

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (ΕΑΔΗΣΥ)

1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνεδρίασε στις 12 Σεπτεμβρίου 2023 με την εξής σύνθεση: Ιωάννης-Κωνσταντίνος Χαλκιάς, Πρόεδρος, Αικατερίνη Ζερβού, Μέλος και Αθηνά Μπουζιούρη, Μέλος – Εισηγήτρια.

-Για να εξετάσει την προδικαστική προσφυγή με ημερομηνία 4/7/2023 και Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΕΑΔΗΣΥ 1009/5-7-2023 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» και τον διακριτικό τίτλο «****ΑΕ» που εδρεύει στην ****, οδός ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

ΚΑΤΑ

-Του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ **** που εδρεύει στον ****, οδός **** και ****, και εκπροσωπείται νόμιμα.

-Του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία «****» και τον διακριτικό τίτλο «****Α.Ε.» που εδρεύει στην ****, οδός **** και εκπροσωπείται νόμιμα.

=====

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση: α) της απόφασης του ΔΣ της αναθέτουσας αρχής που περιέχεται στο πρακτικό της 17ης/14-06-2023 τακτικής συνεδρίασης με θέμα 97^ο: «Έγκριση πρακτικού κατακύρωσης του 7ου/2021 ΕΠΑΝΑΛΗΠΤΙΚΟΥ Δημόσιου, Διεθνή, Ανοικτού, Ηλεκτρονικού (ΕΣΗΔΗΣ 161623) Διαγωνισμού, για την ανάδειξη αναδόχου για την ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ στο Γ.Ν. **** , για ένα (1) χρόνο, προϋπολογισμού 658.800,00 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά βάσει χαμηλότερης τιμής και δικαιώματος προαίρεσης-παράτασης για έναν (1) επιπλέον χρόνο, συνολικού προϋπολογισμού 1.317.600,00 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.», β) της απόφασης του ίδιου οργάνου που περιέχεται στο πρακτικό της ***/17-03-2023 τακτικής συνεδρίασης με θέμα 81^ο: «Έγκριση πρακτικών ηλεκτρονικής αποσφράγισης και πρακτικών τεχνικής και οικονομικής αξιολόγησης του

Αριθμός απόφασης: 1325/2023

7ου/2021 ΕΠΑΝΑΛΗΠΤΙΚΟΥ Δημόσιου, Διεθνής, Ανοικτού, Ηλεκτρονικού (ΕΣΗΔΗΣ 161623) Διαγωνισμού, για την ανάδειξη αναδόχου για την ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΦΥΛΑΞΗΣ στο Γ.Ν. ****, για ένα (1) χρόνο, προϋπολογισμού 658.800,00 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά βάσει χαμηλότερης τιμής και δικαιώματος προαίρεσης-παράτασης για έναν (1) επιπλέον χρόνο», και γ) κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης των οργάνων της αναθέτουσας αρχής, κατά το μέρος τους που απορρίφθηκε η προσφορά της από τον διαγωνισμό.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής καταβλήθηκε το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 ν. 4412/2016 και 5 πδ 39/2017 και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ποσού 531.290,32 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ και δικαίωμα προαίρεσης (κωδικός ηλεκτρονικού παραβόλου: ****).
2. Με τη Διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με αριθμό ***/2021 προκηρύχθηκε επαναληπτικός ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης των χώρων της αναθέτουσας αρχής (CPV: ****), αρχικής διάρκειας ενός έτους, με εκτιμώμενη αξία 1.317.600,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης για παράταση της διάρκειας της σύμβασης για ένα επιπλέον έτος. Προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 27/5/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Η Διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις **/**/2022 (ΑΔΑΜ: ****) και στο ΕΣΗΔΗΣ, μέσω του οποίου διενεργείται ο διαγωνισμός με συστημικό α/α ****. Ως κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 27η/6/2022.
3. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν εννέα (9) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και η παρεμβαίνουσα. Με τη δεύτερη προσβαλλόμενη απόφαση απορρίφθηκαν οι προσφορές έξι (6) οικονομικών φορέων, μεταξύ των οποίων και της προσφεύγουσας, έγιναν δεκτές οι

Αριθμός απόφασης: 1325/2023

προσφορές τριών (3) οικονομικών φορέων και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η παρεμβαίνουσα. Με την πρώτη προσβαλλόμενη απόφαση κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην παρεμβαίνουσα. Αμφότερες οι προσβαλλόμενες αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους διαγωνιζόμενους μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στις 16/6/2023.

4. Ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου της σύμβασης (παροχή υπηρεσιών), της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της, χωρίς ΦΠΑ, του χρόνου έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης, καθώς επίσης και της νομικής φύσης της αναθέτουσας αρχής, υπάγεται στις διατάξεις του ν. 4412/2016. Συνεπώς, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, η δε ΕΑΔΗΣΥ είναι αρμόδια για την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής, για την άσκηση της οποίας έχουν τηρηθεί οι προϋποθέσεις παραδεκτού, μεταξύ των οποίων και το εμπρόθεσμο.

5. Η προσφεύγουσα ασκεί την προδικαστική προσφυγή με πρόδηλο έννομο συμφέρον προβάλλοντας λόγους κατά του αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

6. Η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε την προδικαστική προσφυγή στους λοιπούς οικονομικούς φορείς στις 5/7/2023 και υπέβαλε στις 12/7/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα, τις απόψεις της επ' αυτής. Κατόπιν αυτού, η προσφεύγουσα υπέβαλε νόμιμα και εμπρόθεσμα συμπληρωματικό υπόμνημα στις 13/7/2023

7. Η παρεμβαίνουσα κατέθεσε την παρέμβασή της στις 10/7/2023, νόμιμα και εμπρόθεσμα, καθώς επίσης και με έννομο συμφέρον με αίτημα τη διατήρηση ισχύος των προσβαλλόμενων αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής.

8. Η Διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα αρχή και τους διαγωνιζόμενους (βλ. ΣτΕ 1217/2018, σκ. 5, 2434/2017, σκ. 5, 1086/2015, σκ. 5, 4901/2014, σκ. 8, ΕΑ ΣτΕ 352/2016, 53/2011 κ.α.), ορίζει με τις κρίσιμες για την επίλυση της διαφοράς διατάξεις τα εξής: *«2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου 'Οικονομική Προσφορά'/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών. Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης, όπως ορίζεται κατωτέρω. Η οικονομική προσφορά υποβάλλεται, επί ποινή απορρίψεως, στον (υπο)φάκελο 'οικονομική προσφορά'. Στην περίπτωση αυτή ο (υπο)φάκελος 'ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ*

Αριθμός απόφασης: 1325/2023

ΠΡΟΣΦΟΡΑ' τον οποίο θα υποβάλει ο υποψήφιος Προμηθευτής πρέπει να περιέχει συμπληρωμένους τους Πίνακες Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος III της παρούσας. ΠΡΟΣΟΧΗ! ΔΕΝ ΠΡΟΣΚΟΜΙΖΕΤΑΙ ΦΑΚΕΛΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, ΥΠΟΒΑΛΛΕΤΑΙ ΜΟΝΟΝ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ. Τιμές: Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Εφόσον στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα οικονομικής προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ δεν μπορεί να αποτυπωθεί ποσοστό έκπτωσης, για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ως άνω ηλεκτρονική φόρμα, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν, ως τιμή προσφοράς, την τιμή με δύο (2) δεκαδικά ψηφία (αριθμό), για τις αντίστοιχες προς παροχή υπηρεσίες. Καθώς η οικονομική προσφορά, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του, σε μορφή pdf, ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος IV που επισυνάπτεται στην παρούσα διακήρυξη. 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 κρατήσεις οι οποίες επιβάλλονται σε συμβάσεις υπηρεσιών άνω των 30.000,00 € καθώς και ο τρόπος υπολογισμού τους παρατίθενται στον παρακάτω πίνακα.

