

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^Ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 13 Δεκεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση:
Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 04.11.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1561/07.11.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «... .. Α.Ε. ... ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του «ΔΗΜΟΥ ...» (εφ' εξής ο «αναθέτων φορέας»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της εταιρείας «... ..» (εφ' εξής η «παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της με αριθμό πρωτ. 274/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής (Πρακτικό 41) του Δήμου ..., ως και της ενσωματωθείσας σε αυτήν υπ' αριθμό 253/2022 (Πρακτικό 39) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής (εφ' εξής οι «προσβαλλόμενες»), καθ' ο μέρος αναδείχθηκε προσωρινή και εν συνεχεία οριστική ανάδοχος για το Τμήμα 2 του εν θέματι διαγωνισμού η εταιρεία «... ..».

Με την παρέμβαση της, η παρεμβαίνουσα ζητεί την απόρριψη της κρινόμενης προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

1.Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής προκύπτει ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... ποσού 600,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), το οποίο υπολογίζεται με βάση την αξία άνευ Φ.Π.Α. του Τμήματος 2 επί του οποίου ασκείται η προσφυγή, ήτοι € 58.064.

2.Επειδή, δυνάμει της με αριθμό 11468/26-7-2022 Διακήρυξης, ο Δήμος ... προκήρυξε δημόσιο ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με σφραγισμένες προσφορές και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της ανά τμήμα χαμηλότερης τιμής. Αντικείμενο της συγκεκριμένης δημόσιας σύμβασης είναι οι «Υπηρεσίες Καθαριότητας Εσωτερικών Χώρων Κτηρίων και Παραρτημάτων του Δήμου ...» προϋπολογισμού 149.700,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24%. Ο εν θέματι διαγωνισμός υποδιαιρείτο σε τέσσερα (4) Τμήματα. Σύμφωνα με τον όρο 1.3 της Διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς δύναντο να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα Τμήματα. Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρίσθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 26.07.2022 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

3.Επειδή, στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν τρεις (3) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα, η εταιρεία «... ..», ήτοι η παρεμβαίνουσα, και η εταιρεία «... ..». Οι ως άνω τρεις οικονομικοί φορείς υπέβαλαν προσφορά για το επίδικο Τμήμα 2 και η σειρά μειοδοσίας ήταν η εξής: Πρώτη η «... ..», δεύτερη η προσφεύγουσα και τρίτη η «... ..». Τέλος, με τις προσβαλλόμενες, προσωρινή και εν συνεχεία οριστική ανάδοχος του επίδικου Τμήματος ανακηρύχθηκε η παρεμβαίνουσα, ως έχουσα την πλέον συμφέρουσα προσφορά από άποψη τιμής. Κατά των ως άνω εκτελεστών κατακυρωτικών αποφάσεων του αναθέτοντος φορέα, στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της αιτούμενη την ακύρωσή τους για τους ειδικώς αναφερόμενους σε αυτήν λόγους.

4.Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου

εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

5.Επειδή, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, καθ' όσον οι προσβαλλόμενες αποφάσεις κοινοποιήθηκαν στους συμμετέχοντες μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 31.10.2022, η προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 04.11.2022, ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση των προσβαλλόμενων, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και (γ) κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, και την παρ. 1 εδ. α του άρθρου 4 και την παρ. 2 του άρθρ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

6.Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, καθώς η προσφεύγουσα έχοντας καταταγεί δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας στο επίδικο Τμήμα, βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της αναδόχου, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί το Τμήμα αυτό.

7.Επειδή, ο αναθέτων φορέας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 365 της παρ. 1 του Ν. 4412/2016, κοινοποίησε μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την προσφυγή στις 09.11.2022 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

8.Επειδή, ο αναθέτων φορέας, νομίμως και εμπροθέσμως κοινοποίησε τις απόψεις του σχετικά με την κρινόμενη προσφυγή στις 18.11.2022.

9.Επειδή, η παρεμβαίνουσα, έχουσα πρόδηλο έννομο συμφέρον, αφού έχει ανακηρυχθεί ανάδοχος, άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 18.11.2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση της προσφυγής, την με ίδια ημερομηνία παρέμβασή της (που αν και τιτλοφορείται «Απόψεις», από την επισκόπηση του περιεχομένου

του προκύπτει ότι είναι παρέμβαση) υπέρ της διατήρησης της ισχύος των προσβαλλόμενων.

10.Επειδή, με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η οικονομική προσφορά της εταιρείας «... ..» και νυν παρεμβαίνουσας ήταν απορριπτικά, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της πρώτης, η τελευταία δεν συμπεριέλαβε στην οικονομική της προσφορά την παρακράτηση φόρου 8%.

