

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^Ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 30 Δεκεμβρίου 2024, με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος, Ναυσικά – Σοφία Μπάσδελη, Μέλος – Εισηγήτρια.

Για να εξετάσει την από 22.11.2024 και υπό Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1728/25.11.2024 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα, εταιρείας, με την επωνυμία, «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά του ..., που εδρεύει στην ... αρ. ... (εφ' εξής η «αναθέτουσα Αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Την παρέμβαση του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στο ... αρ. ... (εφ' εξής η «πρώτη παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Την παρέμβαση του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στην ... οδός ... αριθμός ... (εφ' εξής η «δεύτερη παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Την παρέμβαση του οικονομικού φορέα, με την επωνυμία «...», με διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στον ... αρ. ... (εφ' εξής η «τρίτη παρεμβαίνουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα ζητεί την ακύρωση (α) της υπ' αρ. .../11-11-2024 απόφασης του ..., δυνάμει της οποίας, κατόπιν έγκρισης των από 13-5-2024, 7-6-2024 και 14-10-2024 και 5-11-2024 πρακτικών της Επιτροπής Αξιολόγησης, αποφασίσθηκε η ανάδειξη της εταιρείας «...», ως οριστικής αναδόχου, καθώς και (β) της υπ' αρ. πρωτ. .../2-2-2024 απόφασης του ..., κατά το μέρος αυτής, με το οποίο έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των οικονομικών φορέων «...», «...» και «...».

Με τις παρεμβάσεις τους, οι παρεμβαίνουσες επιδιώκουν την απόρριψη της προσφυγής, καθ' ο μέρος τις αφορά.

**Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια,
Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
Σκέφθηκε κατά τον Νόμο.**

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ. 39/2017, ποσού 2.138,00 ευρώ, υπολογιζόμενο με βάση την προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης, άνευ δικαιωμάτων προαίρεσης, μη περιλαμβανομένης της δαπάνης ΦΠΑ, (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών, με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, με την υπ' αρ. .../2023 διακήρυξη, προκηρύχθηκε δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός για την ..., με τίτλο «...», εκτιμώμενης αξίας 530.000,00€, συμπεριλαμβανομένου του νόμιμου Φ.Π.Α. χωρίς υπολογισμό του δικαιώματος προαίρεσης έως δύο (2) έτη συνολικά [συνολικός υπολογισμός εκτιμώμενης αξίας συμπεριλαμβανομένης της προαίρεσης: ένα εκατομμύριο πεντακόσιες ενενήντα χιλιάδες ευρώ (1.590.000,00€), η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 08.11.2023 με Α.Δ.Α.Μ ... καθώς και στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

3. Επειδή ο επίμαχος διαγωνισμός, ως εκ του αντικειμένου του και της προϋπολογισθείσας δαπάνης, 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 την σύναψη δημοσίων συμβάσεων.

4. Επειδή η προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, καθ' όσον κατατέθηκε στις 22.11.2024 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψη, ότι η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 12.11.2024, και εν γένει παραδεκώς.

5. Επειδή η πρώτη παρεμβαίνουσα κατέθεσε, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 05.12.2024, ήτοι εμπροθέσμως,

δοθέντος ότι η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα Αρχή στις 27.11.2024, την παρέμβασή της επ' αυτής, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι η προσφορά της έχει κριθεί αποδεκτή και, με την προσφυγή, προβάλλονται λόγοι αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

6. Επειδή η δεύτερη παρεμβαίνουσα κατέθεσε, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 05.12.2024, ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα Αρχή στις 27.11.2024, την παρέμβασή της επ' αυτής, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, δοθέντος ότι, η προσφορά της έχει κριθεί αποδεκτή και με την προσφυγή, προβάλλονται λόγοι του αποκλεισμού της από τον διαγωνισμό.

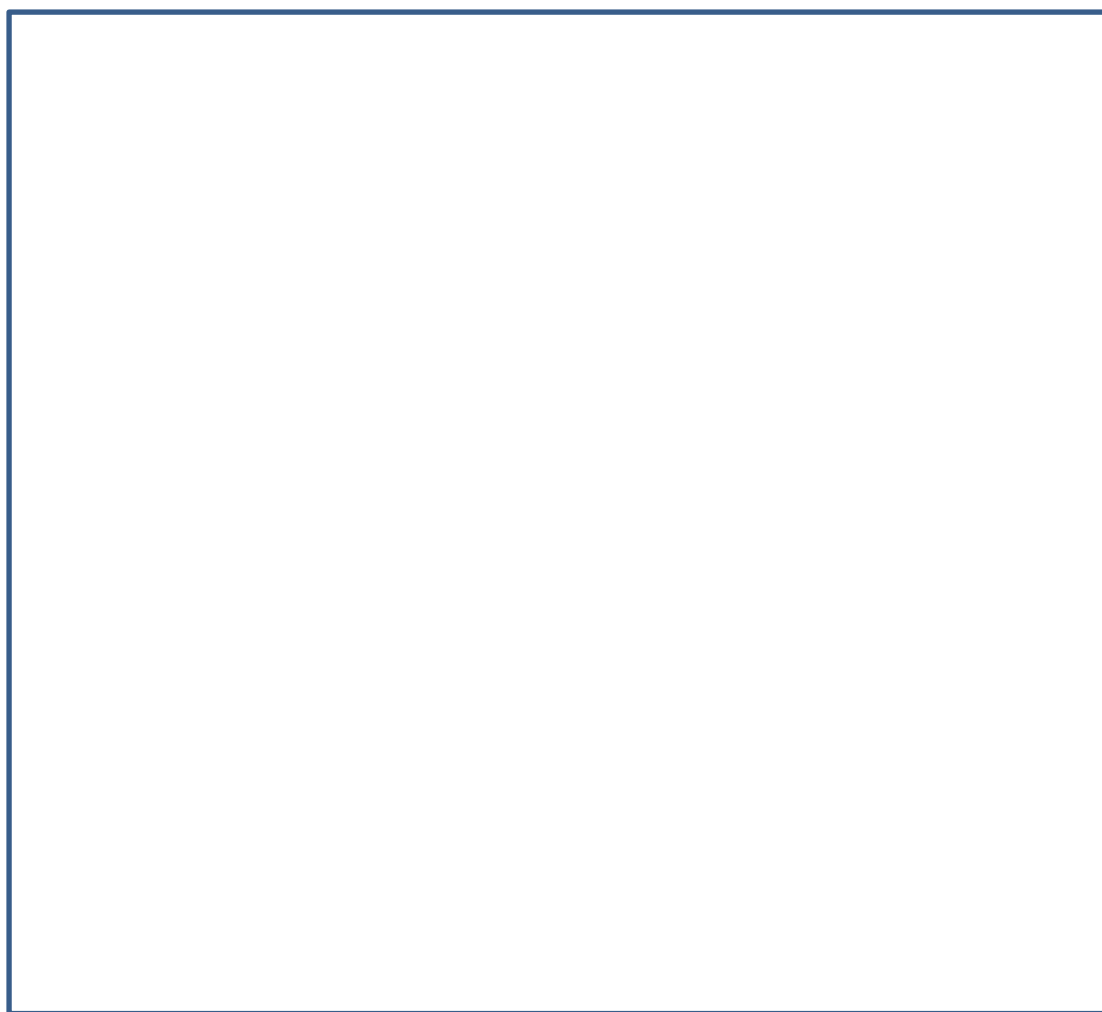
7. Επειδή η τρίτη παρεμβαίνουσα κατέθεσε, μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, στις 06.12.2024, ήτοι εμπροθέσμως, δοθέντος ότι η υπό κρίση προσφυγή κοινοποιήθηκε από την αναθέτουσα Αρχή στις 27.11.2024, την παρέμβασή της επ' αυτής, για την οποία θεμελιώνει άμεσο, προσωπικό και ενεστώς έννομο συμφέρον, καθώς η προσφορά της έχει κριθεί αποδεκτή και έχει αυτή ανακηρυχθεί οριστική ανάδοχος του διαγωνισμού.

8. Επειδή οι απόψεις της αναθέτουσας Αρχής επί της προσφυγής διαβιβάσθηκαν εμπροθέσμως στις 09.12.2024, δοθέντος ότι η 7^η.12.2024 ήταν ημέρα Σάββατο και η 8^η.12.2024 ήταν Κυριακή (εξαιρετέα), κοινοποιήθηκαν αυθημερόν στους συμμετέχοντες και λαμβάνονται υπ' όψη από το Κλιμάκιο, η δε προσφεύγουσα δεν κατέθεσε υπόμνημα αντίκρουσης αυτών.

