

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2° ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της την 11η Απριλίου 2025 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Δήμητρα Λιαροστάθη - Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 04.03.2025 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 326/07.03.2025 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» (εφεξής ο «προσφεύγων ή η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ... αριθμ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (...), που εδρεύει στην ..., επί της οδού ... αριθμ. ... (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα και κατά του εκτελεστού αποσπάσματος πρακτικού της ... συνεδρίασης της 18.02.2025 του ... της αναθέτουσας αρχής, με το οποίο εγκρίθηκε το υπ' αριθμ. πρωτ. ... πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού, κατά το μέρος που για το τμήμα ... του διαγωνισμού αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος η εταιρεία «...» Στην ως άνω απόφαση ενσωματώνεται και το εκτελεστό απόσπασμα πρακτικού της ... συνεδρίασης της 14.01.2025 του ... της αναθέτουσας αρχής, με την οποία απόφαση εγκρίθηκαν τα υπ' αριθμ. πρωτ. ... πρακτικά της επιτροπής διαγωνισμού κατά το μέρος που για τον τμήμα ... του διαγωνισμού έγιναν δεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής, οι τεχνικές και οικονομικές προσφορές των οικονομικών φορέων «...» και «...» και αναδείχθηκε η τελευταία προσωρινή ανάδοχος (εφεξής η «προσβαλλόμενη»). Και

Κατά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...» με Δ.Τ. «...» που άσκησε παρέμβαση κατά της προδικαστικής προσφυγής (εφεξής η «παρεμβαίνουσα») και εδρεύει στα ... επί της οδού ... , αριθμ. ... όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την προδικαστική προσφυγή του ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που, κατόπιν της εγκρίσεως των ως άνω πρακτικών της επιτροπής διαγωνισμού, έγιναν δεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων «...» και «...» και αναδείχθηκε η τελευταία οριστική ανάδοχος για το τμήμα ... του διαγωνισμού, για τους αναφερόμενους στη προσφυγή λόγους.

Με την παρέμβασή της, η παρεμβαίνουσα αιτείται την απόρριψη της ως άνω προσφυγής και τη διατήρηση σε ισχύ της προσβαλλομένης πράξης, κατά το μέρος που την ευνοεί.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 1 και 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 1 και 2 του Π.Δ. 39/2017, συνολικού ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με την με αριθμ. ... Διακήρυξη, προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό για την ... «...», με κριτήριο κατακύρωσης αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 165.000,00 € ευρώ πλέον Φ.Π.Α., ο οποίος αφορά σε δύο τμήματα ... και αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 16.10.2024 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ... Στον διαγωνισμό που διεξήχθη ηλεκτρονικά στις 07.11.2024 συμμετείχαν υποβάλλοντας προσφορά, ειδικώς για το τμήμα ... που αφορά η προκειμένη προδικαστική προσφυγή, τρεις οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων, η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα και ο οικονομικός φορέας «...». Με το με αριθμ. πρωτ. ... πρακτικό ... της επιτροπής διαγωνισμού, η τελευταία προέβη στον έλεγχο των εγγυητικών επιστολών, κάνοντας αυτές δεκτές. Στη συνέχεια, με το με αριθμ. πρωτ. ... πρακτικό ... της επιτροπής διαγωνισμού, η τελευταία προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών, στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών και διαπίστωσε ότι όλα και για το σύνολο των ως άνω οικονομικών φορέων πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης και τους όρους της διακήρυξης. Ακολούθως, η επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, αποδέχτηκε δε το σύνολο αυτών και πρότεινε για το ως άνω τμήμα ... την ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου της παρεμβαίνουσας έναντι ποσού 26.664,00 ευρώ, ενώ η προσφεύγουσα αναδείχθηκε δεύτερη στον πίνακα κατάταξης με προσφορά 27.611,73 ευρώ, η δε εταιρεία «...» αναδείχθηκε τρίτη, στον πίνακα κατάταξης. Τα ως άνω αποτυπώθηκαν στο υπ' αριθμ. πρωτ. ... πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού. Όλα τα ανωτέρω πρακτικά εγκρίθηκαν με το εκτελεστό απόσπασμα πρακτικού της ... συνεδρίασης της 14.01.2025 του ... της αναθέτουσας αρχής. Εν συνεχεία, η επιτροπή διαγωνισμού, κατόπιν σχετικής πρόσκλησης που στάλθηκε στην παρεμβαίνουσα ως προσωρινή μειοδότη του τμήματος Β', προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης, τα οποία έκρινε αποδεκτά με το υπ' αριθμ. πρωτ. ... πρακτικό και εισηγήθηκε την ανάδειξη αυτής ως οριστικής μειοδότης. Το ως άνω πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού εγκρίθηκε με το