11.Επειδή, η Διακήρυξη αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει, τόσο την αναθέτουσα Αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν όσο και τους διαγωνιζόμενους (ΣτΕ 3703/2010, 53/2011, ΕΣ VI Τμήμα Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), η δε παράβαση των όρων αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων. Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007). Επομένως, η αναθέτουσα Αρχή, θεσπίζοντας τους όρους της διακήρυξης, αυτοδεσμεύεται και είναι υποχρεωμένη να τους εφαρμόσει χωρίς παρεκκλίσεις. Παρομοίως, οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της Διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους σύμφωνα με αυτούς. Περαιτέρω, η αρχή της τυπικότητας, η οποία διέπει γενικά τη διενέργεια των διαγωνισμών (βλ. ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005 κ.α. βλ. και Ε.Α. 228/2013, ΣτΕ 111/2006, 597/2007 κ.α.), εξυπηρετεί τις ανάγκες της διαφάνειας, της αποφυγής του κινδύνου αλλοίωσης των προσφορών και της ευχερούς εξέτασης και αξιολόγησής τους.

12.Επειδή, ο όρος 2.4.4 της οικείας Διακήρυξης ορίζει ότι: «*Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης [τιμή], όπως ορίζεται κατωτέρω: Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ (€) για κάθε τμήμα χωριστά, σύμφωνα με τα όσα αναγράφονται στην παράγραφο 2.3.1 της παρούσης. Επισημαίνεται ότι στην ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος θα συμπληρωθεί η συνολική προσφερόμενη τιμή (πλέον ΦΠΑ) για 12 μήνες για κάθε τμήμα ξεχωριστά. Δεδομένου ότι στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική*

προσφορά η ανάλυση κόστους και όσα προβλέπονται να δηλωθούν από τους οικονομικούς φορείς σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν.3863/2010 όπως τροποποιήθηκε με το αρθ.22 του Ν.4144/2013, ο προσφέρων υποχρεούται να επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του (χρησιμοποιώντας το συνημμένο στο Παράρτημα II Έντυπο Προσφοράς) ψηφιακά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία σε μορφή pdf.] Η ανάθεση θα γίνει σε ένα ή περισσότερους αναδόχους. Κριτήριο ανάθεσης είναι χαμηλότερη ανά τμήμα τιμή. Προσφορές υποβάλλονται, για όλα τα τμήματα της δημόσιας σύμβασης ή μέρος αυτών. **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 και στην επ’ αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. 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. Οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν σύμφωνα με το άρθρο 68 του Ν.3863/2010, όπως τροποποιήθηκε με το αρθ.22 του Ν.4144/2013, να αναγράφουν επί ποινή αποκλεισμού στην προσφορά τους εκτός των άλλων τα εξής:

- α) Τον αριθμό των εργαζομένων
- β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας
- γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι
- δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων
- ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά
- στ) Τα τετραγωνικά μέτρα καθαρισμού ανά άτομο.

Τα ανωτέρω στοιχεία, εξειδικεύονται στο φάκελο της οικονομικής προσφοράς τους. Στην προσφορά τους οι υποψήφιοι, 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, οφείλουν να επισυνάπτουν στην προσφορά τους αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας, στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Η προσφορά τους θα πρέπει να κατατεθεί σύμφωνα με το Υπόδειγμα του Εντύπου Οικονομικής Προσφοράς (Παράρτημα II), το οποίο οι Οικονομικοί Φορείς συμπληρώνουν για το Τμήμα – Τμήματα που επιθυμούν να συμμετέχουν. Οι υποψήφιοι πρέπει να υποβάλουν ηλεκτρονικά την οικονομική τους προσφορά για την υλοποίηση του συνόλου ή τμήματος των υπηρεσιών του παρόντος διαγωνισμού. 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 γ) η τιμή προσφοράς υπερβαίνει τη τιμή μονάδος του τμήματος του προϋπολογισμού της σύμβασης».

13.Επειδή, ο όρος 5.1.2 της οικείας Διακήρυξης ορίζει ότι: **«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:**

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 Συμβάσεων¹¹⁸

β) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ της ανάπτυξης και συντήρησης του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ, η οποία υπολογίζεται επί της αξίας, εκτός ΦΠΑ, της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης. Το ποσό αυτό παρακρατείται σε κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα αρχή στο όνομα και για λογαριασμό του Υπουργείου Ψηφιακής Διακυβέρνησης, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016¹¹⁹.

γ) 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)¹²⁰. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε

ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ. Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% επί του καθαρού ποσού».

14.Επειδή, ο όρος 2.4.6 «Λόγοι απόρριψης προσφορών» της Διακήρυξης ορίζει 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 απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), **2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών)**, 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας...».

