακράτηση φόρου δεν αποτελεί νόμιμη κράτηση υπέρ δημοσίου ή τρίτων, καθώς υπολογίζεται διακριτά και εκ των υστέρων στο καθαρό ποσό της αξίας των υπηρεσιών, μετά την αφαίρεση των κρατήσεων υπέρ τρίτων και Δημοσίου. Η παρακράτηση λοιπόν 8% για υπηρεσίες επί καθαρού ποσού, δεν αποτελεί νόμιμη εισφορά υπέρ τρίτων, αλλά φορολογική υποχρέωση του αναδόχου. Προσθήκη του ποσού αυτού στην οικονομική προσφορά θα αποτελούσε για την αναθέτουσα αρχή μια δυσανάλογη επιβάρυνση του συνολικού κόστους για τις υπηρεσίες [...] Σε κάθε περίπτωση και μέχρι να επιστραφεί το ποσό της παρακράτησης κατά την ετήσια εκκαθάριση των φορολογικών δηλώσεων, η εταιρεία καλύπτει όλες τις φορολογικές, ασφαλιστικές και μισθοδοτικές υποχρεώσεις της από τα ήδη υπάρχοντα κεφάλαιά της. Από τις βεβαιώσεις πιστοληπτικής ικανότητας, από τους ισολογισμούς της εταιρείας, από την φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα [...] η εταιρεία αποδεικνύει έμπρακτα τη χρηματοοικονομική της επάρκεια και ότι ανταποκρίνεται χρόνια τώρα με άριστο τρόπο στις υποχρεώσεις της [...] Δεδομένου, λοιπόν, ότι ζητήθηκαν διευκρινίσεις από την αναθέτουσα αρχή με τα

*ως άνω έγγραφα, προκύπτει ότι το εν λόγω ζήτημα είναι διευκρινιστέο, ήτοι υπάρχει η δυνατότητα μεταγενέστερης χορήγησης πληροφορίας ή διευκρίνισης [...]».*

6. Επειδή, περαιτέρω, η δεύτερη προσφεύγουσα, της οποίας η οικονομική προσφορά απορρίφθηκε από την αναθέτουσα αρχή, έχει προφανές έννομο συμφέρον για την άσκηση της εξεταζόμενης Προδικαστικής Προσφυγής. Πιο συγκεκριμένα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται (σελ. 5 της Προσφυγής της), ότι υφίσταται δυσχερώς επανορθώσιμη βλάβη, κατά το άρθρο 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, καθόσον, με την προσβαλλόμενη Απόφαση του Υπουργού ....., μη νομίμως και αναιτιολογήτως απορρίφθηκε η οικονομική της προσφορά, ως αποκλίνουσα από απαράβατους όρους της Διακήρυξης (άρθρο 2.4.4.) και συγκεκριμένα, από την υποχρέωση και έντυπής, πέραν δηλαδή της ηλεκτρονικής, υποβολής της Επιχειρησιακής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοί της.

Κατά τους ειδικότερους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η με αρ. πρωτ. .... Απόφαση του Υπουργού ....., όπως και τα εγκριθέντα με αυτήν Πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού «[...] είναι νομικά πλημμελής και πρέπει να ακυρωθεί, ως εκδοθείσα άνευ νομίμου αιτιολογίας και κατά παράβαση κατ' ουσίαν διάταξης νόμου ή, πάντως, κατά πλάνη περί τα πράγματα, κατά το μέρος που η οικονομική μας προσφορά κρίθηκε απορριπτέα και κατ' αποτέλεσμα αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρία «.....» [...] β. Σε πλήρη συμμόρφωση προς τους ανωτέρω όρους της διακήρυξης, η Εταιρία μας υπέβαλε απολύτως σαφή οικονομική προσφορά, τόσο για τα δύο επιμέρους τμήματα του έργου, όσο και για το σύνολο των ζητούμενων υπηρεσιών, η οποία αναλύεται, εξειδικεύεται και τεκμηριώνεται με σχετικούς αναλυτικούς πίνακες, οι οποίοι έχουν καταρτιστεί σύμφωνα με τις απαιτήσεις της διακήρυξης και το υπόδειγμα του παραρτήματος IV, με λεπτομερή παράθεση όλων των στοιχείων που έχουν ληφθεί υπόψη κατά την κατάρτιση της προσφοράς μας [...] Πιο συγκεκριμένα, όσον αφορά την πιο πάνω Επιχειρησιακή Συλλογική Σύμβαση, υποβάλαμε, σε αρχείο .pdf, ευκρινές φωτοαντίγραφο, νόμιμα επικυρωμένου από

Δικηγόρο αντιγράφου αυτής, καθώς και της συνημμένης πράξης κατάθεσης στο Σ.Ε.Π.Ε. (αριθμός ΕΣ245/8-11-2017). Συνεπώς, από ουδεμία έλλειψη πάσχει η οικονομική μας προσφορά και, συνακόλουθα, κατά προφανή πλάνη περί τα πράγματα αναφέρεται στο υπ' αριθ. 2/1-7-2019 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού ότι: «[...] Από τον έλεγχο του φακέλου “Οικονομική Προσφορά” προέκυψε ότι δεν περιλαμβάνεται αντίγραφο της Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι [...]», αφού το συγκεκριμένο έγγραφο έχει αποδεδειγμένα υποβληθεί. Ως εκ τούτου, είναι καταφανώς εσφαλμένη, και επομένως μη νόμιμη, η αιτιολογία βάσει της οποίας απορρίφθηκε η οικονομική μας προσφορά. 2. Ανεξάρτητα όμως από τα παραπάνω, όπως ήδη αναφέρθηκε, στην παρ. 2.4.2.5. της διακήρυξης ορίζεται ότι «... Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014...».

Με βάση τα προλεχθέντα, η δεύτερη προσφεύγουσα υπογραμμίζει ότι, εφόσον στην προκείμενη περίπτωση υποβλήθηκε ηλεκτρονικώς μαζί με την Προσφορά της ευκρινές φωτοαντίγραφο της Επιχειρησιακής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, στην οποία υπάγεται το προσωπικό της, με νόμιμη ηλεκτρονική θεώρησή της από το Σ.ΕΠ.Ε. [βλ. άρθρο 3 περ. δ' της Υ.Α. 29502/85/1-9-2014 (Β' 2390) σχετικά με την ηλεκτρονική υποβολή στοιχείων για θέματα αρμοδιότητας του Σ.ΕΠ.Ε.]), και μάλιστα αντίγραφο αυτής, επικυρωμένο επιπροσθέτως από Δικηγόρο, είναι προφανές ότι η οικονομική της προσφορά τελεί σε πλήρη συμφωνία προς τους όρους της παρ. 2.4.2.5. της Διακήρυξης, αλλά και τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 92 παρ. 8 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει, καθώς και αυτές του άρθρου 15 παρ. 1.2.1.1 και 1.2.1.2 της Υ.Α. 56902/201/19-5-2017 (Β' 1924), που αφορά τις τεχνικές λεπτομέρειες και τις διαδικασίες λειτουργίας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Άλλωστε, κατά την άποψή της, εάν η οικεία αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι θα έπρεπε να υποβληθεί το πιο πάνω

έγγραφο και σε έντυπη μορφή, θα μπορούσε να της ζητήσει να το πράξει, σύμφωνα με τη σχετική πρόβλεψη της παρ. 2.4.2.5. της εν λόγω Διακήρυξης.

7. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του ΠΔ 39/2017, οι δύο ασκηθείσες Παρεμβάσεις (της ίδιας παρεμβαίνουσας) κατατέθηκαν εμπρόθεσμα (05.09.2019) στον διαδικτυακό τόπο του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) - μετά την κοινοποίηση της πρώτης Προδικαστικής Προσφυγής στις 26.08.2019 και μετά την κοινοποίηση της δεύτερης Προδικαστικής Προσφυγής στις 27.08.2019, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας» του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ στους υπόλοιπους συμμετέχοντες - σκοπεί δε στην απόρριψη των υπό κρίση δύο (2) Προδικαστικών Προσφυγών, καθόσον η παρεμβαίνουσα προδήλως ευνοείται από τη διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης Απόφασης, με την οποία απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά των δύο προσφευγόντων και αναδείχθηκε η ίδια προσωρινός μειοδότης της εν λόγω σύμβασης. Συνεπώς, με βάση τα ανωτέρω αναφερόμενα, οι εν λόγω Παρεμβάσεις ασκούνται παραδεκτώς και πρέπει να εξετασθούν περαιτέρω, κατ' ουσίαν από την Αρχή.

8. Επειδή, στο άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων» (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), παράγραφος 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. [...]».

9. Επειδή το άρθρο 53 («Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης» του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και

συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62 σε περίπτωση που χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως: [...] ιζ) τους απαράβατους όρους, απόκλιση από τους οποίους συνεπάγεται την απόρριψη της προσφοράς, ιη) όλους τους ειδικούς και γενικούς όρους για την εκτέλεση της σύμβασης, ιδίως δε την υποχρέωση της παρ. 2 του άρθρου 18 και τους όρους πληρωμής [...].».

10. Επειδή, στη διάταξη του άρθρου 91 («Λόγοι απόρριψης προσφορών») παρ. 1 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι «[...] Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία αποκλίνει από τα άρθρα 92 έως 100, και 102 έως 104 ή υποβλήθηκε κατά παράβαση των απαράβατων όρων περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, όπως οι όροι αυτοί ορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. β) Η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή, εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και τη συμπλήρωση της, σύμφωνα με το άρθρο 102 [...].».

11. Επειδή, στο άρθρο 92 («Περιεχόμενο προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής») παρ. 5 και παρ. 8 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού ή/και φύλαξης και ανεξάρτητα από το είδος της διαδικασίας που επιλέγεται από την αναθέτουσα αρχή: α) η αναθέτουσα αρχή, ζητά από τους οικονομικούς φορείς να αναφέρουν υποχρεωτικά στα έγγραφα της σύμβασης, στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τις πληροφορίες/στοιχεία των σημείων α' έως στ' της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και β) οι υποψήφιοι οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, στην προσφορά τους να περιλαμβάνουν τις πληροφορίες/στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010» και «8. Στις περιπτώσεις που με την αίτηση συμμετοχής ή την προσφορά υποβάλλονται ιδιωτικά έγγραφα, αυτά γίνονται αποδεκτά είτε κατά



τα προβλεπόμενα στις διατάξεις του ν. 4250/2014 (Α' 94), είτε και σε απλή φωτοτυπία, εφόσον συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους και η οποία φέρει υπογραφή μετά την έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης».

12. Επειδή, στο άρθρο 95 («Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών») παρ. 5 του Ν. 4412/2016, ορίζεται ότι: «5. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, ισχύουν επιπλέον τα ακόλουθα: α) η τιμή του προς προμήθεια υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται ανά μονάδα, όπως καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για παράδοση του υλικού ή της παρεχόμενης υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, β) στις περιπτώσεις των παραγράφων 9 και 10 του άρθρου 53, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται αναπροσαρμογή τιμών, τότε η οικονομική προσφορά υποβάλλεται υποχρεωτικά σε ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής της εκτιμώμενης αξίας του υλικού ή της παροχής υπηρεσίας εκτός αν άλλως ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης».

13. Επειδή, στο άρθρο 22 («Τροποποίηση άρθρου 68 του Ν. 3863/2010») του Ν. 4144/2013 «Αντιμετώπιση της παραβατικότητας στην Κοινωνική Ασφάλιση και στην αγορά εργασίας και λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας» (Α' 88), ορίζεται ότι: «Η παράγραφος 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «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

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

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». Περαιτέρω, στο άρθρο 34 («Ενιαίος Λογαριασμός για την εφαρμογή κοινωνικών πολιτικών») παρ. 4 του ως άνω Νόμου, ορίζεται ότι: «Πόροι του Ε.Λ.Ε.Κ.Π. είναι: α) Εισφορά 0,81 %, όπως αυτή καθορίζεται στην παρ. 2 του άρθρου 1 του ν. 2434/1996 (Α'188). β) [...]. γ) Τα προβλεπόμενα, από την περίπτωση Γ' του άρθρου 89 του Ν. 3996/2011, όπως εξειδικεύτηκαν στην 23411/2131/30.12.2011 (Β'29/2012) κοινή απόφαση του Υπουργού και Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, έσοδα του Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.), τα οποία διατίθενται αποκλειστικά για τους θεσπισμένους με τις διατάξεις αυτές σκοπούς. δ) Κάθε έσοδο από χαριστική αιτία. [...]