εκτελεστό απόσπασμα πρακτικού της ... συνεδρίασης της 18.02.2025 του ... της αναθέτουσας αρχής, με την οποία απόφαση αναδείχθηκε οριστική μειοδότητρια του προκειμένου τμήματος ... του διαγωνισμού, η παρεμβαίνουσα.

3. Επειδή, ο ένδικος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας ανάθεσης, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ν. 4412/2016 (Α' 147) και η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV αυτού, περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, η δε ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε την 04.03.2025 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (ενόψει του ότι η 03.03.2025 ήτο εξαιρετέα μέρα, ήτοι Καθαρά Δευτέρα), λαμβανομένου υπόψη ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στις 21.02.2025 και εν γένει παραδεκτά.

5. Επειδή, η ως άνω παρέμβαση ασκείται ομοίως εμπροθέσμως, ενόψει του ότι η ως άνω προδικαστική κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω του πεδίου «επικοινωνία» στις 05.03.2025, η δε παρέμβαση ασκήθηκε στις 17.03.2025.

6. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή ουδόλως ανάρτησε ή απέστειλε απόψεις, αναφορικά με την προκειμένη προδικαστική προσφυγή.

7. Επειδή, ο προσφεύγων, ως προσφέρων του υπό κρίση διαγωνισμού, του οποίου η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατετάγη δεύτερος στον πίνακα κατάταξης, θεμελιώνει αρχικώς πρόδηλο έννομο συμφέρον για την άσκηση της επίμαχης προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης απόφασης, ως βλαπτόμενος και δη κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ερειδόμενο στη ζημία του από τυχόν παράνομη συμμετοχή του ως άνω οικονομικού φορέα στον διαγωνισμό και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη της προσφοράς του, επιδιώκοντας ευλόγως να του ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Ενόψει του ότι ο προσφεύγων δεν έχει αποκλειστεί από τον επίδικο διαγωνισμό και περαιτέρω ουδείς αμφισβητεί την προσφορά του, σε περίπτωση αποδοχής της προσφυγής του κατά της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, θα αναδειχθεί αυτός οριστικός ανάδοχος. Κατ' επέκταση άνευ εννόμου συμφέροντος στρέφεται κατά της προσφοράς της εταιρείας «...», αφού αυτή αναδείχθηκε τρίτη στον πίνακα κατάταξης.

8. Επειδή, περαιτέρω εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς και με πρόδηλο έννομο συμφέρον, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του π.δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του ν. 4412/2016 ασκεί την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα, καθ' ό μέρος θίγεται από την προσφυγή.

9. Επειδή, ως εκ των ανωτέρω, η ασκηθείσα προσφυγή νομίμως εισάγεται ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ δυνάμει της υπ' αριθμ. 400/2025 Πράξης Προσδιορισμού του Προέδρου του ως άνω Κλιμακίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 και 360 του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν και του άρθρου 3 του π.δ. 39/2017, είναι τύποις παραδεκτή και πρέπει να εξεταστεί στην ουσία της.