15.Επειδή, αναφορικά με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Κατ' αρχάς, ο οικονομικός φορέας «... ..», ήτοι η παρεμβαίνουσα, δεν συμπεριέλαβε στην οικονομική του προσφορά την επίμαχη παρακράτηση 8% (βλ. ψηφιακό αρχείο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»). Περαιτέρω, η μεν παρεμβαίνουσα αντιτείνει ότι η επίμαχη παρακράτηση δεν έπρεπε να συνυπολογιστεί στην υποβληθείσα οικονομική προσφορά της, προβάλλοντας παράλληλα ισχυρισμούς ως προς τη φύση της επίμαχης κράτησης, ότι «...η παρακράτηση φόρου εισοδήματος πέραν του ότι δεν αποτελεί κράτηση υπέρ Δημοσίου ή άλλης Δημόσιας Αρχής δεν εμπίπτει ούτε στην έννοια της επιβάρυνσης της αξίας της υπηρεσίας που παρέχεται από τον ανάδοχο δημόσιας σύμβασης...». Ο δε αναθέτων φορέας με τις απόψεις του εκθέτει συμπερασματικά πως: «...εφόσον δεν υπάρχει ρητή και σαφής πρόβλεψη στη διακήρυξη του κρίσιμου διαγωνισμού ότι οι οικονομικές προσφορές των συμμετεχόντων οφείλουν, επί ποινή απαραδέκτου, να εμπεριέχουν το ως άνω ποσοστό φόρου εισοδήματος, που παρακρατείται κατά την πληρωμή του αναδόχου, δεν συντρέχει λόγος αποκλεισμού του διαγωνιζόμενου, ο οποίος δεν συμπεριέλαβε την παρακράτηση φόρου στην τιμή της οικονομικής

προσφοράς του...». Περαιτέρω, κατά τη γραμματική διατύπωση της παρ. 2.4.4. της Διακήρυξης, η οποία καθορίζει τον τρόπο σύνταξης των οικονομικών προσφορών των υποψηφίων αναδόχων - όπως της αντίστοιχης διάταξης του άρθρου 95 (παρ.5) του ν. 4412/2016 -, στην προσφερόμενη τιμή περιλαμβάνονται, εκτός από τις υπέρ του Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις, και κάθε άλλη, κατά την κείμενη νομοθεσία, επιβάρυνση (πλην Φ.Π.Α) για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, ως τέτοια δε νοείται και η κατ' άρθρο 64 (παρ.2) του ν. 4172/2013 παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% (πρβλ. ΣτΕ 563/2008), αφού αφ' ενός στην ανωτέρω διάταξη της Διακήρυξης δεν γίνεται οποιαδήποτε διάκριση σχετικά με το χαρακτήρα ή τη φύση της επιβάρυνσης για την οποία υφίσταται υποχρέωση συμπερίληψης εκ μέρους των διαγωνιζομένων στην προσφερόμενη τιμή, αφ' ετέρου η εν λόγω παρακράτηση, διενεργούμενη κατά την καταβολή στον ανάδοχο της αξίας των κάθε είδους υπηρεσιών που παρέχει, όπως εν προκειμένω, στην αναθέτουσα Αρχή και υπολογιζόμενη επί της αξίας αυτών, έχει ως αποτέλεσμα τη μείωση, κατά το αντίστοιχο ποσοστό, του παρεχόμενου για την εκτέλεση των υπηρεσιών εργολαβικού ανταλλάγματος. Εν όψει, μάλιστα, και του ότι σύμφωνα με τον όρο 5.1.2 της Διακήρυξης με κάθε πληρωμή από την αναθέτουσα Αρχή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού των παρεχομένων υπηρεσιών. Η υποχρέωση δε αυτή αποσκοπεί στη διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση των υπηρεσιών και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σύμφωνα με την προεκτεθείσα ρητή διάταξη της παρ. 2.4.6 (περ. α') της ένδικης Διακήρυξης σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης (βλ. ΣτΕ 563/2008 σκ.4, πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 482/2006, 800, 256/2004). Μάλιστα, η εν λόγω υποχρέωση των διαγωνιζομένων δεν συναρτάται από την ύπαρξη ή μη στον Πίνακα/Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης διακεκριμένου προς τούτο πεδίου (1923/2022 Δ.Εφ.Αθ. σκ. 9). Κατά συνέπεια, εφόσον από το περιεχόμενο της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας προκύπτει, ότι σε αυτήν δεν είχε συνυπολογισθεί η παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% που θα βαρύνει τις πληρωμές, σε περίπτωση που αυτή

καταστεί ανάδοχος του επίδικου διαγωνισμού, η οικονομική της προσφορά, μη συμπεριλαμβάνουσα την ανωτέρω επιβάρυνση, είναι απορριπτέα, ως παρεκκλίνουσα από το κανονιστικό πλαίσιο διεξαγωγής του ένδικου διαγωνισμού (124/2022 Δ.Εφ.Πειραιά). Εν όψει των εκτεθέντων στην παρούσα σκέψη, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας και του αναθέτοντος φορέα είναι απορριπτέοι, ενώ δεκτοί πρέπει να γίνουν οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας και κατ' ακολουθία ο μοναδικός λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

16.Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή, να απορριφθεί η παρέμβαση και να ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες, δυνάμει των οποίων κρίθηκε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα «... ..», ήτοι της νυν παρεμβαίνουσας, και αναδείχθηκε ανάδοχος του Τμήματος 2 του εν θέματι διαγωνισμού, ενώ έπρεπε να αποκλεισθεί από την περαιτέρω διαγωνιστική διαδικασία.

17.Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, πρέπει να επιστραφεί το παράβολο που κατέβαλε η προσφεύγουσα, κατά τις διατάξεις των άρθρων 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 13 Δεκεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 2 Ιανουαρίου 2023 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