14. Επειδή, στο άρθρο 61 («Υπόχρεοι σε παρακράτηση») του Ν. 4172/2013 «Φορολογία εισοδήματος, επείγοντα μέτρα εφαρμογής του ν. 4046/2012, του ν. 4093/2012 και του ν. 4172/2013 και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α 167/23.07.2013), ορίζεται ότι: «Κάθε νομικό πρόσωπο ή νομική οντότητα ή φυσικό πρόσωπο που ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα και έχει τη

φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, οι φορείς γενικής κυβέρνησης ή κάθε φορολογούμενος που δεν έχει τη φορολογική κατοικία του στην Ελλάδα, αλλά δραστηριοποιείται μέσω μόνιμης εγκατάστασης στην Ελλάδα, και προβαίνει σε πληρωμές σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 62, καθώς και οι συμβολαιογράφοι για τις συναλλαγές της περίπτωσης στ' του άρθρου 62 υποχρεούνται σε παρακράτηση φόρου όπως ορίζεται στο άρθρο 64».

15. Επειδή, περαιτέρω, στο άρθρο 64 («Συντελεστές παρακράτησης φόρου») παρ. 2 του ως άνω Ν. 4172/2013, ορίζεται 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:

αα) ποσοστό ένα τοις εκατό (1%) για τα υγρά καύσιμα και τα προϊόντα καπνοβιομηχανίας,

ββ) ποσοστό τέσσερα τοις εκατό (4%) για τα λοιπά αγαθά και

γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών [...].».

16. Επειδή, στο άρθρο 24 («Παρακράτηση φόρου στο εισόδημα από εμπορικές επιχειρήσεις») παρ. 2 του Ν. 2198/1994 «Αύξηση αποδοχών δημοσίων υπαλλήλων εν γένει σύναψη δανείων, υπό του Ελληνικού Δημοσίου και δημιουργία στην Τράπεζα της Ελλάδος Συστήματος Παρακολούθησης Συναλλαγών επί Τίτλων με Λογιστική Μορφή (Άυλοι Τίτλοι) και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α 43/22.03.1994), ορίζεται ότι: «1. Η περίπτωση στ' της παραγράφου 1 του άρθρου 37α του ν.δ. 3323/1955 αντικαθίσταται ως ακολούθως:

«στ. Δημόσιες υπηρεσίες, οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης, κοινωφελή ιδρύματα, οργανισμοί και επιχειρήσεις κοινής ωφέλειας, δημόσιες επιχειρήσεις ή εκμεταλλεύσεις και νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου γενικά, κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή παροχής υπηρεσιών από επιχειρήσεις, υποχρεούνται όπως, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

πληρωμής της αξίας αυτών, παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως:

- αα) ποσοστό ένα τοις εκατό (1%) για τα υγρά καύσιμα,
- ββ) ποσοστό τέσσερα τοις εκατό (4%) για τα λοιπά αγαθά και
- γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών [...]

17. Επειδή, στις παρ. 1.2.1.1. και 1.2.1.2 του άρθρου 15 («Υποβολή Προσφορών- Αιτήσεων Συμμετοχής») της υπ' αριθμ. 56902/215 Υ.Α (ΦΕΚ Β 1924/02.06.2017), με θέμα: «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» ορίζεται ότι: «1.2.1.1 Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). 1.2.1.2 Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα στοιχεία και δικαιολογητικά προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται αντίγραφα των πρωτοτύπων».

18. Επειδή, στην αιτιολογική σκέψη 40 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 26ης Φεβρουαρίου 2014, σχετικά με τις δημόσιες προμήθειες και την κατάργηση της Οδηγίας

2004/18/ΕΚ, ορίζεται ότι: «Ο έλεγχος της τήρησης των εν λόγω διατάξεων του περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου θα πρέπει να διενεργείται στα ενδεδειγμένα στάδια της διαδικασίας προμήθειας, δηλαδή κατά την εφαρμογή των γενικών αρχών που διέπουν την επιλογή των συμμετεχόντων και την ανάθεση των συμβάσεων, κατά την εφαρμογή των κριτηρίων αποκλεισμού και κατά την εφαρμογή των διατάξεων σχετικά με τις ασυνήθιστα χαμηλές προσφορές. Η απαραίτητη επαλήθευση για τον σκοπό αυτό θα πρέπει να διεξάγεται σύμφωνα με τις συναφείς διατάξεις της παρούσας οδηγίας, ιδίως, αυτές οι οποίες διέπουν τα αποδεικτικά μέσα και τις υπεύθυνες δηλώσεις». Συναφώς, στην αιτιολογική σκέψη 101 της ίδιας Οδηγίας, ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές θα πρέπει επίσης να έχουν τη δυνατότητα να αποκλείουν οικονομικούς φορείς οι οποίοι έχουν φανεί αναξιόπιστοι, επί παραδείγματι λόγω παραβάσεων περιβαλλοντικών ή κοινωνικών υποχρεώσεων [...]».

19. Επειδή, στην παρ. 2.4.2.5. της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 35), ορίζεται ότι: «2.4.2.5. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείων τύπου pdf και εφόσον έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τον ίδιο, φέρουν εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών, χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής. Από το Σύστημα εκδίδεται ηλεκτρονική απόδειξη υποβολής προσφοράς, η οποία αποστέλλεται στον οικονομικό φορέα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου. Εντός τριών (3) εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των ως άνω στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν. 4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ηλεκτρονική υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά την διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλουν σε έντυπη μορφή και σε εύλογη προθεσμία όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά και στοιχεία που έχουν υποβάλει ηλεκτρονικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας».

20. Επειδή, στο άρθρο 2.4.4. («Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 37-38), ορίζεται ότι: «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα IV της διακήρυξης. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στη συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή .pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου του ηλεκτρονικό αρχείο .pdf.

Συγκεκριμένα η οικονομική προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνει και όσα ορίζονται στο άρθρο 68 του Ν. 3863 (ΦΕΚ115Α/15.07.2010) όπως τροποποιήθηκε και ισχύει και όπως αυτά αποτυπώνονται στο Παράρτημα IV και τον «Πίνακα ανάλυσης οικονομικής προσφοράς».

Η οικονομική προσφορά θα πρέπει να αντιστοιχεί στο σύνολο των προσφερόμενων υπηρεσιών όπως αυτές ορίζονται στην παρούσα Διακήρυξη. Υπηρεσίες που προσφέρονται δωρεάν, θα αναγράφονται στην Οικονομική Προσφορά με την ένδειξη "ΧΩΡΙΣ ΚΟΣΤΟΣ" στη στήλη τιμών. Στις τιμές θα

## **Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

περιλαμβάνεται και κάθε άλλο κόστος που είναι δυνατό να τις επιβαρύνει. Οι τιμές θα δίνονται χωρίς ΦΠΑ.

Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα ΙΙΙ της παρούσας διακήρυξης) σε μορφή pdf.

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.

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ’ αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ’ όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται από την αναθέτουσα αρχή στο άρθρο 1.3 της παρούσας διακήρυξης.

Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών φύλαξης (εργολάβοι), επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής, τα οποία αποτυπώνονται στο Παράρτημα ΙΙΙ:

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. Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους.

Πρέπει επίσης να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην οικονομική προσφορά: αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.».

21. Επειδή, στο άρθρο 2.4.6. («Λόγοι απόρριψης προσφορών») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 38), ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω 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,2 β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας διακήρυξης, γ) για την οποία ο προσφέρων δεν έχει παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσας και το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, δ) η οποία είναι εναλλακτική



## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

προσφορά, ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλλει δύο ή περισσότερες προσφορές. Ο περιορισμός αυτός ισχύει, υπό τους όρους της παραγράφου 2.2.3.4 περ. γ της παρούσας ( περ. γ' της παρ. 4 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016) και στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων με κοινά μέλη, καθώς και στην περίπτωση οικονομικών φορέων που συμμετέχουν είτε αυτοτελώς είτε ως μέλη ενώσεων. ζ) η οποία είναι υπό αίρεση, η) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής, θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.

22. Επειδή, στην παρ. 5.1.2. της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 47), ορίζεται ότι: «Τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις:

α) Κράτηση 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης Υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 ν.4013/2011 όπως ισχύει)

β) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (άρθρο 350 παρ. 3 του ν. 4412/2016).

γ) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016. 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 του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και Οικονομικών της παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016.

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20% επί του καθαρού ποσού. Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού».

23. Επειδή στα στοιχεία 3) και 9) – αντίστοιχα - του ΠΙΝΑΚΑ Β («ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (βάσει άρθρου 68 ν. 3863/2010)») του Παραρτήματος IV («ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 64), ορίζεται ότι: «3. Συλλογική Σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι (ΕΠΙΣΥΝΑΠΤΕΤΑΙ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ ΤΗΣ ΣΤΟ ΤΕΛΟΣ)» και «9. Νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις». Σημειώνεται, ότι μετά την παράθεση των στοιχείων (σύνολο: 14) που πρέπει να περιλαμβάνονται στον ως άνω «ΑΝΑΛΥΤΙΚΟ ΠΙΝΑΚΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», στο προαναφερόμενο Παράρτημα IV (επίσης, σελ. 64), ορίζεται, επίσης, ότι: «[...] Οι τιμές δίδονται σε ευρώ. Ο Χρόνος ισχύος της προσφοράς είναι (αριθμητικώς και ολογράφως): ..... μήνες. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην οικονομική προσφορά Αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι [...]». Επίσης, στο Κεφάλαιο Γ («ΟΔΗΓΙΕΣ (Ειδικές απαιτήσεις οικονομικής προσφοράς)») του ως άνω Παραρτήματος, ορίζεται ότι: «1. Θα συμπληρωθούν και οι δύο (2) πίνακες. 2. Η κατακύρωση θα γίνει στον υποψήφιο ο οποίος θα προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή. 3. Οι παραπάνω πίνακες συμπληρώνονται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή τους) από τους οικονομικούς φορείς, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς, προσκομίζοντας στο Φάκελο της Προσφοράς τους φωτοαντίγραφα της προαναφερόμενης

Νομοθεσίας [...] 7. Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή ή δεν δίδεται ενιαία τιμή η προσφορά απορρίπτεται σαν απαράδεκτη. 8. Ο προσφέρων οφείλει να επισυνάψει στον φάκελο οικονομικής προσφοράς αντίγραφο της Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν στο έργο [...]».

24. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κλπ), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε 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 (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Αντιστοίχως, η παράβαση τέτοιων διατάξεων της Διακήρυξης από τους διαγωνιζόμενους, καθιστά απαράδεκτες τις υποβληθείσες προσφορές τους. Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C-19/00 Siac Construction Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54).

25. Επειδή, την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων (σε δημόσιο διαγωνισμό) οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Αποφάσεις της 27.11.2001, Υποθέσεις C-285/99 και C-286/99, Impresa Lombardini SPA και Mantovani, σκέψη 76 • ΔΕΕ Απόφαση της 14.02.2008, Υπόθεση C-450/06, Varec SA κατά État belge,

## **Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

σκέψη 35 • ΔΕΕ Απόφαση της 21.02.2008, Υπόθεση C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 2 • ΔΕΕ Απόφαση της 19.05.2009, Υπόθεση C-538/07 Assitur Srl, σκέψεις 25 και 26 • ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, Υπόθεση C-549/10, Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής, σκέψεις 17 και επομ.).

26. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας που διέπει την διαδικασία της αναθέσεως δημοσίων συμβάσεων (βλ. ΣΤΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.ά. βλ. και Ε.Α. 228/2013, 111/2006, 597/2007 κ. ά.) 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.