9. Επειδή η προσφεύγουσα, ως προσφέρουσα στον εν θέματι διαγωνισμό, της οποίας η προσφορά κρίθηκε αποδεκτή και κατετάγη τρίτη στην σειρά μειοδοσίας, θεμελιώνει έννομο συμφέρον, για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά της προσβαλλόμενης, ως βλαπτόμενη, κατά το μέρος που αφορά στην αποδοχή των προσφορών των συνδιαγωνιζόμενων εταιρειών, που προηγούνται αυτής στην σειρά, ερειδόμενο στην ζημία της, από τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτων στον διαγωνισμό, και στο επιδιωκόμενο όφελος από την απόρριψη των προσφορών των παρεμβαίνουσών, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η συγκεκριμένη σύμβαση. Επίσης, η προσφεύγουσα, μετ' εννόμου συμφέροντος, βάλλει κατά της νομιμότητας των προσφορών

εταιρειών, που έπονται στην σειρά μειοδοσίας, διότι, όπως έχει κριθεί: *«Η σειρά κατάταξης δεν αποκλείει αυτόματα την ύπαρξη εννόμου συμφέροντος εκ μέρους οποιουδήποτε συμμετέχοντα και μη οριστικώς αποκλεισθέντα σε δημόσιο διαγωνισμό. Βασικό κριτήριο για την στοιχειοθέτηση του εννόμου συμφέροντος αποτελεί το έγκυρο της προσφοράς του διαγωνιζόμενου και ο μη οριστικός αποκλεισμός του με έκδοση απόφασης επί αίτησης ακύρωσης...»*. (Δ.Εφ.Αθ. 294/2020, σκ. 7). Σημειωτέον, ότι η προσφεύγουσα διατηρεί το έννομο συμφέρον της προς άσκηση της προσφυγής, παρ' όλο που έχει κριθεί αποκλειστέα από τον εν θέματι διαγωνισμό, δυνάμει της υπ' αριθμό 94/2025 απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ (εκδοθείσας επί της υπό ΓΑΚ 1724/2024 προδικαστικής προσφυγής). Τούτο, διότι ο αποκλεισμός της δεν έχει κριθεί οριστικά με έκδοση απόφασης επί αίτησης ακύρωσης.

10. Επειδή, στον υπό κρίση διαγωνισμό, έλαβαν μέρος έντεκα οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και οι παρεμβαίνουσες. Με το από 18.12.2023 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων και εισηγήθηκε να κριθούν αποδεκτές οι τεχνικές προσφορές όλων των συμμετεχόντων. Με την υπ' αρ. .../02-02-2024 απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, επικυρώθηκε το από 18.12.2023 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού. Ακολούθως, με το από 14.10.2024 πρακτικό, η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη των προσφορών των οικονομικών φορέων ..., λόγω μη παράτασης του χρόνου ισχύος των προσφορών τους και των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής τους στον διαγωνισμό, και η σειρά μειοδοσίας διαμορφώθηκε ως εξής:



Εν συνεχεία, με την προσβαλλόμενη, υπ' αρ. πρωτ. .../11.11.2024, απόφαση της αναθέτουσας Αρχής αποφασίσθηκε η έγκριση των υπό ημερομηνία 13.05.2024, 07.06.2024, 14.10.2024 και 05.11.2024 Πρακτικών της Επιτροπής Διαγωνισμού και η ανάδειξη, ως οριστικής αναδόχου, της τρίτης παρεμβαίνουσας.

11. Επειδή, στην διακήρυξη, η οποία συνιστά το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού δεσμεύοντας αμφίδρομα την αναθέτουσα Αρχή και τους διαγωνιζόμενους (ΕΑ ΣΤΕ 352/2016, 53/2011, ΣΤΕ 3669/2015, 5022/2012), ορίζονται, σχετικά με τα τιθέμενα ζητήματα, τα εξής: στο άρθρο **1.3** της διακήρυξης, *«Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ... Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δώδεκα (12) μήνες και άρχεται από την ημερομηνία υπογραφής της σχετικής σύμβασης.»*, στο άρθρο **1.7** της διακήρυξης, *«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 θεσπιστεί 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 του ν. 4412/2016. 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 ... που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους....», στο **άρθρο 2.4.4** της διακήρυξης, με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών», ορίζεται, ότι «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης τιμή, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Παράρτημα IV της διακήρυξης: Α. Τιμές Η τιμή της παρεχόμενης ... δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την ... 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. Οι προσφερόμενες τιμές αναπροσαρμόζονται σύμφωνα με τα αναλυτικώς οριζόμενα στην παράγραφο 6.5 της παρούσας. 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 I 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. Στην προσφορά τους πρέπει να υπολογίζουν εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους ... των αναλώσιμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ ... και τρίτων κρατήσεων. Επιπροσθέτως, υποχρεούνται να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι Οι συμμετέχουσες εταιρείες ... , επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: α) Τον ελάχιστο αριθμό εργατωρών

των απασχολουμένων ανά ... β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. Επισημαίνουμε ότι το ωράριο εργασίας των εργαζομένων των οικονομικών φορέων καθορίζεται από τις ώρες λειτουργίας των ..., ήτοι από 07:00 π.μ. έως 17:00 μ.μ. Οι ημέρες εργασίας καθορίζονται από το πλαίσιο λειτουργίας των, δηλαδή Δευτέρα με Παρασκευή (εξαιρούνται οι επίσημες αργίες). Το ωράριο ... θα καθοριστεί στο στάδιο της σύμβασης σε συνεννόηση με τους υπεύθυνους του κάθε ... και με βάση την ... τους. γ) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι ... (επισυνάπτεται αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι ...). δ) Τα τετραγωνικά μέτρα ... ανά άτομο. ε) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. στ) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά. Τα ανωτέρω στοιχεία, επί ποινή αποκλεισμού, εξειδικεύονται σε χωριστό κεφάλαιο της προσφοράς τους. Σημειώνεται ότι επειδή οι ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του ΕΔΗΔΗΣ δεν έχουν αποτυπώσει τις απαιτήσεις αυτές, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν και ξεχωριστό έντυπο οικονομικής προσφοράς σε μορφή pdf (ψηφιακά υπογεγραμμένο) βάσει υποδείγματος του Παραρτήματος IV της παρούσας διακήρυξης, το οποίο θα υπάρχει αναρτημένο σε επεξεργάσιμο αρχείο (word) στο χώρο του διαγωνισμού.», στο δε **άρθρο 2.4.6** της διακήρυξης προσδιορίζονται οι λόγοι απόρριψης των προσφορών, ήτοι, 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 απαραίτατους 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, β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλιπείς, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται

συμπλήρωσης, διόρθωσης, αποσαφήνισης ή διευκρίνισης ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης,....η) εφόσον διαπιστωθεί ότι είναι ασυνήθιστα χαμηλή διότι δε συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18 του ν.4412/2016,....», στο άρθρο 5.1.2. «Τρόπος Πληρωμής» της διακήρυξης, ορίζεται, ότι «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 ... στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: α) Κράτηση 0,1% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων 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. 4412/2016. 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 επί του καθαρού ποσού.». Επιπροσθέτως, στο Παράρτημα II (ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων) της διακήρυξης, στην υποενότητα «Προσφερόμενη Τιμή» ορίζεται, ότι «Η τιμή της παρεχόμενης ... δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την ... 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.» και ακολούθως, στην υποενότητα «ΟΡΟΙ ΠΛΗΡΩΜΗΣ», ορίζεται, ότι «Η πληρωμή του αναδόχου θα πραγματοποιηθεί τμηματικά, ανά μήνα, στο 100% της συμβατικής αξίας μετά την οριστική παραλαβή των ... Η πληρωμή του συμβατικού τιμήματος θα γίνεται με την προσκόμιση των νομίμων παραστατικών και δικαιολογητικών που προβλέπονται από τις διατάξεις του

άρθρου 200 παρ. 5 του ν. 4412/2016, καθώς και κάθε άλλου δικαιολογητικού που τυχόν ήθελε ζητηθεί από τις αρμόδιες ... που διενεργούν τον έλεγχο και την πληρωμή. Τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την ... στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: α) Κράτηση 0,1% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων 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. 4412/2016. 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 επί του καθαρού ποσού. ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ Κατά την εκτέλεση της σύμβασης ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις στους τομείς του περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικοασφαλιστικού και εργατικού δικαίου, οι οποίες απαριθμούνται στο Παράρτημα Χ του Προσαρτήματος Α'. Η τήρηση των εν λόγω υποχρεώσεων από τον ανάδοχο ελέγχεται και βεβαιώνεται από τα όργανα που επιβλέπουν την εκτέλεση της σύμβασης και τις αρμόδιες δημόσιες αρχές και ... που ενεργούν εντός των ορίων της ευθύνης και της αρμοδιότητάς τους. Ο ανάδοχος τηρεί τις υποχρεώσεις των περιπτώσεων α' έως στ' της παραγράφου 1 του άρθρου 68 του ν. 3868/2010 (Α'115), δηλ. για τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο, τις ημέρες και τις ώρες εργασίας, τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι ..., το ύψος του ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές των εργαζομένων σύμφωνα με την προσφορά του, τα τετραγωνικά μέτρα ... ανά άτομο, όταν πρόκειται για ..., καθώς και του ειδικού όρου της παραγράφου 3 του ίδιου άρθρου για την τήρηση των διατάξεων της εργατικής και ασφαλιστικής νομοθεσίας και της νομοθεσίας