10. Επειδή, ο προσφεύγων **με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής του**, ισχυρίζεται ότι μη νομίμως έγινε δεκτή η προσφορά της παρεμβαίνουσας, καθότι αυτή παραβιάζει την σχετική κοινωνικοασφαλιστική νομοθεσία. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, για την ... που λαμβάνουν κυμαινόμενες αποδοχές και λαμβάνουν ημερομίσθιο που δεν υπερβαίνει τα 8,91 ευρώ, εντάσσονται στην πρώτη ειδική ασφαλιστική κλάση. Στην εν λόγω ασφαλιστική κλάση εντάσσονται και οι ... με βάση το άρθρο 39 του ν.1892/1990 που ορίζει ότι οι ... που λαμβάνουν ημερομίσθιο που δεν υπερβαίνει τα 8,91 ευρώ, εντάσσονται στην πρώτη ειδική ασφαλιστική κλάση στην οποία αντιστοιχεί το τεκμαρτό ημερομίσθιο των 8,91 ευρώ. Ως εκ τούτου στην περίπτωση αυτή για τον ορθό υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών ... λαμβάνεται υπόψη όχι το πραγματικό ημερομίσθιο αλλά το ημερομίσθιο του ..., όπως αυτό διαμορφώνεται επί τη βάση του κατώτατου τεκμαρτού ημερομισθίου της πρώτης κλάσης των ... με κυμαινόμενες αποδοχές (8,91 ευρώ). Συνεπώς, για τον ορθό υπολογισμό των ασφαλιστικών εισφορών που αντιστοιχούν στον ως άνω ... , το τεκμαρτό κατώτατο ημερομίσθιο, πρέπει να πολλαπλασιαστεί επί την μία ώρα ... επί τις 261 ημέρες που ο εν λόγω ... θα παρέχει την ... του ανά έτος, επί το ποσοστό εισφορών 22,29%, όπερ συνεπάγεται 690,29 ευρώ εργοδοτική εισφορά (=261 ώρες/έτος x 11,865 ημερομίσθιο x 22,29%). Πλην όμως, η παρεμβαίνουσα έχει υπολογίσει για τον ... 412,92 ευρώ εργοδοτικές εισφορές (= 34,41 x 12 μήνες). Ως εκ τούτου προκύπτει διαφορά 277,37 ευρώ (= 690,29 – 412,92) κατά το οποίο η προσφορά της καθίσταται απορριπτέα ως ζημιολογός.

11. Επειδή, η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι ο ως άνω λόγος της προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος και στηριζόμενος επί εσφαλμένης προϋπόθεσης. Τούτο διότι, κατά τους ισχυρισμούς της παρεμβαίνουσας, η υπαγωγή των ... στην 1^η ειδική ασφαλιστική κλάση στηρίζεται στην εσφαλμένη παραδοχή της προσφεύγουσας ότι οι ... Ωστόσο η διακήρυξη, κατά την παρεμβαίνουσα, δεν επιβάλλει σταθερή κατανομή των ... σε συγκεκριμένα ..., αλλά οι

... (...) δύνανται να κατανέμονται σε ... αποφεύγοντας έτσι τη συσσώρευση λιγότερων ωρών ... Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι από την οικονομική της προσφορά, δεν επιβάλλεται ... , αλλά προβλέπεται η ... που να καλύπτουν συνολικά τις 5 ώρες ... ημερησίως για τα ... «...» και «...». Υποχρέωση του αναδόχου είναι η ... του απαιτούμενου συνολικού αριθμού ... για συγκεκριμένη ... Επομένως, ενόψει του ότι κανείς εκ των ... δεν εμπίπτει στο κατώτατο όριο της 1^{ης} ειδικής ασφαλιστικής κλάσης, δεν ανακύπτει και υποχρέωση υπολογισμού και καταβολής της 1^{ης} ειδικής ασφαλιστικής κλάσης.