27. Επειδή, η αρχή της διαφάνειας, προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και τρόποι διεξαγωγής της διαδικασίας αναθέσεως πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στη Διακήρυξη του Διαγωνισμού ή στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, κατά τρόπον ώστε, αφενός να παρέχεται σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και κανονικά επιμελείς υποψηφίους η δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο και, αφετέρου, να καθίσταται δυνατός ο εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής αποτελεσματικός έλεγχος του εάν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα κριτήρια που διέπουν την εν λόγω σύμβαση (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.06.2002, Υπόθεση C-92/00, Stadt Wien, σκέψη 45· ΔΕΕ, Απόφαση της 12.12.2002, Υπόθεση C-470/99, Universale-Bau, σκέψη 91· ΔΕΕ, Αριθμός απόφασης: 715-716/2018 14 Απόφαση της 29.04.2005, Υπόθεση C-496/1999, CAS Succhi di Frutta SpA, σκέψη 111 κλπ).

28. Επειδή, σύμφωνα με την αρχή της νομιμότητας, που διέπει το σύνολο της διοικητικής δράσης, κάθε Διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν δεν περιέχει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζομένους την υποχρέωση τήρησης των κειμένων διατάξεων κατά τη διαμόρφωση της Προσφοράς τους. Μεταξύ των διατάξεων αυτών

*«προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης. Αντίθετη εκδοχή, σύμφωνα με την οποία - ελλείψει σχετικής ρήτηρας στη Διακήρυξη - οι διαγωνιζόμενοι θα μπορούσαν να διαμορφώνουν την προσφορά τους και κάτω του ελαχίστου κατά νόμον εργατικού κόστους, ο δε έλεγχος του στοιχείου αυτού δεν θα γινόταν κατά την κατάθεση των προσφορών, αλλά μετά τη σύναψη της σχετικής συμβάσεως, δεν παραβιάζει μόνο την αρχή της νομιμότητας της διοικητικής δράσεως, αλλά δημιουργεί και συνθήκες αθέμιτου ανταγωνισμού, προσκρούοντας για τον λόγο αυτό και στις αρχές της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας [...]» (ΕΑ 58/2009, 791, 840/1172/2008).*

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

30. Επειδή, περαιτέρω, εκφράσεις όπως «πρέπει» ή «υποχρεωτικά» ή «επί ποινή αποκλεισμού» καθιστούν σαφές πέραν αμφιβολίας ότι η παράβαση του οικείου όρου που περιλαμβάνει μία από τις ως άνω εκφράσεις ή κάποια αντίστοιχη, οδηγεί άφευκτα κατά δέσμια αρμοδιότητα της αναθέτουσας αρχής σε απόρριψη της σχετικής Προσφοράς.

31. Επειδή, η υποχρέωση συμπερίληψης στην προσφερόμενη τιμή των κρατήσεων υπέρ τρίτων, καθώς και κάθε άλλης επιβάρυνσης, μεταξύ των οποίων, περιλαμβάνεται και το ποσοστό 8% προκαταβολής φόρου εισοδήματος του Ν. 4172/2013 (βλ. ad hoc ΑΕΠΠ 135/2019), ως έχει παγίως κριθεί από την νομολογία: *«αποσκοπεί στη διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση της προμήθειας και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σύμφωνα με τη διακήρυξη σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης»* (ΣΤΕ 563/2008, σκ.4, ΕΑ ΣΤΕ 446/2009, 840/2008, 482/2006, πρβλ. ΣΤΕ 3938/1999, Ε.Α. ΣΤΕ 800, 256/2004, ΔΕφΑθ 126/2019, 265/2016).

32. Επειδή, μια Προσφορά δεν δύναται να τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της, είτε κατόπιν πρωτοβουλίας της αναθέτουσας αρχής είτε του προσφέροντος (βλ., συναφώς, Αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 36, καθώς και της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 31), ή να αντικατασταθεί με νέα (βλ. αποφάσεις της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C-599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C-336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36), οπότε οιαδήποτε ερώτηση προς διευκρίνιση μπορεί μόνο να έχει ως αποτέλεσμα την άρση ασάφειας και όχι την τροποποίηση της εν θέματι Προσφοράς (βλ. σχετικές Αποφάσεις της 11ης Μαΐου 2017, *Archus and Gama*, C-131/2016, της 29ης Μαρτίου 2012, *SAG ELV Slovensko κ.λπ.*, C- 599/10, EU:C:2012:191, σκέψη 40, της 10ης Οκτωβρίου 2013, *Manova*, C- 336/12, EU:C:2013:647, σκέψη 36).

33. Επειδή, αιτιολογία είναι, γενικά, η αναφορά των κανόνων δικαίου που ρυθμίζουν την έκδοση της διοικητικής πράξης και την ερμηνεία της, η διαπίστωση ότι συντρέχουν οι πραγματικές και νομικές καταστάσεις ενόψει των οποίων επιβάλλεται ή επιτρέπεται η έκδοση της πράξης κατ' εφαρμογή των κανόνων αυτών, η διαπίστωση της συνδρομής και η εκτίμηση των σχετικών πραγματικών περιστατικών, καθώς και των σκέψεων του διοικητικού οργάνου που οδήγησαν στην έκδοση ή την άρνηση της έκδοσης της διοικητικής πράξης (βλ. σχετικά <https://www.prevedourou.gr>). Σύμφωνα με το άρθρο 17 παρ. 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, το οποίο συμπυκνώνει στη διατύπωσή του την προϋπάρχουσα, μακρά νομολογιακή παράδοση σχετικά με το ζήτημα, η αιτιολογία πρέπει να είναι σαφής, ειδική και επαρκής και να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου. Η αιτιολογία είναι σαφής, όταν καταγράφονται με διαυγή τρόπο οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου, με τη χρήση των κατάλληλων διατυπώσεων επί τη βάση των κανόνων της νεοελληνικής γλώσσας σε επίπεδο γραμματικής και συντακτικού (λεκτική λειτουργία). Στη διοικητική πράξη πρέπει να γίνεται μνεία συγκεκριμένων στοιχείων που στηρίζουν το συμπέρασμά της (ορισμένος χαρακτήρα της αιτιολογίας, ΣΤΕ 3692/2001, 4223/2000). Δεν πρέπει να περιορίζεται στην επανάληψη στερεότυπων εκφράσεων που προέρχονται από τον νόμο που διέπει την υπόθεση (ΣΤΕ 2584/2001), ούτε να στηρίζεται σε αντιφατικά στοιχεία (ΣΤΕ 941/1989, ΟΛ 3158/1976). Η αιτιολογία είναι ειδική όταν δεν είναι γενική και αόριστη, όταν, δηλαδή, όλα τα στοιχεία της αναφέρονται στη συγκεκριμένη περίπτωση που ρυθμίζεται με την πράξη. Πρόσθετα ποιοτικά χαρακτηριστικά της ειδικότητας σε σχέση με τη σαφήνεια εντοπίζονται, όταν ανακύπτει η ανάγκη να διατυπώσει το διοικητικό όργανο πρόσθετες σκέψεις. Επομένως, στοιχεία της αιτιολογίας αποτελούν το νόμιμο έρεισμα της πράξης, δηλαδή, η αναφορά των απρόσωπων κανόνων δικαίου που προβλέπουν την έκδοσή της, η τυχόν ερμηνεία τους, οι νόμιμες προϋποθέσεις που έχουν διαπιστωθεί, η ουσιαστική εκτίμηση των πραγματικών καταστάσεων, ο τυχόν απαιτούμενος νομικός χαρακτηρισμός τους, καθώς και τα κριτήρια και οι σκέψεις του διοικητικού οργάνου σχετικά με την άσκηση της

διακριτικής ευχέρειας. Μόνο στην περίπτωση διαπίστωσης έλλειψης των ως άνω στοιχείων, η προσβαλλόμενη Απόφαση θα ήταν ανατιολόγητη ή δεν θα είχε νόμιμη αιτιολογία (βλ. Ε. ΣΠΗΛΙΩΤΟΠΟΥΛΟ, «Εγχειρίδιο Διοικητικού Δικαίου», Τόμ. 2, 13η έκδ., ΝΟΜΙΚΗ ΒΙΒΛΙΟΘΗΚΗ, αριθμ. 516-518). Πράξη, δε, που δεν έχει εξετάσει ουσιώδη ισχυρισμό που υποβλήθηκε, είναι ανεπαρκώς αιτιολογημένη (ΣΤΕ 2418/1976,1061/1981).

34. Επειδή, από το ιστορικό (επιμέρους στάδια) της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας, προκύπτουν τα εξής:

Α) Στο συμπροσβαλλόμενο υπ' αριθμ. 2/2019 Πρακτικό (της 02.07.2019) της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού και στο συμπληρωματικό αυτού (της 08.07.2019) Πρακτικό, που αφορούν στην αξιολόγηση του υποφακέλου «Οικονομική Προσφορά» των εταιριών που συμμετείχαν στον εν λόγω Διαγωνισμό, αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «[...] α) οι οικονομικές προσφορές των παρακάτω τριών (3) οικονομικών φορέων απορρίπτονται με την ακόλουθη αιτιολογία:

1. ....Από τον έλεγχο του Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» προέκυψε ότι δεν περιλαμβάνεται αντίγραφο της Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Συνεπώς, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.4. και τα οριζόμενα στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV της Διακήρυξης, απορρίπτεται η προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα

2. .... [...]

3. ....Από τον έλεγχο του Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» προέκυψε ότι δεν περιλαμβάνεται αντίγραφο της Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Συνεπώς, σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.4. και τα οριζόμενα στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV της Διακήρυξης, απορρίπτεται η προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα.

β) Οι άλλοι δύο (2) οικονομικοί φορείς κατατάσσονται σε πίνακα μειοδοσίας, ανά τμήμα, σύμφωνα με τις οικονομικές τους προσφορές, ως ακολούθως



**Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

ΤΜΗΜΑ Α΄ : ..... :

A/A	ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ - ΔΙΑΚΡΙΤΙΚΟΣ ΤΙΤΛΟΣ	A/A ΕΣΗΔΗΣ	ΜΗΝΙΑΙΟ ΤΙΜΗΜΑ	ΧΡΟΝΙΚΗ ΔΙΑΡΚΕΙΑ (ΜΗΝΕΣ)	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.
1	.....	.....	7.461,20 €	24	179.068,40 €
2	.....	.....	8.218,02 €	24	197.232,60 €

ΤΜΗΜΑ Β΄ : .....:

A/A	ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ - ΔΙΑΚΡΙΤΙΚΟΣ ΤΙΤΛΟΣ	A/A ΕΣΗΔΗΣ	ΜΗΝΙΑΙΟ ΤΙΜΗΜΑ	ΧΡΟΝΙΚΗ ΔΙΑΡΚΕΙΑ (ΜΗΝΕΣ)	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.
1	.....	.....	7.461,20 €	24	179.068,40 €
2	.....	.....	8.218,02 €	24	197.232,60 €

ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΑΞΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ (ΤΜΗΜΑΤΑ Α΄+ Β΄) :

A/A	ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ ΦΟΡΕΑ - ΔΙΑΚΡΙΤΙΚΟΣ ΤΙΤΛΟΣ	A/A ΕΣΗΔΗΣ	ΜΗΝΙΑΙΟ ΤΙΜΗΜΑ	ΧΡΟΝΙΚΗ ΔΙΑΡΚΕΙΑ (ΜΗΝΕΣ)	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.
1	.....	.....	14.922,37 €	24	358.136,80 €
2	.....	.....	16.436,05 €	24	394.465,20 €

γ) η Επιτροπή προτείνει την κατακύρωση της ..... στη μειοδότηρια εταιρεία «..... [...]».

Β) Στη συνέχεια και αφού προηγήθηκε διαδικασία παροχής δευκρινίσεων επί των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών, μεταξύ άλλων και εκ μέρους της πρώτης προσφεύγουσας («.....»), ο Υπουργός ....., λαμβάνοντας υπόψη το

σύνολο των Πρακτικών της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού (υπ' αριθμ. 1/21.06.2019, υπ' αριθμ. 2/02.07.2019 Πρακτικά, καθώς και το, από 08.07.2019, συμπληρωματικό Πρακτικό), καθώς και

«[...] 14. Τις υπ' αριθμ. 265/2016 και 25/2019 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών. 15. Το υπ' αριθμ. οικ. 61591/5555/1-8-2019 έγγραφο του Γενικού Δ/ντή Οικονομικών Υπηρεσιών που αφορά διευκρινίσεις επί των οικονομικών προσφορών των εταιρειών ως προς τον συνυπολογισμό της παρακράτησης φόρου (επί της καθαρής αξίας) 8% (οκτώ τοις εκατό) σύμφωνα με το άρθρο 64 του ν. 4172/2013. 16. Τις από 5-8-2019 απαντήσεις μέσω ΕΣΗΔΗΣ των συμμετεχουσών εταιρειών επί του υπ' αριθμ. οικ. .... εγγράφου του Γενικού Δ/ντή Οικονομικών Υπηρεσιών. 17. [...] 18. [...] 19. Το υπ' αριθμ. οικ. .... έγγραφο Γενικού Δ/ντή Οικονομικών Υπηρεσιών με το οποίο ζητούνται διευκρινίσεις επί των επί μέρους κονδυλίων των οικονομικών προσφορών, στα οποία έχει συμπεριληφθεί η παρακράτηση προκαταβολής φόρου εισοδήματος του 8%, καθώς και της κατανομής του συγκεκριμένου κονδυλίου στις επιμέρους δαπάνες. 20. Τις από 7-8-2019 απαντήσεις μέσω ΕΣΗΔΗΣ των συμμετεχουσών εταιρειών επί του υπ' αριθμ. οικ. .... εγγράφου του Γενικού Δ/ντή Οικονομικών Υπηρεσιών, εκτός από την εταιρεία .....η οποία απάντησε με ηλεκτρονικό μήνυμα. 21. Το γεγονός ότι από τη Γενική Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών δεν κρίθηκαν ικανοποιητικές οι από 5-8-2019 και 7-8-2019 απαντήσεις της μειοδότης εταιρείας αναφορικά με τον υπολογισμό της παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8% στο ποσό της οικονομικής προσφοράς. 21. Την υποχρέωση συμμόρφωσης του Δημοσίου με δικαστικές αποφάσεις», αποφάσισε τα εξής:

α) την αποδοχή της ομόφωνης εισήγησης της Επιτροπής Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού και συνεπώς, την έγκριση της απόρριψης των εταιριών: «.....», «.....» και «.....» για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται στα ανωτέρω Πρακτικά, β) την απόρριψη της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας «.....», καθόσον δεν συμπεριέλαβε στην Προσφορά της την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%, ως όφειλε, σύμφωνα με το σκεπτικό των υπ' αριθμ. 265/2016 και 25/2019 Αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, στις οποίες οφείλει να συμμορφώνεται η Διοίκηση και γ) την ανάδειξη της εταιρίας με

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

την επωνυμία «.....», ως προσωρινού μειοδότη και για τα δύο Τμήματα (Α΄+Β΄) του Διαγωνισμού, αντί του συνολικού προσφερόμενου τιμήματος των τριακοσίων ενενήντα τεσσάρων χιλιάδων, τετρακοσίων εξήντα πέντε ευρώ και είκοσι λεπτών # 394.465,20€ #, πλέον Φ.Π.Α. 24% ήτοι : τετρακοσίων ογδόντα εννέα χιλιάδων, εκατόν τριάντα έξι ευρώ και ογδόντα πέντε λεπτών #489.136,85€# [...]

35. Επειδή, στην πρώτη ασκηθείσα Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» ισχυρίζεται σε σχέση με την Προσφυγή της εταιρίας «.....» - μεταξύ άλλων - ότι: «[...] η προσφεύγουσα εταιρία βάλλει όλως αβάσιμα και μη νόμιμα κατά της με αριθ. πρωτ. ....Απόφασης Υπουργού ..... (ΑΔΑ: .....), δια της οποίας αποφασίσθηκε η ανάδειξή μας ως προσωρινής αναδόχου των υπηρεσιών που προκηρύχθηκαν εκ του παρόντος διαγωνισμού, προβάλλοντας αβάσιμους και άτοπους ισχυρισμούς επί σκοπώ διάσωσης της όλως πλημμελούς οικονομικής της προσφοράς, η οποία και δεν επιτρέπεται όπως τροποποιηθεί μετά την κατάθεσή της. Η παρακράτηση φόρου 8% συγκαταλέγεται στις λοιπές επιβαρύνσεις που απορρέουν από την εσωτερική νομοθεσία και επιβάλλεται, όπως συνυπολογίζεται εντός των οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων που συμμετέχουν σε δημόσιους διαγωνισμούς, προς αποφυγή οιασδήποτε ασάφειας, δυνάμενης όπως επιφέρει τον αποκλεισμό των συμμετεχόντων. Εν προκειμένω, ως έχουμε τεκμηριώσει δια της παρούσας παρέμβασης, η προσφεύγουσα δεν έχει συνυπολογίσει στην οικονομική της προσφορά την ως άνω παρακράτηση, με αποτέλεσμα τον αποκλεισμό της από την παρούσα διαδικασία, ως ορθώς και νόμιμα απεφάνθη η αναθέτουσα αρχή του ..... Ως εκ τούτου, η υπό εξέταση ενώπιον της Αρχής σας προδικαστική προσφυγή της εταιρίας «.....» τυγχάνει εν όλω απορριπτέα ως αβάσιμη, αναληθής και άνευ ουσιαστικής τεκμηρίωσης».

36. Επειδή, περαιτέρω, στην δεύτερη ασκηθείσα Παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» ισχυρίζεται σε σχέση με την Προσφυγή της εταιρίας «.....» - μεταξύ άλλων - ότι: «Η υποχρέωση της επισύναψης του

αντιγράφου της Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας στον φάκελο της οικονομικής προσφοράς των διαγωνιζομένων, επισημαίνεται στο Παράρτημα IV της παρούσας διακήρυξης, στο οποίο παραπέμπει ο προαναφερόμενος όρος, και ως εκ τούτου παράγεται ευθέως υποχρέωση συμμόρφωσης εκάστου διαγωνιζόμενου προς το λεκτικό αυτού, όπου στο σημείο Γ' τιτλοφορούμενο «ΟΔΗΓΙΕΣ (Ειδικές απαιτήσεις οικονομικής προσφοράς» (σελ. 65 διακήρυξης), ορίζεται ρητά ότι: «(...) 3. Οι παραπάνω πίνακες συμπληρώνονται (χωρίς να τροποποιηθεί η μορφή τους) από τους οικονομικούς φορείς, σύμφωνα με την κείμενη εργατική, ασφαλιστική και σχετική Νομοθεσία επί ποινή απαραδέκτου της προσφοράς, προσκομίζοντας στο Φάκελο της Προσφοράς τους φωτοαντίγραφα της προαναφερόμενης Νομοθεσίας. (...) 8. Ο προσφέρων οφείλει να επισυνάψει στον φάκελο οικονομικής προσφοράς αντίγραφο της Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι που θα απασχοληθούν στο έργο.». Περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 2.4.6 της διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή είναι υποχρεωμένη, κατά δέσμια αρμοδιότητα, να απορρίψει από τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας προσφορά: «α) η οποία δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα, με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται πιο πάνω 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, (...) θ) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης [...] Σημειωτέον δε, ότι ο όρος “προσφορά” σημαίνει το σύνολο των δικαιολογητικών που υποβάλλουν οι ενδιαφερόμενοι για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, δηλαδή τα τυπικά δικαιολογητικά μαζί με την οικονομική προσφορά και κατά περίπτωση την τεχνική προσφορά. Η προσφορά υποβάλλεται γραπτά, απευθείας ή

ταχυδρομικά στην αναθέτουσα αρχή και αποτελεί την πρόταση του οικονομικού φορέα για σύναψη δημόσιας σύμβασης. Πρέπει δε να συμμορφώνεται με τους όρους της διακήρυξης και τα συναφή έγγραφα (συμβατικά τεύχη), όπου η περιγραφή της υπό σύναψη σύμβασης είναι λεπτομερειακή, ώστε η οιαδήποτε παρέκκλιση ή επιφύλαξη του προσφεύγοντος τον θέτει εκτός διαγωνισμού, καθόσον θεωρείται ως μη επιτρεπόμενη εναλλακτική προσφορά, η οποία αλλοιώνει τους όρους του διαγωνισμού και «καθιστά την προσφορά με παρεκκλίσεις μη συγκρίσιμη με τις υπόλοιπες» [...] Ως εκ τούτου, όφειλε η προσφεύγουσα, όπως συμπεριλάβει εντός του φακέλου της οικονομικής προσφοράς, που ορθώς προσκόμισε σε έντυπη μορφή ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, και αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας, το οποίο αποτελεί ουσιώδες αρχείο της οικονομικής προσφοράς, η έλλειψη του οποίου επισύρει τον αποκλεισμό του διαγωνιζόμενου (βλ. όρο 2.4.4 και Παράρτημα IV διακήρυξης σε συνδυασμό με παρ. 1 περ. γ' άρθρου 68 Ν. 3863/2010) [...].».

37. Επειδή, επί του εξεταζόμενου ζητήματος (υπολογισμός της παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8% στην οικονομική προσφορά), ζητήθηκαν διευκρινίσεις από τους οικονομικούς φορείς που συμμετείχαν στον υπόψη Διαγωνισμό. Πιο συγκεκριμένα:

α) Στο με αρ. πρωτ. οικ. 61591/5555/01.08.2019 έγγραφο του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του ΥΠΥΜΕ με θέμα: «Παροχή διευκρινίσεων επί της προσφοράς σας που αφορά την υπ' αριθμόν .....διακήρυξη της Υπηρεσίας μας για την επιλογή Αναδόχου ....., για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών», αναφέρεται ότι: «Μετά την εξέταση και έλεγχο του φακέλου των οικονομικών προσφορών που υποβάλατε ηλεκτρονικώς για το διαγωνισμό του θέματος, παρακαλούμε όπως παράσχετε διευκρίνιση ως προς το εάν στην οικονομική σας προσφορά έχετε συνυπολογίσει την παρακράτηση φόρου (επί της καθαρής αξίας) 8 % (οκτώ τοις εκατό), σύμφωνα με το άρθρο 64 του ν. 4172/2013, καθότι στην υποβληθείσα οικονομική προσφορά δεν γίνεται καμιά αναφορά επ' αυτού. Προκειμένου να

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

ολοκληρωθεί άμεσα η διαδικασία αξιολόγησης του φακέλου που έχετε υποβάλει, παρακαλούμε να απαντήσετε στο ως άνω ζήτημα το συντομότερο δυνατό και σε ουδεμία περίπτωση αργότερα από τη Δευτέρα 5 Αυγούστου 2019. Για πληρέστερη επί του θέματος ενημέρωσής σας, επισυνάπτουμε τις υπ' αριθμ. 265/2016 και 25/2019 αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών».

β). Περαιτέρω, στο με αρ. πρωτ. οικ. 62327/5608/06.08.2019 έγγραφο του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του ΥΠΥΜΕ, με θέμα: «Παροχή διευκρινίσεων επί της προσφοράς σας που αφορά την υπ' αριθμόν .....διακήρυξη της Υπηρεσίας μας για την επιλογή Αναδόχου ....., για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών», αναφέρεται ότι: «Σε συνέχεια του ως άνω σχετικού μας εγγράφου, και των απαντητικών σας επιστολών, παρακαλούμε: Α. να μας διευκρινίσετε σε ποια επιμέρους κονδύλια της οικονομικής προσφοράς έχει συμπεριληφθεί η παρακράτηση προκαταβολής φόρου εισοδήματος του οκτώ (8) τοις εκατό και Β. να αναφέρετε την κατανομή του συγκεκριμένου κονδυλίου στις επιμέρους δαπάνες. Προκειμένου να ολοκληρωθεί άμεσα η διαδικασία αξιολόγησης του φακέλου που έχετε υποβάλει, παρακαλούμε να απαντήσετε στα ως άνω ζητήματα το συντομότερο δυνατό και σε ουδεμία περίπτωση αργότερα από την Τετάρτη 7 Αυγούστου 2019».

38. Επειδή, η οικεία αναθέτουσα αρχή (.....), στο με αρ. πρωτ. 66154/6047/03.09.2019 έγγραφο Απόψεων που απέστειλε - σε σχέση με τις υπό κρίση Προδικαστικές Προσφυγές - προς την Αρχή, αναφέρει σχετικά τα κάτωθι: «[...] Α. Αναφορικά με τους προβαλλόμενους λόγους του πρώτου εκ των προσφευγόντων οικονομικών φορέων (..... ..), σας γνωρίζουμε ότι:

- Στις γενικές πληροφορίες της διακήρυξης όσο και στο κεφάλαιο 5 αυτής, και ειδικότερα στην παράγραφο 1 (εδ.2) , ορίζονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις που βαρύνουν τον Ανάδοχο, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή της υπηρεσίας στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ειδικότερα ο ανάδοχος βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις:

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

• α) Κράτηση 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης Υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επιβάλλεται (άρθρο 4 ν.4013/2011 όπως ισχύει)

• β) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (άρθρο 350 παρ. 3 του ν. 4412/2016).

• γ) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης [..].

• Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20% επί του καθαρού ποσού.

• Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού. Επίσης στην παράγραφο 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ορίζεται ότι 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.

Σύμφωνα με τα παραπάνω στη διακήρυξη του διαγωνισμού ορίζεται ότι στο τίμημα συμπεριλαμβάνονται όλες οι κρατήσεις και κάθε άλλη επιβάρυνση, και αποτελούν όρους της διακήρυξης, τον οποίο οι υποψήφιοι Ανάδοχοι έχουν αποδεχθεί, δυνάμει του Ενιαίου Ευρωπαϊκού Εγγράφου Σύμβασης, το οποίο υπέχει ισχύ υπεύθυνης δήλωσης. Επιπλέον, άσχετα από τη φύση της καταβολής χρημάτων, η παρακράτηση αποτελεί φορολογική υποχρέωση που προβλέπεται από τον Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος και λειτουργεί ως προκαταβολή φόρου εισοδήματος, με αποτέλεσμα ο μη υπολογισμός αυτού να μεταβάλει τα οικονομικά μεγέθη, όπως το εργολαβικό κόστος και τα λοιπά

οικονομικά μεγέθη και το προσφερθέν τίμημα να είναι ανεπαρκές για την κάλυψη των κατωτέρων ημερομισθίων και των ασφαλιστικών και εργοδοτικών εισφορών των εργαζομένων. Στην υπό κρίση προσφυγή, στο προσφερθέν τίμημα δεν είχε συνυπολογιστεί η παρακράτηση φόρου του 8%, και αυτό αποδεικνύεται στην περίπτωση που αφαιρεθεί το ως άνω ποσοστό, το τίμημα καθίσταται εξαιρετικά χαμηλό με αποτέλεσμα να τίθεται σε αμφιβολία η ομαλή εξέλιξη της συμβατικής σχέσης, η οποία ενδεχομένως να είναι και ζημιογόνα.

Β. Αναφορικά με τους προβαλλόμενους λόγους του δεύτερου εκ των προσφευγόντων οικονομικών φορέων (.....), σας γνωρίζουμε ότι:

Στη σελίδα 37 της διακήρυξης και ειδικότερα στην παράγραφο 2.4.4 «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», στο τελευταίο εδάφιο αυτής ορίζεται ότι :

Οι συμμετέχουσες εταιρείες παροχής υπηρεσιών φύλαξης (εργολάβοι), επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής, τα οποία αποτυπώνονται στο Παράρτημα ΙΙΙ:

- 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.

Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους.

Πρέπει επίσης να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων.

Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην οικονομική προσφορά: αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.



*Στον αναλυτικό πίνακα οικονομικής προσφοράς του παρατήματος IV (βλ. παρακάτω), στο σημείο 3 αυτού και στο σημείο πριν τεθούν οι υπογραφές, ορίζεται ότι πρέπει να επισυναφθεί αντίγραφο της ΣΣΕ στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Στην υποβληθείσα οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα δεν είχε επισυναφθεί η ΣΣΕ ως όφειλε, οικονομική προσφορά, η οποία υπεβλήθη μόνο ηλεκτρονικώς [...].*

39. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της εν λόγω υπόθεσης, και ιδίως της με αριθμό ..... Προσφοράς της πρώτης προσφεύγουσας, λεκτέα είναι τα εξής:

α) Καταρχάς, στο υπ' αριθμ. 2/02.07.2019 Πρακτικό, που αφορά στην αξιολόγηση του υποφακέλου «Οικονομική Προσφορά» των συμμετεχόντων, η Επιτροπή Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού, εισηγήθηκε την ανάδειξη της εταιρίας «.....» ως προσωρινού αναδόχου της εν λόγω σύμβασης. Στη συνέχεια, με το υπ' αριθμ. οικ. 61591/5555/01.08.2019 έγγραφο του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του ΥΠΟΜΕ, ζητήθηκαν διευκρινίσεις επί των οικονομικών προσφορών των συμμετεχόντων ως προς τον συνυπολογισμό της παρακράτησης φόρου (επί της καθαρής αξίας) 8% (οκτώ τοις εκατό), σύμφωνα με το άρθρο 64 του Ν. 4172/2013 (ΦΕΚ Α 167). Η πρώτη προσφεύγουσα (προσωρινός μειοδότης) απάντησε μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Ειδικότερα, στο με αρ. πρωτ. 852/5.8.2019 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων, η (πρώτη) προσφεύγουσα ισχυρίζεται τα εξής: «[...] Στην εν λόγω οικονομική μας προσφορά έχει υπολογιστεί το σύνολο των κρατήσεων και των παρακρατήσεων που πρέπει να λάβουν χώρα, καθώς και η παρακράτηση φόρου, εισοδήματος ύψους 8% που απορρέει από την παρ. 2 του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013, στην οποία ορίζεται ότι: «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.» Αυτό σημαίνει ότι οι προσφερόμενες τιμές και αξίες της οικονομικής μας προσφοράς δεν πρόκειται να μεταβληθούν ή να επηρεαστούν από οποιαδήποτε φορολογική υποχρέωση μας, η οποία έχει υπολογιστεί από εμάς και στην οποία θα ανταποκριθούμε στο ακέραιο [...]».

β) Στη συνέχεια, με το υπ' αριθμ. οικ. 62327/5608/06.08.2019 έγγραφο του Γενικού Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του ΥΠΟΜΕ, ζητήθηκαν περαιτέρω διευκρινίσεις και πιο συγκεκριμένα, διευκρινίσεις επί των επί μέρους κονδυλίων των οικονομικών προσφορών, στα οποία έχει συμπεριληφθεί η παρακράτηση προκαταβολής φόρου εισοδήματος του 8%, καθώς και επί της κατανομής του συγκεκριμένου κονδυλίου στις επιμέρους δαπάνες. Με το με αρ. πρωτ. 873/07.08.2019 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων, που αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, η πρώτη προσφεύγουσα (προσωρινός μειοδότης), προς περαιτέρω διευκρίνιση της οικονομικής της προσφοράς, ισχυρίζεται τα κάτωθι: «[...] Η παρακράτηση φόρου εισοδήματος του 8% έχει υπολογιστεί στο συνολικό ποσό της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας μας, όπως απαιτεί η παρ. 2 του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013, στην οποία ορίζεται ότι ο φόρος «υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών», ήτοι, εν προκειμένω, στο ποσό των 385.136,80 ευρώ. Η εν λόγω προσωρινή παρακράτηση φόρου που θα αποδοθεί από το Υπουργείο .....στην Φορολογική αρχή για λογαριασμό μας, θα καλυφθεί με ίδιους πόρους της εταιρείας, η οποία είναι σε θέση να καλύψει το σύνολο των φορολογικών της υποχρεώσεων. Η εταιρεία αξιοποιεί τα διαθέσιμα κεφάλαιά της για την κάλυψη αναγκών που οφείλονται σε ταμειακές ετεροχρονισμένες εισπράξεις ή συμψηφισμούς με την φορολογική αρχή κατά την υποβολή των φορολογικών της δηλώσεων. Η χρηματοοικονομική επάρκεια της εταιρείας μας προκύπτει και από τους προσκομιζόμενους στο φάκελο του διαγωνισμού ισολογισμούς, που σας επισυνάπτουμε και εκ νέου, καθώς και από τα αποδεικτικά ασφαλιστικής και φορολογικής μας ενημερότητας και από πλείστες βεβαιώσεις πιστοληπτικής ικανότητας που θέτουμε στη διάθεσή σας εφόσον ζητηθούν. Συνοψίζοντας, όπως έχουμε ήδη τονίσει, το ύψος της οικονομικής μας προσφοράς θα παραμείνει αμετάβλητο, καθώς οι φορολογικές

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

*μας υποχρεώσεις έχουν ληφθεί υπόψη από εμάς και δεν θα επιβαρύνουν στο ελάχιστο οποιοδήποτε κονδύλιο της προσφοράς μας».*

Ως συνημμένα των ανωτέρω διευκρινίσεων υποβλήθηκαν: α) Η, από 19.07.2016 και η, από 10.07.2019, Ανακοίνωση καταχώρισης της ως άνω εταιρίας στο ΓΕΜΗ, β) ο ισολογισμός και οι χρηματοοικονομικές καταστάσεις της εταιρίας, γ) η δημοσίευση του ισολογισμού της 31<sup>ης</sup> Δεκεμβρίου έτους 2016, 2017 και 2018 της εταιρίας σε εφημερίδα (επικυρωμένα αντίγραφα από δικηγόρο), δ) η αίτηση καταχώρισης της Απόφασης της Γενικής Συνέλευσης της εν λόγω εταιρίας προς το ΓΕΜΗ για την έγκριση των οικονομικών καταστάσεων χωρίς εκλογή ελεγκτή, καθώς και η αίτηση καταχώρισης προς το ΓΕΜΗ του Ισολογισμού κατά Ε.Λ.Π - Ελληνικά Λογιστικά Πρότυπα - ή Δ.Λ.Π (αφορά χρήσεις που λήγουν 07/07/2016 και μετά).

Σημειώνεται στο σημείο αυτό, ότι η παρεμβαίνουσα με το, από 29.08.2019, έγγραφό της - που αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ - ζήτησε από την οικεία αναθέτουσα αρχή να της αποστείλει τα με αριθ. πρωτ. 852/5.8.2019 και 873/7.8.2019 απαντητικά έγγραφα της εταιρίας «.....», με τα οποία παρείχε διευκρινίσεις επί της οικονομικής της προσφοράς.

γ) Μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας παροχής διευκρινίσεων και επειδή, η Γενική Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών του ΥΠΟΜΕ, έκρινε πως οι, από 05.08.2019 και 07.08.2019, διευκρινίσεις της μειοδότης εταιρίας, που αφορούν στον υπολογισμό της παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8% στο ποσό της οικονομικής της προσφοράς, δεν είναι ικανοποιητικές, συντάχθηκε στις 08.07.2019 συμπληρωματικό Πρακτικό, με το οποίο η Επιτροπή Διενέργειας του υπόψη Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της Προσφοράς της προσφεύγουσας (προσωρινός μειοδότης), εισήγηση που έγινε εν τέλει αποδεκτή με την προσβαλλόμενη Απόφαση του Υπουργού .....

Β) Από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας (ηλεκτρονικό αρχείο: «03 ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ»), προκύπτει ότι η εν λόγω εταιρία κατέθεσε «Αναλυτικό Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς ως προς το Τμήμα Α του υπόψη Διαγωνισμού, βάσει του σχετικού Υποδείγματος του Παραρτήματος IV, ως εξής:

**Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

«ΠΙΝΑΚΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΓΙΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΜΗΜΑ  
Α' - .....

[...] Το παρόν αποτελεί χωριστό κεφάλαιο της ως άνω προσφοράς και συντάσσεται σύμφωνα με τις απαιτήσεις του άρθρου 68 του Ν.3863/2010 (ΦΕΚ Α'115/α'/15.07.2010), όπως αυτό έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 22 του Ν.4144/2013 (ΦΕΚ 88/α/18-04-2013), σύμφωνα και με την ισχύουσα συλλογική σύμβαση εργασίας μετά την εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 6 Ν. 4046/12 και της Πράξης ΥΣ 6 της 28-2-12 του Υπουργικού Συμβουλίου (ΦΕΚ Α38/2012).

[...]

ΕΠΙΜΕΡΙΣΜΟΣ ΣΥΝΟΛΙΚΗΣ ΔΑΠΑΝΗΣ		
	ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΣ	ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ
1.1 Ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων	140.441,36 €	Εκατόν σαράντα χιλιάδες τετρακόσια σαράντα ένα ευρώ και τριάντα έξι λεπτά.
1.2 Ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά:	34.843,50 €	Τριάντα τέσσερις χιλιάδες οκτακόσια σαράντα τρία ευρώ και πενήντα λεπτά
1.3 Αναλώσιμα (ποσοστό 0,20%)	350,57 €	Τριακόσια πενήντα ευρώ και πενήντα επτά λεπτά.
1.5 Διοικητικό Κόστος (ποσοστό 0,80%)	1.402,28 €	Χίλια τετρακόσια δύο ευρώ και είκοσι οκτώ λεπτά.
1.6 Εργολαβικό Κέρδος(ποσοστό 1,00%)	1.752,85 €	Χίλια επτακόσια πενήντα δύο ευρώ και ογδόντα πέντε λεπτά.

**Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

1.7 Νόμιμες Κρατήσεις Υπέρ Δημοσίου και Τρίτων (ποσοστό 0,15540%)	277,84 €	Διακόσια εβδομήντα επτά ευρώ και ογδόντα τέσσερα λεπτά
ΣΥΝΟΛΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΗ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ ΦΠΑ	179.068,40 €	Εκατόν εβδομήντα εννέα χιλιάδες εξήντα οκτώ ευρώ και σαράντα
ΣΥΝΟΛΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ ΦΠΑ	222.044,82 €	Διακόσιες είκοσι δύο χιλιάδες σαράντα τέσσερα ευρώ και ογδόντα

Συναφώς, η προσφεύγουσα κατέθεσε «Αναλυτικό Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς ως προς το Τμήμα Β του υπόψη Διαγωνισμού, βάσει του σχετικού Υποδείγματος του Παραρτήματος IV, ως εξής:

*«ΠΙΝΑΚΑΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ ΓΙΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ....., ΓΙΑ ΔΩΔΕΚΑ (12) ΜΗΝΕΣ, 2ο ΕΤΟΣ [...] Το παρόν αποτελεί χωριστό κεφάλαιο της ως άνω προσφοράς και συντάσσεται σύμφωνα με τις απαιτήσεις του άρθρου 68 του Ν. 3863/2010 (ΦΕΚ Α'115/α'/15.07.2010), όπως αυτό έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 22 του Ν. 4144/2013 (ΦΕΚ 88/α/18-04-2013), σύμφωνα και με την ισχύουσα συλλογική σύμβαση εργασίας μετά την εφαρμογή των διατάξεων της παρ. 6 Ν. 4046/12 και της Πράξης ΥΣ 6 της 28-2-12 του Υπουργικού Συμβουλίου (ΦΕΚ Α38/2012)*

*[...]*

1.7 Νόμιμες Κρατήσεις Υπέρ Δημοσίου και Τρίτων (ποσοστό 0,15540%)	277,84 €	Διακόσια εβδομήντα επτά ευρώ και ογδόντα τέσσερα λεπτά
ΣΥΝΟΛΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΜΗ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ	179.068,40 €	Εκατόν εβδομήντα εννέα χιλιάδες εξήντα οκτώ ευρώ και σαράντα

**Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

ΦΠΑ		
ΣΥΝΟΛΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ ΦΠΑ	222.044,82 €	Διακόσιες είκοσι δύο χιλιάδες σαράντα τέσσερα ευρώ και ογδόντα

Γ) Όπως προκύπτει από τους ανωτέρω δύο (2) Πίνακες, στο χωρίο: «Νόμιμες Κρατήσεις Υπέρ Δημοσίου και Τρίτων» δεν γίνεται ειδική μνεία ή αναφορά στην παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% και συνεπώς, δεν καθίσταται σαφές, εάν στις κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και τρίτων έχει συμπεριληφθεί και η επίμαχη παρακράτηση για τις προς ανάθεση υπηρεσίες. Για τον λόγο, άλλωστε, αυτόν, προέκυψε η ανάγκη παροχής σχετικών διευκρινίσεων (βλ. σκέψη 37 της παρούσας). Στο σημείο αυτό, θα πρέπει να σημειωθεί, ότι και οι διευκρινίσεις που παρείχε η προσφεύγουσα (στις 05.08.2019 και στις 07.08.2019, αντίστοιχα) προς την οικεία αναθέτουσα αρχή, ήταν ασαφείς ή και αντιφατικές. Πιο συγκεκριμένα, στα υποβληθέντα στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ έγγραφα παροχής διευκρινίσεων, η συμμετέχουσα εταιρία «.....» υποστηρίζει μεν ότι στην οικονομική της προσφορά «...έχει υπολογιστεί το σύνολο των κρατήσεων και των παρακρατήσεων που πρέπει να λάβουν χώρα, καθώς και η παρακράτηση φόρου, εισοδήματος ύψους 8%, που απορρέει από την παρ. 2 του άρθρου 64 του Ν. 4172/2013 [...]», όμως, συγχρόνως επισημαίνει ότι το ύψος της οικονομικής της προσφοράς θα παραμείνει αμετάβλητο, καθώς οι φορολογικές της υποχρεώσεις έχουν ληφθεί υπόψη και δεν θα επιβαρύνουν στο ελάχιστο οποιοδήποτε κονδύλιο της Προσφοράς της. Περαιτέρω, στην ασκηθείσα Προδικαστική Προσφυγή της, η ως άνω εταιρία διατυπώνει (με σαφήνεια πλέον) την άποψη ότι η παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% «δεν αποτελεί νόμιμη κράτηση υπέρ δημοσίου ή τρίτων, καθώς υπολογίζεται διακριτά και εκ των υστέρων στο καθαρό ποσό της αξίας των υπηρεσιών, μετά την αφαίρεση των κρατήσεων υπέρ τρίτων και Δημοσίου». Συνεπώς, κατά την προσφεύγουσα, η εν λόγω παρακράτηση «δεν αποτελεί νόμιμη εισφορά υπέρ τρίτων, αλλά φορολογική υποχρέωση του αναδόχου». Μάλιστα, όπως χαρακτηριστικά επισημαίνει (βλ. σελ. 11 της Προσφυγής): «Προσθήκη του ποσού αυτού στην

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

*οικονομική προσφορά, θα αποτελούσε για την αναθέτουσα αρχή μια δυσανάλογη επιβάρυνση του συνολικού κόστους για τις υπηρεσίες [...]».*

Δ) Εν όψει των ανωτέρω, ιδιαίτερη μνεία, θα πρέπει να γίνει στην εθνική νομολογία, στην οποία σαφώς και ειδικώς παραπέμπει και η προσβαλλόμενη Απόφαση (υπ' αριθμ. 265/2016 και 25/2019 Αποφάσεις του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών).

α) Στην πρώτη ως άνω Απόφαση, η αιτούσα, η οποία είχε καταταγεί τρίτη στο Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφορών, άσκησε αίτηση ακύρωσης κατά της Απόφασης του Γενικού Γραμματέα Δημοσίων Έργων, με την οποία απερρίφθη η υποβληθείσα ένστασή της κατά της κατακυρωτικής Απόφασης. Με την υπ' αριθμ. 265/2016 Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, κρίθηκε ότι η αιτιολογία της προσβαλλόμενης πράξης, η οποία στηρίζεται στην παραδοχή ότι η παρακράτηση φόρου 8% δεν συνιστά νόμιμη κράτηση υπέρ του Δημοσίου και τρίτων, καθώς αποτελεί προκαταβολή φόρου, που εμπίπτει στις φορολογικές υποχρεώσεις του αναδόχου και έχει προσωρινό χαρακτήρα και δεν βεβαιώνει, ως όφειλε, κατά τρόπο ειδικό και τεκμηριωμένο, ότι πέραν της κάλυψης του κονδυλίου του ελαχίστου εργατικού κόστους, οι προσφερθείσες από τις υποψήφιες εταιρείες τιμές περιλαμβάνουν και την επίμαχη κράτηση, είναι πλημμελής και μη νόμιμη, αφού τυχόν ασάφεια όρου της οικονομικής προσφοράς διαγωνιζόμενου ως προς την προσφερόμενη τιμή, έχει ως συνέπεια την απόρριψή της.

β) Στην ως άνω δεύτερη (με αριθμό 25/2019) Απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, κρίθηκε ότι: *«[...] Εξάλλου, για τη θέσπιση της ως άνω υποχρέωσης δεν ήταν αναγκαίο να περιληφθεί στο Παράρτημα V «ΠΙΝΑΚΕΣ ΑΝΑΛΥΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» ειδικό πεδίο προς συμπλήρωση με το ως άνω ποσοστό 8%, καθόσον αρκούσε προς τούτο, το ενιαίο για όλες τις κρατήσεις-επιβαρύνσεις, ανεξαρτήτως είδους ή ποσοστού κάθε μιας από αυτές [...]».*

γ) Συναφώς, η υπ' αριθμ. 563/2008 Απόφαση του ΣτΕ (Τμήμα Β), η οποία εκδόθηκε, όταν ήταν σε ισχύ για την εν λόγω παρακράτηση ο Ν. 2187/1994 (άρθρο 5 παρ. 7), διέλαβε ότι: *«[...] Επειδή, κατά την κρίση του Δικαστηρίου,*

*από τη μη συμπερίληψη του παραπάνω ποσοστού 4%, ως προκαταβολή φόρου εισοδήματος, στην προσφερόμενη τιμή της εταιρείας [...] δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή των υπό προμήθεια ειδών [...]*».

δ) Επίσης, στην υπ' αριθμ. 446/2009 Απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ. (Διαγωνισμός Νοσοκομείου για την ανάθεση της φυλάξεως των χώρων του), κρίθηκε ότι η οικονομική προσφορά της αιτούσας ήταν ελλιπής, αφού κάλυπτε μεν το προβλεπόμενο από την οικεία κλαδική Σ.Σ.Ε. ελάχιστο κόστος μισθοδοσίας του προσωπικού, δεν περιελάμβανε, όμως, τις κατά τη διακήρυξη και τον νόμο απαιτούμενες κρατήσεις επί των τιμολογούμενων και καταβαλλόμενων στον ανάδοχο αμοιβών του, με αποτέλεσμα να υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Τα αυτά έχουν κριθεί και με τις υπ' αριθμ. 791/2008 και 1069/2009 Αποφάσεις της Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ. Από το σύνολο των ανωτέρω αναφερομένων, προκύπτει ότι ορθώς απορρίφθηκε, εν προκειμένω, η οικονομική προσφορά της πρώτης προσφεύγουσας, αφού αποδεδειγμένα (όπως συνομολογεί και η ίδια στην Προσφυγή της), δεν περιέλαβε σε αυτήν την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% επί του καθαρού ποσού των παρεχόμενων υπηρεσιών, ως όφειλε, σύμφωνα με την κείμενη περί δημοσίων συμβάσεων, εργατικού δικαίου κλπ νομοθεσία, την πάγια νομολογία επί του κρινόμενου ζητήματος, αλλά και τις διατάξεις των άρθρων 2.4.4. και 5.1.2. της επίμαχης Διακήρυξης και συνεπώς, ο μοναδικός λόγος της υπό κρίση (πρώτης) Προδικαστικής Προσφυγής, κρίνεται αβάσιμος και πρέπει να απορριφθεί.

Εν όψει των ανωτέρω: α) απορρίπτεται ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας, ότι, επειδή το εξεταζόμενο ζήτημα είναι «*διευκρινιστέο*», θα έπρεπε να της δοθεί «*η δυνατότητα μεταγενέστερης χορήγησης πληροφορίας ή διευκρίνισης*», αφής στιγμής η οικεία αναθέτουσα αρχή, της παρείχε, όχι μόνο μια, αλλά δύο (2) φορές τη δυνατότητα παροχής διευκρινίσεων επί της οικονομικής της προσφοράς, που κρίθηκαν εν τέλει μη ικανοποιητικές και β) γίνεται δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής, ότι στην περίπτωση που το επίμαχο ποσοστό 8% αφαιρεθεί από την προσφερόμενη τιμή - η οποία ανέρχεται και για τα 2 Τμήματα του επίμαχου Διαγωνισμού στο ποσό των 358.136,80€ μη



συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24% - το προσφερόμενο τίμημα καθίσταται εξαιρετικά χαμηλό, με αποτέλεσμα να τίθεται σε αμφιβολία η ομαλή εξέλιξη της συμβατικής σχέσης, η οποία ενδεχομένως να είναι και ζημιογόνα, λαμβανομένου, επίσης, υπόψη ότι το σύνολο των νόμιμων κρατήσεων υπέρ Δημοσίου και τρίτων που δηλώνεται στην υπό εξέταση Προσφορά ανέρχεται (και για τα δύο Τμήματα του Διαγωνισμού) στο ποσό των 555,68€, καθώς και ότι η αξία της προϋπολογισθείσας δαπάνης της προς ανάθεση σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 24% ανέρχεται στα 445.161,00€.

Ε) Τέλος, αναφορικά με το εξεταζόμενο ζήτημα, επικουρικώς αναφέρονται τα εξής: Στην, από 07.08.2019, επιστολή παροχής διευκρινίσεων της έτερης διαγωνιζόμενης εταιρίας με τον δ.τ. «.....» – η Προσφορά της οποίας, επίσης, απορρίφθηκε, αλλά για διαφορετικό λόγο, όπως έχει ήδη αναφερθεί (βλ. σκέψη 5 της παρούσας) και όπως θα αναλυθεί κατωτέρω – περιλαμβάνονται επί του ζητήματος της παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8%, συγκεκριμένα στοιχεία, που αποδεικνύουν τη λήψη υπόψη του συγκεκριμένου ποσού κατά τον υπολογισμό της προσφερόμενης τιμής. Ειδικότερα, στις διευκρινίσεις της εταιρίας «.....» αναφέρονται (αυτολεξεί) τα κάτωθι:

*«Η εταιρεία μας, όπως σας διευκρίνισε με την από 02.08.2019 επιστολή της, έχει συνυπολογίσει την παρακράτηση φόρου (επί της καθαρής αξίας) 8 % (οκτώ τοις εκατό), σύμφωνα με το άρθρο 64 του ν. 4172/2013 και το σχετικό ποσό το έχει συμπεριλάβει στο στοιχείο με α/α 9 του αναλυτικού πίνακα που έχει την περιγραφή Νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις. Άλλωστε αυτό είναι και το μοναδικό πεδίο που θα έπρεπε να υπολογιστεί, σύμφωνα με το υπόδειγμα της διακήρυξης, αφού δεν αποτελεί Διοικητικό κόστος, ούτε αναλώσιμα και σίγουρα ούτε εργολαβικό κέρδος. Συνεπώς, εκτός από το πεδίο που υπολόγισε η εταιρία μας το σχετικό κονδύλιο δεν μπορεί να υπολογιστεί σε κάποιο άλλο πεδίο του σχετικού πίνακα, σύμφωνα με το υπόδειγμα και το κανονιστικό πλαίσιο της διακήρυξης. Θα πρέπει να τονιστεί ότι οποιαδήποτε μεταφορά κονδυλίων από άλλα πεδία (εργολαβικό κέρδος, διοικητικό κόστος, αναλώσιμα) δεν θα πρέπει να γίνουν αποδεκτές από την επιτροπή του διαγωνισμού, αφού αλλοιώνουν την εκάστοτε οικονομική προσφορά.*

Η εταιρεία μας, στην σελίδα 5, της κατατεθειμένης οικονομικής της προσφοράς, ηλεκτρονικό αρχείο με τίτλο «Οικονομική για το σύνολο του έργου (A&B τμήματα)», αναφέρει πλήρη ανάλυση του κόστους, ήτοι: A/A 9: Νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις Λοιπές κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και τρίτους: α)\* 0,07% υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων. β)\* 0,06% υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών. γ)\* 0,02% υπέρ Δημοσίου. \*Οι ως άνω κρατήσεις υπόκεινται περαιτέρω σε παρακράτηση χαρτοσήμου 3% (ποσό Α'), σύμφωνα με τα άρθρα 12 και 13 του Κώδικα Τελών Χαρτοσήμου και εισφορά υπέρ ΟΓΑ, που αντιστοιχεί σε ποσοστό 20% επί του Α' ποσού σύμφωνα με το ν. 4169/1961. Συνολικά ποσοστό 0,1554% = 607,06€ για 24 μήνες. Παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% επί του καθαρού ποσού (μετά την αφαίρεση των κρατήσεων): 31.202,66€ για 24 μήνες. Συνολικά 31.809,72€. Ομοίως ισχύει και για τις επιμέρους κατατεθειμένες οικονομικές προσφορές για τα τμήματα A & B, όπου στην σελ. 5 της εκάστοτε προσφοράς αναφέρονται τα σχετικά, επιμέρους, ζητούμενα στοιχεία [...].

Πέραν των ως άνω διευκρινίσεων, από την επισκόπηση της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας «.....», προκύπτει ότι στο στοιχείο 9) του υποβληθέντος «Αναλυτικού Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς» του Παραρτήματος IV της Διακήρυξης, ως προς το Τμήμα Α του υπόψη Διαγωνισμού, αναφέρεται επί λέξει: «Παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% επί του καθαρού ποσού : 15.601,33€ για 24 μήνες. Συνολικά: 15.904,86». Ομοίως, στο στοιχείο 9) του υποβληθέντος «Αναλυτικού Πίνακα Οικονομικής Προσφοράς» του Παραρτήματος IV της Διακήρυξης, ως το Τμήμα Β του υπόψη Διαγωνισμού, αναφέρεται επί λέξει: «Παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% επί του καθαρού ποσού: 15.601,33€ για 24 μήνες. Συνολικά: 15.904,86».

Από την ανωτέρω σύγκριση των οικονομικών προσφορών των συνδιαγωνιζομένων, που, ως προελέχθη, αναφέρεται όλως επικουρικός στην παρούσα σκέψη, συνάγεται σαφώς ότι η ως άνω διαγωνιζόμενη εταιρία (σε αντίθεση με την πρώτη προσφεύγουσα «.....»), απέδειξε, τόσο με συγκεκριμένα οικονομικά στοιχεία («ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» για το Α και για το Β τμήμα του Διαγωνισμού), όσο και με τις παρασχεθείσες

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

διευκρινίσεις της, ότι το επίμαχο ποσοστό 8% επί του καθαρού ποσού των παρεχόμενων υπηρεσιών συμπεριλαμβάνεται στην οικονομική της προσφορά, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2.4.4. της επίμαχης Διακήρυξης και την κείμενη νομοθεσία (Ν. 4412/2016, Ν. 4172/2013 κλπ).

Αντιθέτως, η εταιρία «.....» δεν το συμπεριέλαβε, όπως προκύπτει, τόσο από την Προσφορά της καθαυτή, όσο και από τα διαλαμβανόμενα στην Προσφυγή της, υπό το σκεπτικό ότι, αφού η εν λόγω παρακράτηση φόρου εισοδήματος αποτελεί φορολογική υποχρέωση, που ανάγεται στη σφαίρα των φορολογικών υποχρεώσεων του αναδόχου, δεν θα πρέπει να θεωρηθεί «νόμιμη κράτηση» υπό την έννοια του σχετικού όρου της Διακήρυξης. Εν όψει των προρρηθέντων και επειδή, το ζήτημα της συμπερίληψης της επίμαχης παρακράτησης φόρου στις οικονομική προσφορά των υποψηφίων (κρατήσεις υπέρ Δημοσίου και τρίτων), έχει, κατά τα ανωτέρω, παγίως κριθεί νομολογιακά, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

40. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων της εν λόγω υπόθεσης, και ιδίως της με αριθμό 137895 Προσφοράς της δεύτερης προσφεύγουσας («.....»), λεκτέα είναι τα εξής:

Α) Η υποχρέωση των υποψηφίων να υποβάλλουν την Σ.Σ.Ε στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοί τους, θεσπίζεται σε πλείστες διατάξεις της επίμαχης Διακήρυξης, όπου ρητώς προβλέπεται η απόρριψη της Προσφοράς, σε περίπτωση μη τήρησής της. Όπως ήδη αναφέρθηκε στη σκέψη 22 της παρούσας, στον Πίνακα Β («ΑΝΑΛΥΤΙΚΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (βάσει άρθρου 68 ν. 3863/2010)» του Παραρτήματος ΙV («ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ»), που αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της οικείας Διακήρυξης, ορίζεται ως στοιχείο 3) της οικονομικής προσφοράς που θα υποβληθεί από τον εκάστοτε συμμετέχοντα στον επίμαχο Διαγωνισμό, η «*Συλλογική Σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι*». Μάλιστα, στο ως άνω στοιχείο 3) του Πίνακα Β επισημαίνεται ότι: «(ΕΠΙΣΥΝΑΠΤΕΤΑΙ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ ΤΗΣ ΣΤΟ ΤΕΛΟΣ)». Επίσης, η επίμαχη υποχρέωση προσκόμισης αντίγραφου της Σ.Σ.Ε του προσωπικού του

υποψηφίου, επισημαίνεται και στο Κεφάλαιο Γ, με τίτλο: «ΟΔΗΓΙΕΣ (Ειδικές απαιτήσεις οικονομικής προσφοράς)» του ως άνω Παραρτήματος.

Πέραν, όμως, των ρυθμίσεων που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα IV, στο άρθρο 2.4.4. («Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών») της επίμαχης Διακήρυξης (σελ. 37-38), ορίζεται ρητά ότι οι συμμετέχουσες εταιρίες παροχής υπηρεσιών φύλαξης υποχρεούνται - επί ποινή αποκλεισμού - να αναφέρουν στην Προσφορά τους, τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο, τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, τη Συλλογική Σύμβαση Εργασίας, στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι κλπ. Στο άρθρο 2.4.4. της Διακήρυξης αναφέρεται επίσης ότι: *«Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάψουν στην οικονομική προσφορά: αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι.»*

Από τα ανωτέρω αναφερόμενα καθίσταται σαφές, ότι για τη νομότυπη συμμετοχή στον επίμαχο Διαγωνισμό, δεν αρκεί η απλή αναφορά της Σ.Σ.Ε (στην οποία υπάγεται το προσωπικό του υποψηφίου) στην υποβληθείσα Προσφορά, αλλά απαιτείται και η υποβολή αντιγράφου αυτής, ως νόμος ορίζει.

Υπενθυμίζεται στο σημείο αυτό, οι Εθνικές Γενικές Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.) καθορίζουν τους ελάχιστους όρους εργασίας, που ισχύουν για τους εργαζόμενους όλης της χώρας. Στους εργαζόμενους αυτούς περιλαμβάνονται και οι εργαζόμενοι με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου στο Δημόσιο, τα ΝΠΔΔ και τους ΟΤΑ. Με τις Ε.Γ.Σ.Σ.Ε θεσπίζονται οι κατώτεροι υποχρεωτικοί μισθοί-ημερομίσθια και συμπληρώνονται οι γενικοί όροι εργασίας, που ρυθμίζονται από τους σχετικούς νόμους και κατοχυρώνονται από το Σύνταγμα. Το περιεχόμενο των Σ.Σ.Ε. είναι ευρύτατο και τα θέματα που μπορούν να ρυθμίζονται, αναφέρονται στο άρθρο 2 του Ν. 1876/1990, ο οποίος διέπει τις συλλογικές διαπραγματεύσεις και τις συλλογικές συμβάσεις.

Ειδικότερα, στο άρθρο 5 («Διαδικασία υπογραφής και θέση σε ισχύ της συλλογικής σύμβασης εργασίας») παρ. 1 του Ν. 1876/1990 («Συλλογικές Συμβάσεις Εργασίας»), ορίζεται ότι: *«Εφ' όσον οι συλλογικές διαπραγματεύσεις καταλήξουν σε συμφωνία, αυτή καταρτίζεται έγγραφα σε τρία πρωτότυπα, τα*

οποία υπογράφονται από τους αντιπροσώπους των μερών. 2. Στο έγγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας πρέπει ν' αναφέρονται οι συνδικαλιστικές οργανώσεις που συμβλήθηκαν και οι εκπρόσωποί τους, η χρονολογία της κατάρτισης και η έκταση της εφαρμογής της. 3. Το ένα από τα πρωτότυπα κατατίθεται από τον εξουσιοδοτημένο αντιπρόσωπο στην αρμόδια κατά τόπο Επιθεώρηση Εργασίας της Νομαρχίας, όπου καταρτίστηκε η συλλογική σύμβαση εργασίας. Ειδικά, όμως, η Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας και οι κλαδικές και εθνικές ομοιοεπαγγελματικές συλλογικές συμβάσεις εργασίας κατατίθενται στην κεντρική υπηρεσία του ..... Εργασίας. Ο αρμόδιος υπάλληλος συντάσσει πράξη κατάθεσης επάνω στο πρωτότυπο έγγραφο, η οποία υπογράφεται από αυτόν και από τον καταθέτη. 4. Σε κάθε Επιθεώρηση Εργασίας της Νομαρχίας και στην αρμόδια κεντρική υπηρεσία του Υπουργείου Εργασίας, τηρείται ειδικό βιβλίο συλλογικών συμβάσεων και διαιτητικών αποφάσεων, όπου καταγράφονται όλα τα βασικά στοιχεία της συλλογικής σύμβασης εργασίας, καθώς και οι προσχωρήσεις, οι επεκτάσεις, οι καταγγελίες και οι συμφωνίες από μεσολάβηση. Οι συλλογικές συμβάσεις εργασίας καταχωρούνται στο βιβλίο αυτό την ίδια μέρα που κατατίθενται. 5. Η υπηρεσία χορηγεί αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας σε κάθε ενδιαφερόμενο, εφ' όσον υποβάλει σχετική αίτηση. 6. Στην κεντρική υπηρεσία του Υπουργείου Εργασίας τηρείται γενικό μητρώο, στο οποίο καταχωρίζονται όλες οι συλλογικές συμβάσεις εργασίας κατά είδος, και εκδίδεται ειδικό δελτίο, στο οποίο δημοσιεύονται αυτούσια τα κείμενα όλων των συλλογικών συμβάσεων εργασίας. 7. Ο εργοδότης οφείλει να κοινοποιεί στο Συμβούλιο Εργαζομένων της επιχείρησης κάθε επιχειρησιακή Σ.Σ.Ε. καθώς και κάθε τροποποίησή της. 8. Με αποφάσεις του Υπουργού Εργασίας ρυθμίζεται κάθε λεπτομέρεια που αφορά στις παραγράφους 4 και 6 του άρθρου αυτού».

Β) Υπό το ανωτέρω κανονιστικό πλαίσιο, ως αιτιολογία απόρριψης της οικονομικής της προσφοράς της εταιρίας «.....» αναφέρεται η μη προσκόμιση στον υποφάκελο «Οικονομική Προσφορά» της ζητούμενης επί (ποινή αποκλεισμού) Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας, στην οποία υπάγεται το προσωπικό της. Επειδή, όμως, η Επιχειρησιακή Συλλογική Σύμβαση Εργασίας,

στην οποία υπάγεται το προσωπικό της δεύτερης προσφεύγουσας, αποδεδειγμένα υποβλήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του υπόψη Διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), πιθανολογείται ότι η οικεία αναθέτουσα αρχή αναφέρεται, εν προκειμένω, στην παράλειψη υποβολής της Σ.Σ.Ε και σε έντυπη μορφή, αν και τούτο δεν αναφέρεται ρητά στην προσβαλλόμενη Απόφαση. Για τον λόγο άλλωστε αυτόν, η προσβαλλόμενη Απόφαση στερείται νομίμου βάσεως, καθώς και επαρκούς ειδικής αιτιολογίας, όπως ορθά επισημαίνει και η προσφεύγουσα (βλ. σελ. 5 της Προσφυγής). Περαιτέρω, στο με αρ. πρωτ. 66154/6047/03.09.2019 έγγραφο Απόψεων που εστάλη στην Αρχή, η οικεία αναθέτουσα αρχή επιχειρεί να διατυπώσει με πιο σαφή τρόπο την αιτιολογία απόρριψης της εξεταζόμενης Προσφοράς, αναφέροντας ότι: *«Στην υποβληθείσα οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα δεν είχε επισυναφθεί η ΣΣΕ, ως όφειλε, οικονομική προσφορά, η οποία υπεβλήθη μόνο ηλεκτρονικώς [...]»*, χωρίς καμία περαιτέρω ειδική αναφορά στην (εκ του νόμου ή εκ της Διακηρύξεως) ανάγκη έντυπης προσκόμισης του επίμαχου στοιχείου.

Με βάση τα στοιχεία της εν λόγω υπόθεσης, κρίνεται ότι από τη στιγμή που η Επιχειρησιακή Συλλογική Σύμβαση Εργασίας του έτους 2017, που υπεγράφη μεταξύ της προσφεύγουσας εταιρίας και του Σωματείου Εργαζομένων της, υποβλήθηκε ηλεκτρονικά (επικυρωμένο αντίγραφο από τον Δικηγόρο Θεσσαλονίκης, κ. Ε. ....), η εν λόγω εταιρία συμμορφώθηκε πλήρως με τους σχετικούς (απαράβατους) όρους της Διακήρυξης. Ομοίως, υποβλήθηκε μαζί με την Προσφορά της και το ηλεκτρονικό έντυπο που κατατέθηκε στο Σ.Ε.Π.Ε, με τίτλο: «Ε.10 Επιχειρησιακή Συλλογική Σύμβαση Εργασίας», με αριθμό πράξης κατάθεσης ΕΣ2-45 και ημερομηνία 08.11.2017, επίσης, επικυρωμένο από Δικηγόρο. Μάλιστα, η προσφεύγουσα, προς τεκμηρίωση των ισχυρισμών της, παραπέμπει και στο άρθρο 3 («Διαδικασία ηλεκτρονικής υποβολής εντύπων») εδάφιο δ) της υπ' αριθ. 5072/6/25.02.2013 Απόφασης του Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας (ΦΕΚ Β'449/25.02.2013), περί επανακαθορισμού των όρων και προϋποθέσεων ηλεκτρονικής υποβολής στοιχείων για θέματα αρμοδιότητας του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (ΣΕΠΕ) και Οργανισμού Απασχολήσεως Εργατικού Δυναμικού (ΟΑΕΔ).

## Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019

Σύμφωνα με το άρθρο 3, εδάφιο δ) της εν λόγω Απόφασης: «*Με την ολοκλήρωση της ηλεκτρονικής υποβολής του εντύπου στο σύστημα, εκτυπώνεται αντίγραφο αυτού, στο οποίο αποδίδεται και αποτυπώνεται αριθμός πρωτοκόλλου και ημερομηνία υποβολής του και αποτελεί για τον εργοδότη αποδεικτικό υποβολής του, το οποίο χρησιμοποιείται νομίμως [...]».*

Εντούτοις, ειδικά το άρθρο 3, στο οποίο παραπέμπει η προσφεύγουσα, αναφέρεται στην ηλεκτρονική υποβολή του εντύπου Ε3.2., το οποίο, σύμφωνα με το άρθρο 2 («Έντυπα και Ηλεκτρονικά υποβαλλόμενες πράξεις για να ισχύουν και να τηρούνται από τον εργοδότη») της ως άνω Υπουργικής Απόφασης, αφορά στην «Αναγγελία έναρξης/μεταβολών Θεωρητικής Κατάρτισης από πάροχο κατάρτισης ωφελούμενου από συγχρηματοδοτούμενα προγράμματα» και όχι στο έντυπο Ε10, που, βάσει του άρθρου 2 της εν λόγω Υ.Α, αφορά στην Επιχειρησιακή Συλλογική Σύμβαση Εργασίας.

Παρόλα αυτά και σε κάθε περίπτωση, ανεξαρτήτως των όρων και προϋποθέσεων ηλεκτρονικής υποβολής στοιχείων για θέματα αρμοδιότητας του Σώματος Επιθεώρησης Εργασίας (ΣΕΠΕ), η επίμαχη Σ.Σ.Ε της 8<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2017, υποβλήθηκε, εν προκειμένω, υπό τους όρους του Ν. 4250/2014 - ΦΕΚ Α΄ 94 (βλ. σχετικώς άρθρο 92 παρ. 8 του Ν. 4412/2016) και συνεπώς, δεν γίνεται αντιληπτό για ποιόν λόγο η τυχόν μεταγενέστερη (έντυπη) προσκόμισή της, θα καθιστούσε καταλληλότερο ανάδοχο την εν λόγω εταιρία ή εν πάση περιπτώσει, πιο αξιόπιστη την οικονομική της προσφορά.

Επίσης, από την επισκόπηση του ηλεκτρονικού αρχείου: «Οικονομική προσφορά του συστήματος», προκύπτει ότι αναφέρονται σε αυτό, ρητώς και σαφώς τα έγγραφα που υποβλήθηκαν μαζί με την επίμαχη οικονομική προσφορά. Στην εξεταζόμενη περίπτωση, τα έγγραφα αυτά είναι τα εξής: η Επιχειρησιακή Σ.Σ.Ε (όνομα αρχείου: «.....»), η Εγκύκλιος βασικού μισθού 18.02.2019 (όνομα αρχείου: «Εγκύκλιος βασικού μισθού 18.02.2019.pdf»), το ΦΕΚ βασικού μισθού 30.01.2019 (όνομα αρχείου: «ΦΕΚ βασικός μισθός 30.01.2019.pdf»), η οικονομική προσφορά για το ΤΜΗΜΑ Α (όνομα αρχείου: «Οικονομική τμήμα Α.pdf»), η οικονομική προσφορά για ΤΜΗΜΑ Β (όνομα αρχείου: «Οικονομική τμήμα Β.pdf») και η οικονομική προσφορά για το σύνολο

του έργου (όνομα αρχείου: «Οικονομική για το σύνολο του έργου (A&B τμήματα).pdf»).

Σε περίπτωση δε που η οικεία αναθέτουσα αρχή επιθυμούσε και την έντυπη προσκόμιση της ηλεκτρονικώς υποβληθείσας Επιχειρησιακής Συλλογικής Σύμβασης Εργασίας εντός τριών (3) ημερών από την υποβολή της εξεταζόμενης Προσφοράς, θα μπορούσε, όπως επισημαίνει και η προσφεύγουσα στη σελίδα 10 της Προσφυγής της, να το ζητήσει, βάσει της παρ. 2.4.2.5. της επίμαχης Διακήρυξης. Με βάση τα προλεχθέντα, μη νομίμως και αναίτιολογήτως απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της εταιρίας με τον δ.τ. «.....» και συνεπώς, η υπό κρίση δεύτερη Προδικαστική Προσφυγή κρίνεται βάσιμη και πρέπει να γίνει δεκτή, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας και της αναθέτουσας αρχής.

41. Επειδή, ύστερα από τις προηγούμενες σκέψεις, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με τον δ.τ. ««.....», πρέπει να απορριφθεί και η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με τον δ.τ. «.....». πρέπει να γίνει δεκτή.

42. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η ασκηθείσα πρώτη Παρέμβαση πρέπει να γίνει δεκτή και η ασκηθείσα δεύτερη Παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί.

43. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, πρέπει να καταπέσει το Παράβολο που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα και να επιστραφεί το Παράβολο που κατέθεσε η δεύτερη προσφεύγουσα (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

### **Για τους λόγους αυτούς**

**Απορρίπτει την πρώτη Προδικαστική Προσφυγή.**



**Αριθμός απόφασης: 1193-1194/2019**

Δέχεται τη δεύτερη Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την πρώτη Παρέμβαση

Απορρίπτει τη δεύτερη Παρέμβαση.

Ακυρώνει την με αρ. πρωτ. ....Απόφαση του Υπουργού ....., η οποία εκδόθηκε στο πλαίσιο του δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με τίτλο: «....., για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών», κατά το μέρος που απέρριψε την Προσφορά της εταιρίας με την επωνυμία «.....».

Διατάσσει την κατάπτωση του προσκομισθέντος από την πρώτη προσφεύγουσα Παραβόλου και την επιστροφή στη δεύτερη προσφεύγουσα του Παραβόλου που προσκόμισε, ποσού δύο χιλιάδων διακοσίων είκοσι πέντε ευρώ και ογδόντα ενός λεπτών 2.225,81€ (άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 5 του ΠΔ 39/2017).

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 1η Οκτωβρίου 2019 και εκδόθηκε στις 18 Οκτωβρίου 2019, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος**

**Η Γραμματέας**

**Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου**

**Ηλέκτρα Νικολακοπούλου**