α/α	ΕΙΔΟΣ ΚΡΑΤΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΣΤΟ	ΤΡΟΠΟΣ ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ
1	ΥΠΕΡ ΕΑΔΗΣΥ-ΑΕΠΠ (άρθρο 350 παρ 3 Ν 4412/2016 - ΚΥΑ 1191/2017)	0,06%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 0,06% στην καθαρή αξία του τιμολογίου
2	ΧΑΡΤΟΣΗΜΟ επί ΕΑΔΗΣΥ-ΑΕΠΠ	3%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 3% επί του ποσού της κράτησης ΕΑΔΗΣΥ-ΑΕΠΠ
3	ΟΓΑ ΧΑΡΤ/ΜΟΥ επί ΧΑΡΤ. ΕΑΔΗΣΥ-ΑΕΠΠ	20%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 20% επί του ποσού της κράτησης του χαρτοσήμου επί ΕΑΔΗΣΥ-ΑΕΠΠ
4	ΥΠΕΡ ΕΑΔΗΣΥ	0,07%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 0,07% στην καθαρή αξία του τιμολογίου
5	ΧΑΡΤΟΣΗΜΟ επί ΕΑΔΗΣΥ	3%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 3% επί του ποσού της κράτησης ΕΑΔΗΣΥ
6	ΟΓΑ ΧΑΡΤ/ΜΟΥ επί ΧΑΡΤ. ΕΑΔΗΣΥ	20%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 20% επί του ποσού της κράτησης του χαρτοσήμου επί ΕΑΔΗΣΥ
7	ΥΠΕΡ ΨΥΧ. ΥΓΕΙΑΣ	2%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 2% επί της καθαρής αξίας του τιμολογίου και μετά την αφαίρεση των κρατήσεων υπέρ ΕΑΔΗΣΥ-ΑΕΠΠ, ΕΑΔΗΣΥ και

Αριθμός απόφασης: 1325/2023

			των
8	ΦΟΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΩΝ	8%	Υπολογίζεται ως ποσοστό 8% επί της καθαρής αξίας του τιμολογίου, μετά την αφαίρεση των κρατήσεων υπέρ ΕΑΔΗΣΥ-ΑΕΠΠ, ΕΑΔΗΣΥ και των χαρτοσήμων αυτών και της κράτησης υπέρ ψυχικής υγείας. (Βλέπε ν. 4172/2013 και ΠΟΛ 1120/2014 άρθρο 64)
9	ΥΠΕΡ Ανάπτυξης & Συντήρησης ΟΠΣ - ΕΣΗΔΗΣ (άρθρο 36 παρ 6 Ν. 4412/2016) -	0,02%	Η εν λόγω κράτηση δεν επιβάλλεται διότι εκκρεμεί η έκδοση ΚΥΑ, που είναι απαραίτητη, σύμφωνα με τον νόμο.

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 καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στο Παράρτημα II της παρούσας διακήρυξης. Οι προσφέροντες υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους τα στοιχεία της παρ. 1 του άρθρου 68 του ν. 3863/2010 και συγκεκριμένα: 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. ... 5.1 Τρόπος πληρωμής. 5.1.1. Η πληρωμή του αναδόχου θα πραγματοποιηθεί με τον πιο κάτω τρόπο : Το 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική παραλαβή των υπηρεσιών 5.1.2. Τον Ανάδοχο βαρύνουν 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. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: [πίνακας, όπως παραπάνω]. ... ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III– Υπόδειγμα Ανάλυσης Οικονομικής Προσφοράς. Οι προσφορές θα πρέπει να συνταχθούν σύμφωνα και με τις διατάξεις του Ν.4144/2013 (ΦΕΚ 88 Α) επί ποινή

απόρριψης. Οι οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων θα υποβληθούν με τη συμπλήρωση των παρακάτω πινάκων: ...».