12. Επειδή, η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού (Ε.Α. ΣτΕ 352/2016) και ως κανονιστική πράξη, δεσμεύει με τους όρους της, τόσο τους τρίτους προς τους οποίους απευθύνεται, όσο και το ίδιο το νομικό πρόσωπο που προκηρύσσει τον σχετικό διαγωνισμό, το οποίο υποχρεούται εφεξής και μέχρι τέλους της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει τα όσα ορίζονται σε αυτή (βλ. ενδεικτικά Πράξεις VI Τμήματος ΕλΣυν 181/2006, 31/2003, 105/2003, 294/2010, 224, 78/2007, 19/2005 κ.ά.). Ταυτόχρονα, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς σε αυτήν τα προς συμμετοχή στον διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. 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 (βλ. Πράξη VI Τμήματος ΕλΣυν 70/2006). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοκτικού πλαισίου, εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των εν δυνάμει υποψηφίων, οι οποίοι σε κάθε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας θα εκκινούν από μία κοινή αφετηρία, θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες και θα έχουν ίσες ευκαιρίες συμμετοχής, σύμφωνα με την αρχή της αναλογικότητας. Όπως παγίως γίνεται δεκτό, οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης στους δημόσιους διαγωνισμούς επιτάσσουν στις αναθέτουσες αρχές να διατυπώνουν τους όρους διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης στην προκήρυξη του διαγωνισμού με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, κατά τρόπο ώστε αφενός να παρέχουν σε όλους τους ευλόγως ενημερωμένους και επιδεικνύοντες τη συνήθη επιμέλεια διαγωνιζομένους τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενο των όρων αυτών και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, αφετέρου, να καθιστούν δυνατό τον αποτελεσματικό έλεγχο του αν οι προσφορές των υποψηφίων ανταποκρίνονται στα τιθέμενα κριτήρια (Ε.Σ. Κλ.Ε 157/2017, Τμ. VI 2452/2012, 1643/2014, 6869/2015, 261/2017, βλ. και ΔΕΚ απόφαση της 18.10.2001, C-19/2000, SIAC Construcion Ltd, σκέψεις 41 έως 44,

απόφαση της 29.4.2004, C-496/1999 Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκέψη 111, απόφαση της 10.5.2012, C-368/10, Επιτροπή κατά Κάτω Χωρών σκ. 109 επ.). Όπως παγίως έχει κριθεί, η αρχή της ίσης μεταχείρισης και η υποχρέωση διαφάνειας απαγορεύουν στην αναθέτουσα αρχή να απορρίψει προσφορά στηριζόμενη σε λόγους οι οποίοι δεν προβλέπονται στην οικεία προκήρυξη (βλ., C-278/14, SC Enterprise Focused Solutions SRL ECLI:EU:C:2015:228, σκ. 28, και απόφαση Medipac—Καζαντζίδης, C-6/05, EU:C:2007:337, σκέψη 54).

13. Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 18 «Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016, «1... 2. Κατά την εκτέλεση των δημόσιων συμβάσεων, οι οικονομικοί φορείς τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους....». Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρ. 1.7. της Διακήρυξης, (αρχές εφαρμοζόμενες στη διαδικασία σύναψης) της διακήρυξης, η οποία στοιχεί με τα οριζόμενα στο άρθρο 18 του ν. 4412/2016: «Οι οικονομικοί φορείς δεσμεύονται ότι: α) τηρούν και θα εξακολουθήσουν να τηρούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, εφόσον επιλεγούν, τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις ... κοινωνικού και εργατικού δικαίου ... Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και υπηρεσίες που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους...». Στο άρθρ. 2.4.4. της διακήρυξης ορίζεται ότι «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.3.1. και στο Παράρτημα Ι της παρούσας Διακήρυξης: Τιμές Η τιμή της παρεχόμενης ... δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Η προσφερόμενη τιμή των παρεχόμενων ... δίνεται σε ευρώ ανά μήνα και θα περιλαμβάνει το συνολικό κόστος ... Σύμφωνα δε με την παρ. 5 περ. α' του άρθρου 95 του ν. 4412/2016, θα περιλαμβάνει και τις υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την ... που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Η προσφερόμενη τιμή δεν μπορεί να είναι χαμηλότερη του ... , το οποίο πρέπει να καλύπτει τουλάχιστον τα