*περί υγείας και ασφάλειας των εργαζομένων και πρόληψης του επαγγελματικού κινδύνου.». Τέλος, στο **Παράρτημα IV – Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς** της διακήρυξης, περιλαμβάνονται τρεις πίνακες, τους οποίους θα πρέπει να συμπληρώσουν οι διαγωνιζόμενοι, και συγκεκριμένα: Πίνακας Α. ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΥΠΟΨΗΦΙΟΥ, Πίνακας Β. ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ και Πίνακας Γ. ΠΙΝΑΚΑΣ «ΣΤΟΙΧΕΙΑ» ΤΟΥ ΑΡΘΡΟΥ 68 ΤΟΥ Ν. 3863/2010, όπως ισχύει, στον οποίο αρχικά οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να συμπληρώσουν την συλλογική σύμβαση εργασίας, στην οποία υπάγονται οι ..., κάτωθι δε αυτού του πεδίου, υπάρχουν δεκατρείς στήλες. Ειδικότερα, στα προς συμπλήρωση πεδία/ στήλες 1-9 ζητείται η καταγραφή των ..., των τετραγωνικών μέτρων, των ... απασχόλησης, των τ.μ. ανά εργαζόμενο, ημέρες και ώρες εργασίες μηνιαίως και αναλυτική περιγραφή του εργατικού κόστους με τις εργοδοτικές εισφορές. Στην συνέχεια, στα πεδία/ στήλες 10,11 και 12, ζητείται να παρατεθεί το διοικητικό κόστος, το κόστος αναλωσίμων και το εργολαβικό κέρδος, αντιστοίχως, και στο πεδίο/ στήλη 13, οι νόμιμες κρατήσεις υπέρ ... και τρίτων. Τέλος, με το υπ' αρ. πρωτ. .../23.11.2023 έγγραφο ... διευκρινίσεων της αναθέτουσας Αρχής, σε απάντηση ερωτήματος (1^{ου}) της πρώτης παρεμβαίνουσας, εάν απαιτείται στην οικονομική προσφορά να υπολογισθεί η παρακράτηση φόρου 8%, διευκρινίσθηκαν τα ακόλουθα: «1. Ως προς το ερώτημα 1, η οικονομική προσφορά των υποψηφίων οικονομικών φορέων συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην Διακήρυξη .../2023, παράρτημα IV Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς και σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.4 (σελ. 29) της ανωτέρω Διακήρυξης. Κατά συνέπεια η σύνταξη και υποβολή των προσφορών των οικονομικών φορέων πραγματοποιείται λαμβάνοντας υπόψη τα αναγραφόμενα στην Διακήρυξη .../2023 και στον Ν.4412/2016 όπως τροποποιημένος ισχύει.». Ομοίως, με το υπ' αρ. πρωτ. .../24.11.2023 έγγραφο ... διευκρινίσεων της αναθέτουσας Αρχής, σε απάντηση ερωτήματος οικονομικού φορέα, εάν απαιτείται στην οικονομική προσφορά να υπολογισθεί η παρακράτηση φόρου 8%, διευκρινίσθηκαν αυτολεξεί τα προεκτεθέντα. Επίσης, με το υπ' αρ. πρωτ. .../30.11.2023 έγγραφο ... διευκρινίσεων της αναθέτουσας Αρχής, κατόπιν, εκ νέου, ερωτήματος της πρώτης παρεμβαίνουσας και σε απάντηση αυτού, δηλαδή, εάν απαιτείται στην οικονομική προσφορά να υπολογισθεί η παρακράτηση φόρου 8%, διευκρινίσθηκαν τα ακόλουθα: «Σε απάντηση του παραπάνω σχετικού, σας*

υπενθυμίζουμε ότι οι απαντήσεις όλων των ερωτημάτων των υποψήφιων οικονομικών φορέων, αποστέλλονται σε όλους όσους έχουν εκδηλώσει σχετικό ενδιαφέρον στον διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας. Περαιτέρω, σας γνωρίζουμε ότι, τόσο στη Διακήρυξη .../2023 όσο και στο Ν.4412/2016 αναγράφεται ότι οι οικονομικοί φορείς, κατά την διαδικασία σύνταξης και υποβολής των οικονομικών προσφορών τους, για τις οποίες είναι υπεύθυνοι, στο πεδίο της τιμής, περιλαμβάνουν τις υπέρ τρίτων κρατήσεις ως και κάθε άλλη επιβάρυνση.». Ως δε έχει παγίως κριθεί, κάθε διακήρυξη δημόσιου διαγωνισμού πρέπει, ακόμη και αν ελλείπει σχετική ρήτρα, να ερμηνεύεται, ως επιβάλλουσα στους διαγωνιζόμενους να τηρούν, κατά την διαμόρφωση της προσφοράς τους, τις κείμενες διατάξεις, μεταξύ των οποίων προέχουσα θέση έχουν οι διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας περί της κατώτερης νόμιμης αμοιβής της εργασίας και της νομοθεσίας περί κοινωνικής ασφάλισης, εφ' όσον δε η προσφορά υπολείπεται του ελαχίστου εργοδοτικού κόστους, απορρίπτεται, κατά τα ως άνω, και, επιπροσθέτως, επειδή παραβιάζονται οι αρχές προστασίας του ανόθευτου ανταγωνισμού, της ισότητας των διαγωνιζομένων και της διαφάνειας της διαδικασίας. (ΔΕΦΑΘ 236/2013)

12. Επειδή η προσφεύγουσα, με την υπό κρίση προσφυγή της, προβάλλει με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, ότι η προσφορά της τρίτης παρεμβαίνουσας έπρεπε να απορριφθεί, διότι υπολείπεται του νόμιμου εργατικού κόστους, καθώς δεν έχει υπολογίσει τις εργοδοτικές εισφορές με βάση τον Κανονισμό ... και ... για τα άτομα, που δηλώνει, ότι θα απασχοληθούν άνω των τριάντα ωρών, εβδομαδιαίως, στις αναφερόμενες με την προσφυγή της ... της αναθέτουσας Αρχής. Με τις απόψεις της, η αναθέτουσα Αρχή αντέκρουσε τον λόγο, ισχυριζόμενη, ότι «*Κατά την άποψη της Αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα με την Απόφαση Αριθμ. Φ10221/οικ.26816/929 (ΦΕΚ Β' 2778/02/12/2011) περί ... και ... εργασιών (...) ισχύει ότι οι ... που εργάζονται σε ... εξαιρούνται από τα ... Συνεπώς το ποσοστό 22,29% που χρησιμοποιεί η ανάδοχος είναι σύμφωνο με το θεσμικό πλαίσιο και οι ... καλύπτονται από συλλογικές συμβάσεις που προβλέπουν το εν λόγω ποσοστό εισφορών. Επιπλέον, η προσφορά της αναδόχου περιλαμβάνει πλήρη πίνακα ασφαλιστικών εισφορών και διοικητικού κόστους, όπως απαιτεί η διακήρυξη. Ισχυρισμός 2: Παραβίαση διατάξεων περί ... Υποστηρίζεται ότι οι ... που*

εργάζονται πλήρως σε δημόσιες ... ανήκουν στα ... Κατά την άποψη της Αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα με την Απόφαση Αριθμ. Φ10221/οικ.26816/929 (ΦΕΚ Β' 2778/02/12/2011) περί ... και ... εργασιών (...) ισχύει ότι τα ... εφαρμόζονται μόνο σε συγκεκριμένες περιπτώσεις ... (π.χ., νοσοκομεία, βιομηχανικοί ...) και τα ... εξαιρούνται ρητά. Επιπρόσθετα, στην προσφορά της αναδόχου περιλαμβάνονται οι νόμιμες ασφαλιστικές εισφορές σύμφωνα με τα ανωτέρω λεχθέντα.». Με την παρέμβασή της, η τρίτη παρεμβαίνουσα αντέκρουσε τον σχετικό λόγο, ισχυριζόμενη, ότι κριτήριο για την διάκριση υπαγωγής σε ... για τους .../ ... αποτελεί ο χώρος απασχόλησης αυτών, σε συνδυασμό με την απασχόληση σε λιγότερο επίπονη και επικίνδυνη για την υγεία εργασία, ανεξαρτήτως εάν ο εργοδότης είναι το Δημόσιο ή ιδιωτικές επιχειρήσεις. Εξ άλλου, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της τρίτης παρεμβαίνουσας, διαφορετική ερμηνεία θα παρεβίαζε το Σύνταγμα. Επιπροσθέτως, η τρίτη παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται, ότι το κυρίως παρεχόμενο έργο της προκείμενης σύμβασης αφορά στην ..., όπου παράγεται κυρίως διοικητικό, ελεγκτικό και νομοθετικό έργο, ενώ οι ... αφορούν σε τμήμα, αναλογικά μικρότερο του κυρίως αντικειμένου της προκείμενης σύμβασης.

13. Επειδή, επί του πρώτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Στο άρθρο 104 παρ. 1 του Κανονισμού Ασφάλισης του Ι.Κ.Α. (Α.Υ.Ε. 55575/Ι.479/18-11-1965, Β' 816), που εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 28 παρ. 5 εδάφιο β' του α.ν. 1846/1951 (Α' 179), ορίσθηκαν αφ' ενός μεν σε μία στήλη και υπό ίδιο αύξοντα αριθμό οι ειδικώς απαριθμούμενες ιδιαζόντως βαρείες και ανθυγιεινές εργασίες, αφ' ετέρου δε σε άλλη στήλη και έναντι κάθε βαρείας και ανθυγιεινής εργασίας, οι ειδικότητες της αντίστοιχης εργασίας, η άσκηση των οποίων συνεπάγεται την εφαρμογή των διατάξεων τούτων. Κατόπιν, με το άρθρο 17 του ν. 3863/2010 «Νέο ασφαλιστικό σύστημα και συναφείς διατάξεις, ρυθμίσεις στις εργασιακές σχέσεις» (Α' 115), ορίσθηκε, ότι: «1. Ο πίνακας των ... και ... Επαγγελματών καταρτίζεται για όλους τους Φορείς Κοινωνικής Ασφάλισης με απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης, ύστερα από γνώμη της προβλεπόμενης από την παράγραφο 1 του άρθρου 20 του ν. 3790/2009 (Φ.Ε.Κ. 143 Α'), Διαρκούς Επιτροπής Κρίσεως ... και ... Επαγγελματών και γνωμοδότηση του Συμβουλίου Κοινωνικής Ασφάλισης (Σ.Κ.Α.). ... Ο νέος Πίνακας ... εφαρμόζεται από 1.1.2012 ... 2. Ο πίνακας αυτός μπορεί να τροποποιείται ή να συμπληρώνεται