9. Το άρθρο 64 παρ. 2 και 4 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (ν. 4172/2013, Α' 167) ορίζουν τα εξής: «2. Οι φορείς γενικής κυβέρνησης εκτός από τις κεφαλαιουχικές εταιρείες κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή υπηρεσιών από φυσικά ή νομικά πρόσωπα, υποχρεούνται, κατά την καταβολή ή την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας αυτών, να παρακρατούν φόρο εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως: ... γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών. ... 4. Σε περίπτωση που η παρακράτηση φόρου δεν εξαντλεί τη φορολογική υποχρέωση ο παρακρατηθείς φόρος πιστώνεται έναντι του φόρου εισοδήματος που πρέπει να βεβαιωθεί από επιχειρηματική δραστηριότητα ή του φόρου εισοδήματος νομικών προσώπων και νομικών οντοτήτων, κατά περίπτωση».

10. Με τον πρώτο λόγο της προδικαστικής προσφυγής η προσφεύγουσα ζητά την ακύρωση των προσβαλλόμενων κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της από τον διαγωνισμό με την αιτιολογία ότι «στην οικονομική προσφορά που υπέβαλε δεν υπολόγισε και δεν συμπεριέλαβε την παρακράτηση φόρου 8%, όπως ρητά ζητούνταν από τη Διακήρυξη (αρ. 2.4.4, 5.1.2, και Παράρτημα IV – Σχέδιο Σύμβασης αρ. 5)». Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η Διακήρυξη προβλέπει μεν την παρακράτηση φόρου 8% ως επιβάρυνση επί του τιμολογίου που θα εκδίδει ο ανάδοχος, αλλά δεν περιέχει ρητή και σαφή πρόβλεψη ότι στην προσφερόμενη τιμή θα πρέπει να υπολογιστεί η ως άνω παρακράτηση φόρου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι τέτοια υποχρέωση δεν προκύπτει από κανέναν από τους επικαλούμενους από την αναθέτουσα αρχή όρους της Διακήρυξης, οι οποίοι αναφέρονται – πάντα κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας – στις κρατήσεις επί της αξίας του τιμολογίου, και όχι στον τρόπο σύνταξης της οικονομικής προσφοράς, ενώ ούτε οι πίνακες οικονομικής προσφοράς του Παραρτήματος III της Διακήρυξης περιέχουν διακριτό πεδίο για την παρακράτηση. Κατά τους ισχυρισμούς της, ενόψει της διαφορετικής φύσης της παρακράτησης φόρου σε σχέση με τις κρατήσεις υπέρ τρίτων, οι οικονομικοί φορείς δεν ήταν υποχρεωμένοι να συμπεριλάβουν το αντίστοιχο

ποσό στο πεδίο του υποδείγματος οικονομικής προσφοράς για τις κρατήσεις υπέρ τρίτων.

11. Από τον ηλεκτρονικό φάκελο του διαγωνισμού προκύπτει ότι η προσφεύγουσα υπέβαλε στον υποφάκελο οικονομικής προσφοράς αναλυτική οικονομική προσφορά (βλ. αρχείο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ-s»), στον οποίο περιλαμβάνονται συμπληρωμένοι οι πίνακες του υποδείγματος ανάλυσης οικονομικής προσφοράς που περιέχεται στο Παράρτημα ΙΙΙ της Διακήρυξης. Στους πίνακες αυτούς δεν υπολογίζεται διακριτά το ποσό της παρακράτησης φόρου 8% που διενεργείται επί της αξίας του τιμολογίου, όπως συνομολογεί και η προσφεύγουσα.