οριζόμενα από την εργατική νομοθεσία (... , κλπ) βάσει της οικείας ΣΣΕ (ΕΓΣΣΕ 2019/ Ν.4241/127/30-1-2019 Υ.Α. ΦΕΚ 173/Β/2019). Οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς υποχρεούνται, με ποινή αποκλεισμού, να εξειδικεύουν σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους, τα ακόλουθα στοιχεία (άρθρο 68, παρ.1 του ν.3863/2010 (Α 115), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει: α) ... β) ... γ) Τη συλλογική σύμβαση ... στην οποία τυχόν υπάγονται οι ... δ) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των ... ε) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό ... και των νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης ... στην οποία τυχόν υπάγονται οι ... Ειδικότερα, για την σύνταξη της οικονομικής προσφοράς, λαμβάνεται υπόψιν η συλλογική σύμβαση ..., οι ασφαλιστικές εισφορές και οι κρατήσεις, που ισχύουν κατά τον χρόνο προκήρυξης της σύμβασης. Διευκρινίζεται ότι στις νόμιμες υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις δεν περιλαμβάνεται ο φόρος παρακράτησης εισοδήματος 8%. Επομένως οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς, επί ποινή αποκλεισμού, δεν θα συνυπολογίσουν στην οικονομική τους προσφορά στο αντίστοιχο πεδίο το προβλεπόμενο, κατά την ισχύουσα φορολογική νομοθεσία, ποσοστό παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8%. Επειδή στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει επιπρόσθετα στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” και το έντυπο Οικονομικής Προσφοράς του Παραρτήματος IV της παρούσας Διακήρυξης σε μορφή pdf, υπογράφοντας το ψηφιακά. Σε περίπτωση διάστασης στοιχείων, υπερισχύει το έντυπο του Παραρτήματος IV. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, καθώς και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την ... 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%. Οι προσφερόμενες τιμές αναπροσαρμόζονται σύμφωνα με τα αναλυτικώς οριζόμενα στην παράγραφο 6.5 της παρούσας. Ωστόσο, σε περίπτωση νομοθετικής μεταβολής του εργατικού κόστους, θα αναπροσαρμοστεί το συμβατικό αντικείμενο, σύμφωνα με την εκάστοτε κείμενη νομοθεσία. 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 κεφάλαιο 1.3 και στο Παράρτημα I της παρούσας Διακήρυξης». Στο παράρτημα Ι΄ της διακήρυξης ορίζεται ότι το αντικείμενο της σύμβασης χωρίζεται σε δύο τμήματα (σελ. 54), ήτοι στο Τμήμα ... (...) και Τμήμα

... (...). Ρητώς προβλέπεται ότι «προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα στο σύνολο όμως των ζητούμενων ...». Ειδικώς για τις ... (βλ. σελ. 76, πίνακας IV) ορίζεται ότι το τμήμα αυτό ... περιλαμβάνει ... «...» και «...» και αφορά σε ... οι οποίες αντιστοιχούν σε Τέλος, στο άρθρ. 2.4.6 της διακήρυξης προβλέπονται οι λόγοι απόρριψης προσφορών.

14. Επειδή, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, θα πρέπει να ερμηνεύεται ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης ... και της νομοθεσίας περί ... ασφάλισης, εφόσον δε η προσφορά υπολείπεται, απορρίπτεται κατά τα ως άνω (ΔΕφΑθηνών 236/213, 511/2013 και εκεί αναφερόμενη νομολογία του ΣτΕ, ΔΕφ Αθηνών 427/2011, 512/2011). Σε κάθε περίπτωση, κατά την πάγια νομολογία (ΔΕφΑθηνών 325/2015, ΔΕφΘες. 226/2014, ΔΕφΑθηνών 289/2014, ΕΑ ΣτΕ 155/2013, 297/2009, 1255/2009) οικονομικές προσφορές που δεν περιλαμβάνουν το απαιτούμενο από το νόμο ελάχιστο εργατικό και ασφαλιστικό κόστος, νόμιμα αποκλείονται από διαγωνισμούς. Ιδία όταν στους όρους της διακήρυξης προβλέπεται ότι είναι απορριπτέα οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την ... όπως το κόστος τούτο προσδιορίζεται από την ισχύουσα νομοθεσία και την Εθνική Γενική Συλλογική Σύμβαση ... (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.). (πρβλ. Ε.Α. Σ.Τ.Ε. 198, 187/2013, 1272, 986, /2010, 1259, 1255, 1069/2009, 1344/2008, 1090/2006, ΔΕφΘες.).