με την ίδια διαδικασία, σε χρονικά διαστήματα μεγαλύτερα των τριών (3) ετών από τη δημοσίευση της Υπουργικής Απόφασης της πρώτης παραγράφου» [όπως η παρ. 1 αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 31 του ν. 4075/2012 (Α' 89)]. Με την Φ10221/οικ.26816/929/30-11-2011 απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης (Β' 2778), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 17 του ν. 3863/2010, αφού προηγουμένως ελήφθη υπ' όψη το πόρισμα της Διαρκούς Επιτροπής Κρίσεως ... και ... Επαγγελματιών, καθώς και η γνώμη του Συμβουλίου Κοινωνικής Ασφάλισης, όπως διατυπώθηκε στο πρακτικό της 14ης Συνεδρίασης της 27-10-2011, ισχύει δε από 1-1-2012, αντικαταστάθηκε εξ ολοκλήρου η παρ. 1 του άρθρου 104 του Κανονισμού Ασφάλισης του Ι.Κ.Α. και καθορίσθηκαν οι βαρείες και ανθυγιεινές εργασίες, με ειδική απαρίθμηση. Ειδικότερα, αυτές ταξινομήθηκαν σε δύο κατηγορίες, αριθμούμενες στα εδάφια Α' και Β'. Στο εδάφιο Α' διαλαμβάνονται οι παρεχόμενες σε ορισμένους χώρους εργασίας και υπό ορισμένη ειδικότητα και στο εδάφιο Β' οι παρεχόμενες από ορισμένες ειδικότητες ανεξάρτητα από τον χώρο, όπου παρέχεται η εργασία. Περιελήφθησαν δε, στις ειδικά απαριθμούμενες βαρείες και ανθυγιεινές εργασίες (στο εδάφιο Α' και υπ' αύξουσα αρίθμηση 31), οι παρεχόμενες στους εξής χώρους εργασίας: «Νοσηλευτικά Ιδρύματα, Κλινικές, Μικροβιολογικά και Βιοχημικά Εργαστήρια, Υγειονομικές Μονάδες Ασφαλιστικών Οργανισμών» και υπό τις εξής ειδικότητες: «Νοσοκόμοι-νοσηλεύτες, παρασκευαστές και βοηθοί αυτών, Θαλαμηπόλοι Ψυχιατρικών Νοσοκομείων και Κλινικών, Συντηρητές Πειραματόζων, Συσκευαστές ορών-εμβολίων, παρασκευαστές τραπέζης αίματος, βιολόγοι εργαστηρίων ... Υγείας, καθώς και οι αντίστοιχες ειδικότητες των εργαζομένων στα Δημόσια Νοσοκομεία, ...». Στις δε παρεχόμενες από ορισμένες ειδικότητες, ανεξάρτητα από το χώρο όπου παρέχεται η εργασία, εργασίες περιελήφθησαν στον Πίνακα Β, ως Βαρείες και Ανθυγιεινές εργασίες: «Β. ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Η' ΧΩΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΠΟΥ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΝΤΑΙ [...] 23. ... —... με πλήρη απασχόληση, πλην εκείνων που απασχολούνται σε: α) ... δημοσίων ..., ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' και Β' του ν.3429/2005 όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους

φορείς β) ... διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα.». Περαιτέρω, με την Εγκύκλιο ΙΚΑ-ΕΤΑΜ υπ' αριθ. 27, υπ' αρ. πρωτ. Α32/1150/20.3.2012, καθ' όσον αφορά στην ανωτέρω περίπτωση 23 του Εδαφίου Β' του ΚΒΑΕ διευκρινίζεται, ότι «Με την παραπάνω διάταξη καλύπτονται πλέον μόνο οι ...- ... που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση αφού η β' περίπτωση της αντίστοιχης διάταξης του ΚΒΑΕ (2η περίπτωση ειδικοτήτων του υπεδ. γ' του εδαφίου Β') «άνευ χρονικού περιορισμού ημερήσιας απασχόλησης» έχει καταργηθεί. Σχετικά με την έννοια του όρου “πλήρης απασχόληση” έχει γίνει δεκτό με την εγκ. 182/85 ότι η απασχόληση θα πρέπει να διαρκεί από 5 ώρες την ημέρα και πάνω ή 30 ώρες την εβδομάδα. Διευκρινίζεται δε ότι, όταν πρόκειται για πέντε (5) ημέρες απασχόληση την εβδομάδα, αυτή θα πρέπει να παρέχεται επί έξι ώρες την ημέρα, ώστε να συμπληρώνονται τουλάχιστον 30 ώρες την εβδομάδα. Ρητά εξαιρούνται οι ... - ... πλήρους απασχόλησης σε : α) ... δημοσίων ..., ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, Οργανισμούς και Α.Ε., που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων Α' και Β' του Ν. 3429/2005, όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω αναφερόμενους φορείς. β) ... διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα. Ως ... των Δημοσίων ... γενικά, όπως αναφέρονται στην περίπτωση α' της διάταξης θεωρούνται οι ... των ανωτέρω ... όπου παράγεται κυρίως διοικητικό, ελεγκτικό, νομοθετικό έργο, έστω και αν στο αντικείμενο εργασίας των ... – ... εκτός του ... των γραφείων περιλαμβάνεται και ο ... αναμονής πολιτών ή άλλων κοινόχρηστων ... (τουαλέτες κ.λ.π.). Έτσι, ... – ... που απασχολούνται με πλήρη απασχόληση σε Κεντρικές ή Περιφερειακές ..., ... Γραμματείες, Ειδικές Γραμματείες, Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές, Δημόσιες Αρχές της Νομοθετικής Λειτουργίας του κράτους κ.λ.π. δεν καλύπτονται από τον Κανονισμό ... Επαγγελματιών. Αντίθετα, δεν θεωρούνται ... οι ... των παραπάνω ... όπου, αν και υπάρχουν ..., το κυρίως παραγόμενο έργο του ... γίνεται επί ..., οι οποίοι επιβαρύνονται ιδιαίτερα λόγω της παρουσίας σ' αυτούς μεγάλου αριθμού ... και για μεγάλο χρονικό διάστημα π.χ. αίθουσες διδασκαλίας οποιασδήποτε βαθμίδας εκπαίδευσης, δικαστικές αίθουσες, δημοτικά γυμναστήρια – κολυμβητήρια, Μουσεία, φοιτητικές εστίες, παιδικές κατασκηνώσεις, παιδικοί σταθμοί κ.λ.π.. Ως ... διοίκησης επιχειρήσεων του ιδιωτικού τομέα, στα οποία αναφέρεται η περίπτωση β' της ανωτέρω διάταξης θεωρούνται οι ..., οι οποίοι είναι ανεξάρτητοι από τις μονάδες

παραγωγής ή της ... Έτσι δεν καλύπτονται οι ... - ... με πλήρη απασχόληση που ... λογιστηρίων, διοίκησης προσωπικού και γενικά τα ... τα οποία εξυπηρετούν τη διοίκηση των επιχειρήσεων. Αντίθετα οι ... - ... που απασχολούνται στους χώρους των μονάδων παραγωγής ή σε χώρους ... π.χ. σούπερ μάρκετς, κομμωτήρια, καταστήματα λιανικής πώλησης και γενικά σε χώρους που επιβαρύνονται ιδιαίτερα από την παρουσία πολλών ..., καλύπτονται από τον ΚΒΑΕ εφόσον βέβαια απασχολούνται με πλήρη απασχόληση.».. Με το άρθρο 92 του ν. 4412/2016 ορίζεται, ότι «...5. Ειδικά κατά τη διαδικασία σύναψης ... 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.[...]

14. Επειδή, όπως ρητώς αναφέρεται στην υπ' αρ. Φ10221/οικ.26816/929/30.11.2011 απόφαση του Υπουργού Εργασίας Κοινωνικής Ασφάλισης με θέμα «Βαριές & ανθυγιεινές εργασίες» (ΦΕΚ Β' 2778/2.12.2011), οι ... και ... ανήκουν στις ειδικότητες που ασφαλίζονται στην κατηγορία ... και ... εργασιών, με πλήρη απασχόληση, πλην εκείνων που απασχολούνται σε ... δημοσίων ..., ΝΠΔΔ, ΟΤΑ Α' και Β' βαθμού και τις επιχειρήσεις αυτών, ΝΠΙΔ που ανήκουν στο Κράτος, καθώς και στις δημόσιες επιχειρήσεις, οργανισμούς και Α.Ε., που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του Κεφαλαίου Α' και Β' του ν.3429/2005, όπως ισχύουν και έχουν εργοδότες τους ως άνω φορείς. Εν προκειμένω, το αντικείμενο της προκείμενης σύμβασης είναι η ... της Αναθέτουσας Αρχής για χρονικό διάστημα 12 μηνών, όπως ορίζεται στο προπαρατεθέν άρθρο 1.3 της διακήρυξης και αναλύεται στο Παράρτημα Ι και ΙΙ αυτής, όπου ορίζεται, ότι «ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης Αντικείμενο έργου: ...). Οι συγκεκριμένες ... αφορούν ... των ... που αποτυπώνονται στο παρακάτω Πίνακα: ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ – Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων - ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΤΩΝ ΑΝΑΤΙΘΕΜΕΝΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ 1. Εργασίες Πίνακας Α. Εσωτερικοί ... (..., κλπ.) ... Πίνακας Β. ... Πίνακας Γ. ...

1... Πίνακας Δ. ... -2 φορές τον χρόνο Πίνακας Ε. ... - ... -... -1 φορά την εβδομάδα Ειδικότερα στο ... δύο φορές τον μήνα. Το προαύλιο του ... : ... Σημείωση: Οι παραπάνω εργασίες δύναται να αναπροσαρμόζονται, σύμφωνα με τα ισχύοντα υγειονομικά πρωτόκολλα προστασίας της ... για την αποφυγή διασποράς της ...». Περαιτέρω, σύμφωνα με το Παράρτημα II της διακήρυξης, για την εκτέλεση της σύμβασης ορίζεται ο ελάχιστος αριθμός εργατωρών ανά ... της αναθέτουσας Αρχής και συγκεκριμένα:



Σύμφωνα με την οικονομική προσφορά της και δη στο αρχείο με ονομασία «...pdf» και στο αρχείο «...pdf», η τρίτη παρεμβαίνουσα δηλώνει, ότι, για την ... «...», θα απασχολήσει, από Δευτέρα έως Παρασκευή, 4 άτομα, ήτοι 3 άτομα 8 ώρες ημερησίως και 1 άτομο για 6 ώρες ημερησίως, για την ... «...», θα απασχολήσει, από Δευτέρα έως Παρασκευή, 1 άτομο για 8 ώρες ημερησίως, για την ... «...» θα απασχολήσει, από Δευτέρα έως Παρασκευή, 1 άτομο, για 7 ώρες ημερησίως, για την ... «...» θα απασχολήσει, από Δευτέρα έως Παρασκευή, 1 άτομο, για 7 ώρες ημερησίως, για την ... «...» θα απασχολήσει,

από Δευτέρα έως Παρασκευή, 1 άτομο, για 7 ώρες ημερησίως, για την ... «...» θα απασχολήσει, από Δευτέρα έως Παρασκευή, 2 άτομα, για 7 ώρες ημερησίως έκαστος, για την ... «...» θα απασχολήσει, από Δευτέρα έως Παρασκευή, 1 άτομο, για 7 ώρες ημερησίως, και για την ... «...» θα απασχολήσει, από Δευτέρα έως Παρασκευή, 1 άτομο, για 7 ώρες ημερησίως. Επομένως, κατά τα προεκτεθέντα, η απασχόληση του προαναφερθέντος προσωπικού, για τις συγκεκριμένες ..., εμπίπτει στις ρυθμίσεις της προαναφερόμενης Υπουργικής απόφασης και στην κατά τεκμήριο, πλήρη απασχόληση, για την ασφάλιση δε των οποίων ισχύουν και εφαρμόζονται αυξημένα ποσοστά εργοδοτικών εισφορών. Και τούτο, διότι οι εν λόγω ... /... θα εργασθούν με σχέση εργασίας ιδιωτικού δικαίου, ως ... του αναδόχου, ο οποίος θα είναι ο κατά νόμον εργοδότης τους, και θα ανήκουν στο προσωπικό του αναδόχου θα παρέχουν δε τις ... τους με πλήρη απασχόληση, ήτοι άνω των πέντε ωρών την ημέρα ή τριάντα ωρών την εβδομάδα. Είναι δε αβάσιμος ο ισχυρισμός της τρίτης παρεμβαίνουσας, ότι το προσωπικό, που θα απασχοληθεί για την ..., δεν υπάγεται στην κατηγορία ... και ... εργασιών εξ αιτίας του ... της συγκεκριμένης εργασίας, καθ' όσον η διάκριση αυτή αφορά σε .../... με εργοδότη κάποιο κρατικό φορέα και όχι στους εργαζόμενους σε ιδιώτες (ΔΕΦΑΘ 986/2023). Συνεπώς, το προσωπικό της τρίτης παρεμβαίνουσας, που θα απασχοληθεί για την υπό ... στις προαναφερθείσες ... της αναθέτουσας Αρχής, εντάσσονται στην κατηγορία των απασχολούμενων, κατά τον ισχύοντα ... , σε βαρεία και ανθυγιεινή εργασία και η τρίτη παρεμβαίνουσα όφειλε να υπολογίσει στην οικονομική της προσφορά εργοδοτικές εισφορές, με βάση τα προβλεπόμενα αυξημένα ποσοστά εργοδοτικών εισφορών, λόγω της υπαγωγής των απασχολούμενων στην κατηγορία ... και ... εργασιών, άλλως η προσφορά της υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Ως εκ τούτου, βάσει των προεκτεθέντων, ο πρώτος λόγος της υπό κρίση προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, ως βάσιμος.

15. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της τρίτης παρεμβαίνουσας και υποστηρίζει, ότι έπρεπε να απορριφθεί, διότι, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, στην οικονομική προσφορά της τρίτης παρεμβαίνουσας δεν είχε υπολογισθεί η παρακράτηση φόρου ... 8%, η οποία,

κατά τους παρατεθέντες στην προδικαστική προσφυγή υπολογισμούς της, ανέρχεται στο συνολικό ποσό των 25.652,65 ευρώ, κατά το οποίο η οικονομική προσφορά της υπολείπεται. Με τις κοινές απόψεις της επί των τριών προδικαστικών προσφυγών, που έχουν ασκηθεί στα πλαίσια του προκείμενου διαγωνισμού, η αναθέτουσα Αρχή δεν αντικρούει εκ νέου τον σχετικό λόγο της υπό κρίση προσφυγής, οι δε σχετικοί ισχυρισμοί της επί του λόγου αυτού, ως διατυπώθηκαν επί της υπό ΓΑΚ 1721/2024 προδικαστικής προσφυγής έτερης διαγωνιζόμενης, έχουν ως εξής: *«Κατά την άποψη της Αναθέτουσας Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4 της Διακήρυξης γίνεται απαιτητό οι προσφορές να περιλαμβάνουν «όλες τις υπέρ τρίτων κρατήσεις και κάθε άλλη επιβάρυνση». Δεν απαιτεί ρητή αναφορά φόρου εισοδήματος στη φάση υποβολής της προσφοράς. Άλλωστε, η παρακράτηση φόρου εφαρμόζεται κατά την πληρωμή και όχι κατά την υποβολή προσφοράς. Δηλαδή, ο φόρος 8% θα εφαρμοστεί κατά την υλοποίηση της σύμβασης. Η Αναθέτουσα Αρχή, με τα α.π. .../23-11-2023, .../24-11-2023 και .../30-11-2023 έγγραφα της που αναρτήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ, ενημέρωσε τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς ως προς το αν απαιτείται ξεχωριστή ανάλυση για τον φόρο 8%, ότι «η σύνταξη και υποβολή των προσφορών των οικονομικών φορέων πραγματοποιείται λαμβάνοντας υπόψη τα αναγραφόμενα στην Διακήρυξη ... /2023 και στον Ν.4412/2016 όπως τροποποιημένος ισχύει». Η Επιτροπή διενέργειας επιβεβαίωσε ότι η προσφορά της αναδόχου είναι σύννομη και γνωμοδότησε υπέρ της κατακύρωσης σε αυτή.». Με την παρέμβασή της, η τρίτη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει, ότι από κανένα όρο της διακήρυξης δεν προκύπτει για τους οικονομικούς φορείς η επικαλούμενη υποχρέωση, αλλά, αντιθέτως, από το μεν άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης συνάγεται, ότι η παρακράτηση είναι μέτρο προείσπραξης φόρου και όχι κράτηση υπέρ ... ή άλλης ... Αρχής και δεν εμπίπτει στην έννοια της επιβάρυνσης της αξίας της παρεχόμενης ..., το δε άρθρο 5.1 της διακήρυξης δεν ρυθμίζει τον τρόπο σύνταξης των οικονομικών προσφορών, αλλά τον τρόπο πληρωμής του αναδόχου.*

16. Επειδή, επί του δεύτερου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 2.4.4 και του άρθρου 5.1. της διακήρυξης του προκείμενου διαγωνισμού και των Παραρτημάτων αυτής, σε συνδυασμό με την διάταξη του άρθρου 64§2 του ν. 4172/2013 (Κώδικας Φορολογίας Εισοδήματος, Α' 167), όπως συμπληρώθηκε

από το άρθρο πρώτο παρ. Δ1, περ. 16.γ του ν. 4254/2014 (Α' 85), στην οποία προβλέπεται, ότι «Οι φορείς γενικής κυβέρνησης εκτός από τις κεφαλαιουχικές εταιρείες κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή ... 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 ... με συντελεστή ως ακολούθως: αα) ... γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την», β) ...», καθώς και τις προαναφερθείσες, υπ' αριθμ. πρωτ. .../23.11.2023, .../24.11.2023 και .../30.11.2023, διευκρινίσεις της αναθέτουσας Αρχής, οι οποίες κοινοποιήθηκαν προσηκόντως στους συμμετέχοντες, χωρίς να προσβληθούν, με αποτέλεσμα να έχουν ενταχθεί στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συνάγεται, ότι επιβάλλεται στους διαγωνιζομένους να συμπεριλάβουν στην προσφερόμενη τιμή τις κρατήσεις υπέρ τρίτων και κάθε άλλη επιβάρυνση, όπως είναι το ποσοστό 8% προκαταβολής φόρου εισοδήματος του ν.4172/2013. Η τρίτη παρεμβαίνουσα αντιτείνει, ότι δεν προκύπτει τέτοια υποχρέωση από καμία διάταξη της διακήρυξης ούτε και από τις διευκρινίσεις της αναθέτουσας Αρχής. Η επίμαχη διακήρυξη, επαναλαμβάνοντας την ρύθμιση της παρ.5 του άρθρου 95 του ν. 4412/2016, προβλέπει την υποχρέωση των διαγωνιζομένων να συμπεριλάβουν στην προσφερόμενη από αυτούς τιμή, πέρα από τις κρατήσεις υπέρ του ... και τρίτων, και κάθε άλλη, κατά την κείμενη νομοθεσία, επιβάρυνση, στις οποίες περιλαμβάνεται το προβλεπόμενο στο άρθρο 64 του ν. 4172/2013 ποσοστό 8% παρακράτησης φόρου εισοδήματος (πρβλ. ΣτΕ 563/2008, Ε.Α. ΣτΕ 482/2006), το οποίο συνιστά φορολογική υποχρέωση του αναδόχου, ήτοι επιβάρυνση υπέρ του ..., η οποία ανάγεται στην σφαίρα ευθύνης του και όχι της αναθέτουσας Αρχής (πρβλ. ΕπΑνΣτΕ 327/2010). Επομένως, εν όψει του προαναφερόμενου δεσμευτικού κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, στο οποίο ουδεμία διάκριση γίνεται, περί του χαρακτήρα ή της φύσης της επιβάρυνσης, και το οποίο, ούτως ή άλλως, δεν αμφισβητήθηκε επικαίρως από την τρίτη παρεμβαίνουσα στον διαγωνισμό, αλλά και της διάταξης του άρθρου 64 παρ. 2 του ν. 4172/2013, σύμφωνα με την οποία η αξία των κάθε ... που παρέχονται σε φορείς της γενικής κυβέρνησης υπόκειται κατά την καταβολή της (ή την έκδοση της εντολής πληρωμής) σε παρακράτηση φόρου εισοδήματος με συντελεστή 8%, με αποτέλεσμα το εργολαβικό αντάλλαγμα να καταβάλλεται

στον ανάδοχο μειωμένο, κατά το αντίστοιχο ποσοστό, η οικονομική προσφορά διαγωνιζόμενου, στην οποία δεν έχει συνυπολογισθεί και η εν λόγω παρακράτηση φόρου, διακριτώς ή μη, είναι απορριπτέα, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης. Εφ' όσον δε, εν προκειμένω, η τρίτη παρεμβαίνουσα, ως συνομολογεί και η ίδια και η αναθέτουσα Αρχή, δεν συμπεριέλαβε, στην οικονομική προσφορά της, την επίμαχη παρακράτηση φόρου εισοδήματος ποσοστού 8%, η προσφορά της έπρεπε ν' αποκλεισθεί από τον διαγωνισμό, όπως βασίμως προβάλλεται από την προσφεύγουσα, απορριπτομένου, ως αβασίμου, του αντίθετου ισχυρισμού της τρίτης παρεμβαίνουσας, περί μη εννοιολογικής ταύτισης των κρατήσεων υπέρ τρίτων και των λοιπών επιβαρύνσεων με την παρακράτηση φόρου 8%, η οποία συμψηφίζεται με τον φόρο, που αναλογεί στο συνολικό εισόδημα του αναδόχου (Δ.Εφ. Κομοτηνής 105/2024, Δ.Εφ. Πειραιά 113/2024, ΕΑΔΗΣΥ 1636/2024 σκ. 10). Αλυσιτελώς επικαλείται δε η τρίτη παρεμβαίνουσα έτερες διατάξεις του ν. 4412/2016, οι οποίες αφορούν σε διάφορο ζήτημα και όχι στον τρόπο σύνταξης των οικονομικών προσφορών από τους διαγωνιζόμενους. Ως εκ τούτου, βάσει των προεκτεθέντων, ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

17. Επειδή, με τον τρίτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, η προσφεύγουσα προβάλλει, ότι η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας μη νομίμως έγινε δεκτή, καθώς δεν έχει υπολογίσει εργατικό κόστος για τις ημέρες υποχρεωτικής αργίας κατά παράβαση της ισχύουσας νομοθεσίας, και ως εκ τούτου η προσφορά της υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους. Ειδικότερα, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, η δεύτερη παρεμβαίνουσα μη νομίμως δεν έλαβε υπ' όψη της, κατά τον υπολογισμό της οικονομικής προσφοράς της, την αμοιβή των εργαζομένων κατά τις ημέρες υποχρεωτικής αργίας, όπου καταβάλλεται στους μισθωτούς, που αμείβονται με ημερομίσθιο, το συνήθως καταβαλλόμενο ημερομίσθιό τους, χωρίς καμμία προσαύξηση, υπολειπομένης, κατά τούτο, του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, κατά 10.954,59 €. Με τις απόψεις, η αναθέτουσα Αρχή δεν αντέκρουσε τον σχετικό λόγο της προσφυγής. Με την παρέμβασή της, η δεύτερη παρεμβαίνουσα υποστηρίζει, ότι στον προκείμενο διαγωνισμό η αναθέτουσα Αρχή, ως υπαγόμενη στον δημόσιο τομέα, δεν θα λειτουργήσει τις ημέρες των επίσημων αργιών (1/1/2024, 18/3/2024, 25/3/2024, 1/5/2024, 6/5/2024, 15/8/2024, 28/10/2024, 25/12/2024, 26/12/2024) και, κατά συνέπεια,

δεν απαιτείται ο ανάδοχος της σύμβασης για την ... να απασχολήσει και να καταβάλει αμοιβή στους εργαζόμενους για τις προαναφερθείσες ημέρες, προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες της συγκεκριμένης σύμβασης.

18. Επειδή, επί του τρίτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 11 ν. 1157/1981 *«Ημέραι αργίας και ημιαργίας των δημοσίων οργανισμών τοπικής αυτοδιοικήσεως και λοιπών νομικών προσώπων ... δικαίου ορίζονται αι εξής: α) Ημέραι αργίας: Η Εθνική εορτή, η 28η Οκτωβρίου, η πρώτη του έτους, τα Θεοφάνεια, η των Τριών Ιεραρχών διά τους εκπαιδευτικούς λειτουργούς, η Καθαρά Δευτέρα, η Μεγάλη Παρασκευή, το Μέγα Σάββατον, η Δευτέρα του Πάσχα, η 1η Μαΐου, η του Αγίου Πνεύματος (Δευτέρα της Πεντηκοστής), η της Κοιμήσεως της Θεοτόκου, η 17η Νοεμβρίου διά τα Ανώτατα Εκπαιδευτικά Ιδρύματα και τας Ανωτέρας Σχολάς, η πρώτη και δευτέρα ημέρα των Χριστουγέννων και άπασαι αι Κυριακαί»*. Περαιτέρω, με το άρθρο 60 ν. 4808/2021, όπως ισχύει κωδικοποιημένο στο άρθρο 193 πδ 80/2022 *«ΚΩΔΙΚΑΣ ΑΤΟΜΙΚΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ»*, ορίζεται, ότι *«1. Καθορίζονται ως ημέρες υποχρεωτικής αργίας, για όλες τις επιχειρήσεις, εκμεταλλεύσεις και εργασίες γενικά, οι οποίες αργούν κατά τις Κυριακές και τις ημέρες αργίας, οι ακόλουθες: α) Η 1η Ιανουαρίου, β) Η εορτή των Θεοφανίων (6η Ιανουαρίου), γ) Η 25η Μαρτίου, δ) Η Δευτέρα του Πάσχα, ε) Η 1η Μαΐου, στ) Η εορτή της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου), ζ) Η 28η Οκτωβρίου, η) Η εορτή της Γεννήσεως του Χριστού (25η Δεκεμβρίου), θ) Η 26η Δεκεμβρίου»*. Περαιτέρω, στο άρθρο 2 νδ 3755/1957, όπως ισχύει κωδικοποιημένο στο άρθρο 209 του πδ 80/2022 *«ΚΩΔΙΚΑΣ ΑΤΟΜΙΚΟΥ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΔΙΚΑΙΟΥ»*, προβλέπεται, ότι *«1. Οι ... που απασχολούνται τις Κυριακές και στις εορτές που αναφέρονται παρακάτω δικαιούνται, ανεξαρτήτως του κύρους της συμφωνίας για την απασχόληση αυτή και των άλλων ενδεχόμενων συνεπειών, την προσαύξηση 75% που προβλέπεται από την υπ' αρ. 8900/ 1946 Κοινή Απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Εργασίας, όπως αυτή ερμηνεύθηκε αυθεντικά με την υπ' αρ. 25825/1951 απόφαση των ιδίων Υπουργών, σύμφωνα με όσα ορίζουν οι εν λόγω αποφάσεις, όπως αυτές ισχύουν σήμερα. 2. Ως εξαιρέσιμες γιορτές κατά τις οποίες παρέχεται η ανωτέρω προσαύξηση νοούνται: α) η της 25ης Μαρτίου, β) η της Δευτέρας του Πάσχα, γ) η της 1ης Μαΐου, δ) η της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου), ε) η της 28ης Οκτωβρίου, στ) η της Γεννήσεως του Χριστού (25 Δεκεμβρίου), ζ) η της*

26ης Δεκεμβρίου, η) η της 1ης Ιανουαρίου και θ) η της εορτής των Θεοφανίων (6η Ιανουαρίου). 3. Στους εργαζομένους που αμείβονται με ημερομίσθιο, οι οποίοι δεν απασχολήθηκαν για λόγους που δεν οφείλονται σε εκείνους κατά τις ημέρες της παρ. 2, καταβάλλεται για κάθε μία από αυτές ποσό ίσο με το ημερομίσθιό τους, χωρίς προσαύξηση.». Από τον συνδυασμό των προπαρατεθεισών διατάξεων, προκύπτει, ότι εξαιρετέες ημέρες για τους εργαζόμενους του ιδιωτικού τομέα είναι οι οριζόμενες εκ των ανωτέρω διατάξεων ημέρες, ήτοι α) η της 25ης Μαρτίου, β) η της Δευτέρας του Πάσχα, γ) η της 1ης Μαΐου, δ) η της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου), ε) η της 28ης Οκτωβρίου, στ) η της Γεννήσεως του Χριστού (25 Δεκεμβρίου), ζ) η της 26ης Δεκεμβρίου, η) η της 1ης Ιανουαρίου και θ) η της εορτής των Θεοφανίων (6η Ιανουαρίου), ενώ τυχόν εθιμικές για τον ιδιωτικό τομέα αργίες, όπως η Καθαρά Δευτέρα, η Μεγάλη Παρασκευή, το Μεγάλο Σάββατο και η εορτή του Αγίου Πνεύματος, είναι κατ' αρχήν εργάσιμες ημέρες γι' αυτούς. Ειδικότερα, στους μισθωτούς που απασχολούνται κατά τις ημέρες, που αναφέρονται στην παρ. 2 του άρθρου 2 νδ 3755/1957, εάν είναι ημερομίσθιοι, οφείλεται το συνήθως καταβαλλόμενο ημερομίσθιό τους, κατά τα οριζόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 2 νδ 3755/1957. Η προαναφερθείσα διάταξη (παρ. 3 του άρθρου 2 νδ 3755/1957) δεν έχει εφαρμογή στις μη εξαιρετέες κατά τα άνω τέσσερις (4) ημέρες, αφού οι ημέρες αυτές δεν αναφέρονται στην παρ. 2 του ίδιου άρθρου, με αποτέλεσμα να μην οφείλεται κατά κανόνα ημερομίσθιο στους εργαζόμενους, που δεν παρέχουν εργασία τις ημέρες αυτές (πρβλ. Χρυσούλας Πετίνη - Πηνιώτη, Η Καθαρά Δευτέρα, ΔΕΝ, Τόμος 70/2014, Τεύχος 1641, σελ. 189) (ΕΑΔΗΣΥ 294/2023).

19. Επειδή, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλλου της οικονομικής της προσφοράς και συνομολογεί η δεύτερη παρεμβαίνουσα, αυτή έχει υπολογίσει στην οικονομική προσφορά της (βλ. αρχείο με ονομασία «4. ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΚΟΣΤΟΥΣ_signed.pdf», στο οποίο υπάρχει η υποσημείωση «* Για τις συνολικές ώρες υπολογίζουμε από 1/1/2024 έως 31/12/2024, αφαιρουμένων των ημερών επίσημων αργιών (1/1/2024, 18/3/2024, 25/3/2024, 1/5/2024, 6/5/2024, 15/8/2024, 28/10/2024, 25/12/2024, 26/12/2024)»), την απασχόληση των εργαζομένων της επιχείρησής της συνολικά για 253 ημέρες το έτος. Με το άρθρο 2.4.4. της διακήρυξης ορίζεται, ότι «Οι συμμετέχουσες ..., επί ποινή αποκλεισμού, υποχρεούνται να αναφέρουν

στην προσφορά τους, εκτός των άλλων, τα εξής: .. β) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. Επισημαίνουμε ότι το ωράριο εργασίας των εργαζομένων των οικονομικών φορέων καθορίζεται από τις ώρες λειτουργίας των ... ήτοι από 07:00 π.μ. έως 17:00 μ.μ. Οι ημέρες εργασίας καθορίζονται από το πλαίσιο λειτουργίας των ..., δηλαδή Δευτέρα με Παρασκευή (εξαιρούνται οι επίσημες αργίες). ..». Επιπλέον, σύμφωνα με τον όρο 1.3 της διακήρυξης, η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα έτος από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης. Δεδομένου ότι, πρώτον, εργασία παρέχεται από το προσωπικό των οικονομικών φορέων μόνο κατά τις εργάσιμες μη εξαιρετέες ημέρες, πλην των αργιών, ήτοι πλην των επίσημων αργιών, σύμφωνα με την διακήρυξη, δεύτερον, η εργατική νομοθεσία υπαγορεύει την πληρωμή των ημερομισθίων των μισθωτών για τις ημέρες, που έχουν καθιερωθεί, ως επίσημες αργίες, από τον νόμο, με κανονικό ημερομίσθιο (χωρίς προσαύξηση 75%), εφ' όσον συμπίπτουν με καθημερινή ημέρα, ακόμη κι αν δεν απασχολούνται πραγματικά οι ... κατά τις ημέρες αυτές, όπως εν προκειμένω, αλλά, αντιθέτως, δεν δικαιούνται ημερομίσθιο για τις κατ' έθιμο αργίες, εφ' όσον, ως εν προκειμένω, δεν απαιτείται η ... προς την αναθέτουσα Αρχή ... τις συγκεκριμένες ημέρες, οι οποίες αποτελούν αργίες για το Δημόσιο, τρίτον, ότι για έναν εργαζόμενο ...-... με πενθήμερη εργασία, αντιστοιχούν 261 ημέρες εργασίας ανά έτος (365ημέρες μείον 52 Σάββατα, μείον 52 Κυριακές), τέταρτον, ότι οι ημέρες υποχρεωτικής αργίας είναι 9 κατ' έτος και πρέπει να συμπεριληφθούν στον υπολογισμό του εργατικού κόστους, εφ' όσον συμπίπτουν με εργάσιμη ημέρα, και, πέμπτον, ότι από τις εξαιρούμενες με την οικονομική προσφορά της πρώτης παρεμβαίνουσας ημέρες επίσημων αργιών, η 1^η.1.2024, η 25^η.3.2024 (Εθνική Εορτή), η 1^η.5.2024, η 6^η.5.2024 (της Δευτέρας του Πάσχα), η 15^η.8.2024 (της Κοιμήσεως της Θεοτόκου (15η Αυγούστου), η 28^η.10.2024 (της 28ης Οκτωβρίου), η 25^η.12.2024 (της Γεννήσεως του Χριστού) και η 26^η.12.2024 συνέπιπταν με καθημερινή ημέρα, συνάγεται, ότι η δεύτερη παρεμβαίνουσα μη νομίμως και κατά παράβαση της εργατικής νομοθεσίας δεν υπολόγισε το ημερομίσθιο, άνευ προσαυξήσεων, για το απασχολούμενο από αυτήν προσωπικό κατά τις προσναφερθείσες ημέρες. Η δε αναφορά στο άρθρο 2.4.4. της διακήρυξης, ότι «Οι ημέρες εργασίας καθορίζονται από το πλαίσιο λειτουργίας των, δηλαδή Δευτέρα με Παρασκευή (εξαιρούνται οι επίσημες αργίες).», δεν αφορά στον τρόπο υπολογισμού του εργατικού κόστους.

Επισημαίνεται, ότι οι αποφάσεις, που επικαλείται η δεύτερη παρεμβαίνουσα, κρίνουν επί διαφορετικού θέματος και δη της υποχρέωσης ή μη υπολογισμού του εργοδοτικού κόστους για τις κατ' έθιμο αργίες, όταν δεν απαιτείται η ... προς την αναθέτουσα Αρχή των σχετικών ... τις συγκεκριμένες ημέρες. Κατά συνέπεια, βάσει των προεκτεθέντων, ο τρίτος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός, ως βάσιμος, και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη, καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας.

20. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της δεύτερης παρεμβαίνουσας, διότι, σύμφωνα με την προσφεύγουσα, έχει υπολογίσει στην οικονομική της προσφορά πλημμελώς τις νόμιμες υπέρ τρίτων κρατήσεις και της παρακράτησης φόρου 8%, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης και της ισχύουσας νομοθεσίας. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα, στηριζόμενη στην συνολική προσφερόμενη από την δεύτερη παρεμβαίνουσα τιμή, που προσέφερε σύμφωνα με την οικονομική προσφορά της, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 338.359,83 €, προβαίνει στον ακόλουθο υπολογισμό: *«Με βάση αυτήν οι νόμιμες υπέρ τρίτων κρατήσεων υπολογίζονται ορθώς ως κάτωθι: $338.359,83 \times 0,12\% = 406,03 \text{ €}$ $406,03 \times 3\% = 12,18$ $12,18 \times 20\% = 2,44$ Σύνολο κρατήσεων : $420,65 \text{ €}$ $338.359,83 - 420,65 = 337.939,18 \text{ €}$ $337.939,18 \times 8\%$ παρακράτηση φόρου = $27.035,13 \text{ €}$ Γενική ετήσια δαπάνη κρατήσεων: $27.4550,78 \text{ €}$. Η εν λόγω εταιρεία δηλώνει στην προσφορά της το ποσό των : $2.116,26 \times 12 \text{ μήνες} = 25.395,12 \text{ €}$ για νόμιμες υπέρ ... και τρίτων κρατήσεις. Ως εκ τούτου και σύμφωνα με τον ορθό ως άνω υπολογισμό προκύπτει ότι η προσφορά της είναι απορριπτέα ως προφανώς ζημιογόνος καθόσον υπολείπεται του ορθού υπολογισμού κατά ποσό ύψους $27.4550,78 - 25.395,12 = 2.060,66 \text{ €}$ »*. Με τις απόψεις της, η αναθέτουσα Αρχή δεν αντέκρουσε τον σχετικό λόγο. Η δεύτερη παρεμβαίνουσα αντικρούει τους σχετικούς ισχυρισμούς, ως αβάσιμους και στηριζόμενους σε εσφαλμένη βάση υπολογισμού, βάσει της τελικής προσφερόμενης τιμής, στην οποία περιλαμβάνονται ήδη οι σχετικές κρατήσεις.

21. Επειδή, επί του τέταρτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Σύμφωνα με το άρθρο 64 του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος (ν.4172/2013), προβλέπεται, ότι «2. Οι φορείς γενικής κυβέρνησης «εκτός από

τις κεφαλαιουχικές εταιρείες» κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή ... 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 ... με συντελεστή ως ακολούθως: ... γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την ...». Επιπλέον, στην υπ' αρ. 1120/25.4.2014 ΠΟΛ. της Διεύθυνσης Φορολογίας Εισοδήματος(Δ12) του Υπουργείου Οικονομικών, αναφέρεται χαρακτηριστικά, ότι «... ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή ..., ήτοι στην αξία που απομένει μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του ..., του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων ... δικαίου, οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφόσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών». Σύμφωνα με τις προεκτεθείσες διατάξεις, ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή ..., ήτοι στην αξία που απομένει μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του ..., του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων ... δικαίου (βλ. και ΠΟΛ 1120/25.4.2014), οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή το νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφ' όσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών. Κατά συνέπεια, το ποσοστό του 8% της παρακράτησης φόρου υπολογίζεται επί της καθαρής αξίας της τιμής της προσφοράς προ ΦΠΑ, αφαιρουμένων των κρατήσεων, και δεν δύναται να προστεθεί με όλες τις λοιπές κρατήσεις, καθώς υπολογίζεται επί διαφορετικού ποσού, ως βασίμως υποστηρίζει η δεύτερη παρεμβαίνουσα. Συνεπώς, βάσει των προεκτεθέντων, ο τέταρτος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί.

22. Επειδή, με τον πέμπτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της πρώτης παρεμβαίνουσας και υποστηρίζει, ότι αυτή έπρεπε να απορριφθεί, διότι, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, η πρώτη παρεμβαίνουσα δεν υπολόγισε το εργατικό κόστος στην προσφορά της επί 261 ημέρες ενός μέσου έτους, παραθέτει δε τους ακόλουθους υπολογισμούς: «η διαφορά που προκύπτει ανέρχεται σε: $149 \text{ ώρες} \times 1 \text{ ημέρα} \times 5,226 \text{ ωρομίσθιο} = 778,67 \times 1,2229 \text{ εργοδοτική εισφορά} = 952,24 \text{ ετησίως}$. Επίδομα αδείας $952,24 / 12 / 26 \times 13 = 39,68 \text{ Δώρο Χριστουγέννων και Πάσχα}$ $952,24 / 12 / 26 \times 40 \times 1,04166 = 127,17 \text{ €}$

Κόστος αντικατάστασης 93,26 € Γενική διαφορά που προκύπτει 1.212,34 € ετησίως, ποσό κατά το οποίο η προσφορά της παρίσταται απορριπτέα ως ζημιογόνος.». Με τις απόψεις της, η αναθέτουσα Αρχή δεν αντέκρουσε τον σχετικό λόγο.

23. Επειδή, επί του πέμπτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Όπως κρίθηκε επί του τρίτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, οι ... κατά τις ημέρες των κατ' έθιμο αργιών δεν δικαιούνται ημερομισθίου, εφ' όσον, ως εν προκειμένω, δεν απαιτείται η ... προς την αναθέτουσα Αρχή ... τις συγκεκριμένες ημέρες, οι οποίες αποτελούν αργίες για το Δημόσιο και δεν εφαρμόζεται σε αυτές η διάταξη της παρ. 3 του άρθρου 2 νδ 3755/1957, κατά συνέπεια δε, νομίμως υπολόγισε το εργατικό κόστος η πρώτη παρεμβαίνουσα επί 260 ημέρες και δεν υπολείπεται του ελάχιστου νόμιμου εργατικού κόστους, καθώς η πρώτη παρεμβαίνουσα οφείλει να υπολογίσει τις αμοιβές των εργαζομένων για 258 ημέρες το έτος (365 ημέρες/ το έτος, μείον 52 Σάββατα, μείον 52 Κυριακές = 261 ημέρες – 3 κατ' έθιμον αργίες=258). Ως εκ τούτου, ο πέμπτος λόγος της υπό κρίση προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, ως αβάσιμος.

24. Επειδή, με τον έκτο λόγο της υπό κρίση προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της προσφοράς του οικονομικού φορέα «...» και υποστηρίζει, ότι αυτή έπρεπε να απορριφθεί, διότι, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, στην οικονομική προσφορά του ο ανωτέρω οικονομικός φορέας δεν είχε υπολογίσει την παρακράτηση φόρου ... 8%, η οποία, κατά τους παρατεθέντες στην προδικαστική προσφυγή υπολογισμούς της προσφεύγουσας, ανέρχεται στο συνολικό ποσό των 28.733,32 ευρώ, κατά το οποίο η οικονομική προσφορά του προαναφερθέντος οικονομικού φορέα υπολείπεται.

25. Επειδή, επί του έκτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Επί του δευτέρου λόγου της υπό κρίση προσφυγής κρίθηκε, ότι εκ του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού συνάγεται η υποχρέωση των διαγωνιζομένων να συμπεριλάβουν στην προσφερόμενη από αυτούς τιμή, πέρα από τις κρατήσεις υπέρ του ... και τρίτων, και κάθε άλλη, κατά την κείμενη νομοθεσία, επιβάρυνση, στις οποίες περιλαμβάνεται το προβλεπόμενο στο άρθρο 64 του ν. 4172/2013 ποσοστό 8% παρακράτησης φόρου εισοδήματος (πρβλ. ΣτΕ 563/2008, Ε.Α. ΣτΕ 482/2006), το οποίο συνιστά φορολογική υποχρέωση του αναδόχου, ήτοι επιβάρυνση υπέρ του ..., η οποία ανάγεται στην σφαίρα ευθύνης του και όχι της αναθέτουσας Αρχής (πρβλ. ΕπΑνΣτΕ

327/2010). Επομένως, εν όψει του προαναφερόμενου δεσμευτικού κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης, στο οποίο ουδεμία διάκριση γίνεται, περί του χαρακτήρα ή της φύσης της επιβάρυνσης, και το οποίο, ούτως ή άλλως, δεν αμφισβητήθηκε επικαίρως από τους διαγωνιζόμενους, αλλά και της διάταξης του άρθρου 64 παρ. 2 του ν. 4172/2013, σύμφωνα με την οποία η αξία των κάθε ... που παρέχονται σε φορείς της γενικής κυβέρνησης υπόκειται κατά την καταβολή της (ή την έκδοση της εντολής πληρωμής) σε παρακράτηση φόρου εισοδήματος με συντελεστή 8%, με αποτέλεσμα το εργολαβικό αντάλλαγμα να καταβάλλεται στον ανάδοχο μειωμένο, κατά το αντίστοιχο ποσοστό, η οικονομική προσφορά διαγωνιζόμενου, στην οποία δεν έχει συνυπολογισθεί και η εν λόγω παρακράτηση φόρου, διακριτώς ή μη, είναι απορριπτέα, σύμφωνα με το άρθρο 2.4.4 της διακήρυξης. Εφ' όσον δε, εν προκειμένω, η συμμετέχουσα εταιρεία «...» δεν συμπεριέλαβε, στην οικονομική προσφορά της, την επίμαχη παρακράτηση φόρου εισοδήματος ποσοστού 8%, η προσφορά της έπρεπε ν' αποκλεισθεί από τον διαγωνισμό, όπως βασίμως προβάλλεται από την προσφεύγουσα, γενομένου δεκτού του έκτου λόγου της υπό κρίση προσφυγής.

26. Επειδή, κατόπιν όλων των ανωτέρω, πρέπει η προδικαστική προσφυγή να γίνει εν μέρει δεκτή, να γίνει δεκτή η πρώτη παρέμβαση, να απορριφθούν η δεύτερη και η τρίτη παρεμβάσεις επί της προσφυγής, να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη απόφαση της αναθέτουσας Αρχής, κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της δεύτερης παρεμβαίνουσας (...), κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της τρίτης παρεμβαίνουσας (...), καθώς και κατά το σκέλος που έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας «...» και να επιστραφεί το παράβολο, που κατέθεσε η προσφεύγουσα για την προσφυγή της, κατ' άρθρο 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή.

Δέχεται την πρώτη παρέμβαση επ' αυτής.

Απορρίπτει την δεύτερη παρέμβαση επ' αυτής.

Απορρίπτει την τρίτη παρέμβαση επ' αυτής.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη, κατά το σκεπτικό.

Αριθμός Απόφασης: 95/2025

Ορίζει την επιστροφή στην προσφεύγουσα του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 30 Δεκεμβρίου 2024 και εκδόθηκε στις 20 Ιανουαρίου 2025, στην Αθήνα.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