12. Η παρακράτηση φόρου ποσοστού 8% επί της αμοιβής των παρόχων υπηρεσιών, όπως προβλέπεται από το προπαρατεθέν άρθρο 64 παρ. 2 ΚΦΕ, αποτελεί προκαταβαλλόμενο φόρο εισοδήματος, δηλαδή στοιχείο ενεργητικού της περιουσίας του φορολογουμένου, ο οποίος δικαιούται, με την τήρηση των νόμιμων προϋποθέσεων, να τον συμψηφίσει στο πλαίσιο της συνολικής φορολογικής του υποχρέωσης για την οικεία διαχειριστική χρήση ή να τον αναζητήσει στις περιπτώσεις που δεν οφείλεται. Άρα, ο φόρος εισοδήματος που παρακρατείται κατά την έκδοση της εντολής πληρωμής του αναδόχου δεν απομειώνει το συμβατικό αντάλλαγμα, ώστε να συνιστά στοιχείο που επιβαρύνει το κόστος εκτέλεσης της δημόσιας σύμβασης και, κατά συνέπεια, να πρέπει να υπολογιστεί στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζόμενων κατά τρόπο που να προσαυξάνει την προσφερόμενη για την παροχή της υπηρεσίας τιμή.

13. Επομένως, ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος δεν εμπίπτει στην έννοια των νομίμων κρατήσεων και «κάθε άλλης επιβάρυνσης» που περιλαμβάνεται στην τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4. της Διακήρυξης (βλ. ΔΕΦΑΘ 447/2023), το οποίο, άλλωστε, δεν περιέχει ρητή και σαφή πρόβλεψη ότι οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν, και μάλιστα με ποινή απόρριψης της προσφοράς τους, να υπολογίσουν διακριτά το παραπάνω παρακρατούμενο ποσοστό φόρου εισοδήματος, απορριπτομένων των αντίθετων ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και της παρεμβαίνουσας. Αντίθετα, στο άρθρο αυτό διευκρινίζεται ότι το ποσό της παρακράτησης φόρου εισοδήματος υπολογίζεται επί της καθαρής αξίας τιμολογίου, αφού αφαιρεθούν από την τιμή τα ποσά των νόμιμων κρατήσεων (κράτηση

ΕΑΔΗΣΥ, χαρτόσημο, κράτηση υπέρ οργανισμών ψυχικής υγείας). Στο ίδιο άρθρο γίνεται, επίσης, ρητή παραπομπή στο προπαρατεθέν άρθρο 64 παρ. 2 ΚΦΕ, από το οποίο προκύπτει η φύση της παρακράτησης φόρου, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά παραπάνω. Εξάλλου, σύμφωνα με τον προπαρατεθέντα όρο του Παραρτήματος ΙΙΙ της Διακήρυξης, στο υποχρεωτικής χρήσης υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς συμπεριλαμβάνεται πεδίο για της «νόμιμες κρατήσεις επί της αξίας τιμολογίου», και όχι για την παρακράτηση φόρου. Τέλος, σχετική υποχρέωση δεν συνάγεται ούτε από τις διατάξεις του άρθρου 5.1.2 της Διακήρυξης που διέπει τον τρόπο πληρωμής του αναδόχου, και όχι σύνταξης της οικονομικής προσφοράς (πρβλ. ΔΕΦΑΘ 107/ 2023).

14. Ενόψει όσων έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, δεν συνέτρεχε στην προκείμενη περίπτωση λόγος αποκλεισμού της προσφεύγουσας και, επομένως, οι προσβαλλόμενες αποφάσεις είναι ακυρωτές κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας. Κατά συνέπεια, ο πρώτος λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, ενώ παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση του δεύτερου λόγου της προδικαστικής προσφυγής ότι οι προσβαλλόμενες παραβιάζουν την ασφάλεια δικαίου και τη δικαιολογημένη εμπιστοσύνη των διοικούμενων.

15. Κατόπιν των παραπάνω, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, η παρέμβαση να απορριφθεί και να οριστεί η επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες, κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 19 Σεπτεμβρίου 2023 και εκδόθηκε στις 26 Σεπτεμβρίου 2023, στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Αριθμός απόφασης: 1325/2023

ΙΩΑΝΝΗΣ-ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΧΑΛΚΙΑΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ-ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΕΛΕΥΘΕΡΙΑΔΗΣ