15. Επειδή, από τα ηλεκτρονικά στοιχεία του φακέλου και το κανονιστικό πλαίσιο του προκείμενου διαγωνισμού προκύπτει ότι, όπως βασίμως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, οι οικονομικοί φορείς όφειλαν να υποβάλλουν προσφορά ανά τμήμα και δη για ένα ή περισσότερα και όχι ανά ... του τμήματος. Επομένως, ορθώς υπολογίζει η παρεμβαίνουσα τις ... στο οποίο αναδείχθηκε ανάδοχος και συνακόλουθα το ποσό των εισφορών, με βάση τις αποδοχές που αντιστοιχούν στις πραγματικές ... , καθώς δεν τίθεται ζήτημα υπολογισμού των εισφορών με βάση την 1^η ειδική ασφαλιστική κλάση, αφού δεν τίθεται ζήτημα μερικής ..., όπως έχει διαρθρώσει την προσφορά της. Εξάλλου, όπως ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα και ουδόλως αντικρούεται από την προσφεύγουσα, σύμφωνα με τον προγραμματισμό της, οι εισφορές, υπολογιζόμενες με βάση τις πραγματικές αποδοχές περιόδου, αντιστοιχούν σε ύψος 337.08 ευρώ και όχι σε ποσό ύψους 231,66 ευρώ (1^η ειδική ασφαλιστική κλάση για την οποία προβλέπονται κατώτερες εισφορές από αυτές επί των πραγματικών αποδοχών). Δεδομένου ότι η εναλλαγή των ... δεν απαγορεύεται από την διακήρυξη, προκύπτει ότι ο εκάστοτε διαγωνιζόμενος όφειλε να περιλαμβάνει στην οικονομική του προσφορά ποσό που να καλύπτει την... κατά τις ημέρες και ώρες που

στη διακήρυξη προβλέπονται, όχι επιπλέον αυτών. Σε κάθε περίπτωση, ο τρόπος κατάστρωσης της οικονομικής προσφοράς εκάστου διαγωνιζομένου ανήκει στην επιχειρηματική του ελευθερία και, εφόσον στη διακήρυξη δεν προβλέπεται ... τρόπος υπολογισμού της οικονομικής προσφοράς, είναι ελεύθερος να διαμορφώσει οικονομική προσφορά βασιζόμενος σε δική του μεθοδολογία, εντός, βέβαια, των ορίων που προσδιορίζονται από την οικεία νομοθεσία και το σχετικό κανονιστικό πλαίσιο (ΕΑΔΗΣΥ 40/2024, 284/2022).

16. Επειδή, εσφαλμένως η προσφεύγουσα στηρίζει τον ισχυρισμό της στην παραδοχή ότι ... αφού ο εν λόγω προγραμματισμός στηρίζεται σε προσωπικές παραδοχές και επιλογές της προσφεύγουσας σχετικά με τον επιμερισμό των ... Όπως, όμως, και ανωτέρω αναφέρεται η διακήρυξη δεν επιβάλλει σταθερή κατανομή των ίδιων ... σε συγκεκριμένα ... και ως εκ τούτου οι ώρες ... δύνανται να κατανέμονται σε διαφορετικά ... εναλλάξ, εφόσον σε κάθε περίπτωση καλύπτεται ο συνολικός αριθμός των απαιτούμενων ωρών ... για το ... τμήμα ... της διακήρυξης.

17. Επειδή, ενόψει των ανωτέρω προκύπτει ότι η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας ουδόλως υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού και κοινωνικοασφαλιστικού κόστους και ως εκ τούτου ο μοναδικός λόγος της προσφυγής πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος.

18. Επειδή, κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί.

19. Επειδή, τέλος, πρέπει να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου ποσού 600,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε την 11^η Απριλίου 2025 και εκδόθηκε την 28^η Απριλίου 2025 στην Αθήνα.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ

