

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^Ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 8 Μαρτίου 2023 με την εξής σύνθεση:
Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος- Εισηγήτρια, Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 27.01.2023 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 112/30.01.2023 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» και το διακριτικό τίτλο «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

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

Με την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή της, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση της προσβαλλόμενης, υπ' αριθμό 9/1/12.12.2022, απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ..., καθώς και της υπ' αριθμό 4/2/9.1.2023 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ..., δυνάμει των οποίων α) απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας, β) δεν απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας «...», για τους αναφερόμενους στην προσφυγή επιπρόσθετους λόγους, και γ) έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ορίσθηκε αυτή ανάδοχος.

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 νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 676,00 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 υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή (α) έχει ασκηθεί εμπροθέσμως, καθ' όσον η προσβαλλόμενη απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες, μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στις 19.01.2023, η προσφυγή κατατέθηκε εμπρόθεσμα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 27.01.2023, ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, (β) ασκήθηκε με την χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017, (γ) έχει ασκηθεί μετ' εννόμου συμφέροντος, καθώς η προσφεύγουσα επιδιώκει να γίνει δεκτή η προσφορά της και να της ανατεθεί εν τέλει η σύμβαση. Παράλληλα, η προσφεύγουσα βάλλει και κατά της προσφοράς της οριστικής αναδόχου, με τη ζημία της να ερείδεται στην τυχόν παράνομη συμμετοχή τρίτου στο διαγωνισμό.

3.Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή, 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 την 30.01.2023 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και ν' ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

4.Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή υπέβαλε στις 14.02.2023 τις απόψεις της επί της κρινόμενης προσφυγής, οι οποίες όμως δεν λαμβάνονται υπ' όψη λόγω του εκπροθέσμου.

5.Επειδή, με την υπ' αριθμό πρωτ. 2165/14.9.2022 διακήρυξη, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης των υπηρεσιών «Φύλαξης, Επιτήρησης της Ασφάλειας και Περιπολίας των κτιρίων και ανοιχτών Θεάτρων του ...», συνολικής προϋπολογισθείσης δαπάνης 112.906,69€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης, η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε 11 μήνες. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της διακήρυξης, ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής προσφορών ορίστηκε η 03.10.2022. Η ως άνω διακήρυξη αναρτήθηκε στο

Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 14.09.2022 με Α.Δ.Α.Μ. ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό ...

6.Επειδή, στον εν θέματι διαγωνισμό, υπέβαλαν προσφορά πέντε οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα και οι εταιρείες «... .. η οποία αναδείχθηκε οριστική ανάδοχος. Κατά των προσβαλλόμενων αποφάσεων στρέφεται η προσφεύγουσα για τους λόγους, που αναφέρονται στην προσφυγή της.

7. Επειδή, με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της απόρριψης της οικονομικής της προσφοράς, διότι, κατά τους ισχυρισμούς της, το υπολογισθέν από αυτήν εργατικό κόστος είναι απολύτως συμβατό με τις διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. Και αυτό, διότι, πάντα κατά τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, ο υπολογισμός των εργοδοτικών εισφορών, βάσει του απλού πακέτου κάλυψης (ΚΠΚ 101) αντί του πακέτου κάλυψης νυχτοφυλάκων (ΚΠΚ 105), είναι απόλυτα ορθός και σύννομος προς τις διατάξεις της κοινωνικοασφαλιστικής νομοθεσίας.

8. Επειδή, ο Κανονισμός Ασφάλισης Ι.Κ.Α. (ΑΥΕ 55575/Ι.479/1965, φ.ε.κ. Β΄ 816), στα άρθρα 104 – 106, διέλαβε ιδιαίτερες διατάξεις για την ασφάλιση των απασχολούμενων σε βαρέα και ανθυγιεινά επαγγέλματα. Στην παρ. 1 του άρθρου 104 του εν λόγω Κανονισμού καθορίσθηκαν οι ιδιαζόντως βαριές και ανθυγιεινές εργασίες και οι σχετικές ειδικότητες, ενώ στην παρ. 2 του ίδιου άρθρου ορίσθηκε ότι: *«Ησφαλισμένοι μετατιθέμενοι προσκαίρως εις εργασίας μη περιλαμβανομένας εις την προηγούμενην παράγραφον, εξακολουθούν υπαγόμενοι εις τας διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου. Πρόσκαιρος μετάθεσις εις ετέραν εργασίαν νοείται η μη διαρκούσα πλέον του ημίσεος των εργασίμων ημερών εκάστης μισθολογικής περιόδου»*. Περαιτέρω, με το άρθρο 20 του ν. 3790/2009 (φ.ε.κ. Α΄143) ορίσθηκαν τα εξής: *“1. Στο Υπουργείο Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας συνιστάται διαρκής Επιτροπή Κρίσεως Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελμάτων.1. ... 2. Με κοινές αποφάσεις των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας, ύστερα από γνώμη της Επιτροπής της προηγούμενης παραγράφου, υπάγονται στον κατάλογο Βαρέων και Ανθυγιεινών, χώροι,*

ειδικότητες και επαγγέλματα.3. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών και Απασχόλησης και Κοινωνικής Προστασίας καθορίζονται ... τα επαγγέλματα, οι ειδικότητες ή οι χώροι εργασίας, που υπάγονται στον Κανονισμό Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελμαμάτων του ΙΚΑ-ΕΤΑΜ ή άλλων Φορέων Κοινωνικής Ασφάλισης για όσους ασφαλίζονται για πρώτη φορά. ... Με την ίδια κοινή υπουργική απόφαση εντάσσονται από την ίδια ημερομηνία στο καθεστώς των Βαρέων και Ανθυγιεινών Επαγγελμαμάτων νέα επαγγέλματα, ειδικότητες ή χώροι εργασίας, ...». Κατ' εφαρμογή της διάταξης αυτής, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Φ 10221/οικ.26816/929/2011 απόφαση του Υπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης (φ.ε.κ. Β' 2778/2-12-2011), με ισχύ από 1-1-2012, με την οποία επαναπροσδιορίστηκαν οι βαριές και ανθυγιεινές εργασίες κατά ειδικότητα σε συνάρτηση με τον χώρο εργασίας ή ανεξάρτητα των επιχειρήσεων και του χώρου εργασίας, ως εξής : «Βαριές και Ανθυγιεινές εργασίες με τις έναντι αυτών ειδικότητες, είναι οι παρακάτω ειδικά απαριθμούμενες: Α. ... Β. ΕΙΔΙΚΟΤΗΤΕΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΑ ΑΠΟ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Η ΧΩΡΟ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΠΟΥ ΑΠΑΣΧΟΛΟΥΝΤΑΙ ...1. ... 3. ... 9. Νυκτοφύλακες». Η ειδικότητα αυτή είχε συμπεριληφθεί στις κατηγορίες βαρέων και ανθυγιεινών επαγγελμαμάτων με την ΑΥΕ 22737/Ι-199/17-3-1966 (φ.ε.κ. Β' 181). Εξ άλλου, με το π.δ 88/1999 «Ελάχιστες προδιαγραφές για την οργάνωση του χρόνου εργασίας σε συμμόρφωση με την οδηγία 93/104/ΕΚ» (φ.ε.κ. Α' 94), ορίσθηκαν τα εξής: «ΑΡΘΡΟ 1. 1. Σκοπός του παρόντος προεδρικού διατάγματος είναι η προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις 93/104/ΕΚ της 23ης Νοεμβρίου 1993 "Σχετικά με ορισμένα στοιχεία της οργάνωσης του χρόνου εργασίας". 2. Το παρόν προεδρικό διάταγμα καθορίζει τις ελάχιστες προδιαγραφές για την οργάνωση του χρόνου εργασίας. Οι διατάξεις του εφαρμόζονται επιπλέον των γενικών διατάξεων της εργατικής νομοθεσίας που ισχύουν κάθε φορά. Με την επιφύλαξη του άρθρου 14 του παρόντος διατάγματος, διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας που περιέχουν για τους εργαζόμενους ευνοϊκότερες ρυθμίσεις από τις καθοριζόμενες με το παρόν διάταγμα, εξακολουθούν να ισχύουν. 3. ... ΑΡΘΡΟ 2. Ορισμοί. Για την εφαρμογή του παρόντος διατάγματος, νοούνται ως: 1. Χρόνος εργασίας: Κάθε περίοδος κατά τη διάρκεια της οποίας ο εργαζόμενος ευρίσκεται στην εργασία, στη διάθεση του εργοδότη και ασκεί τη δραστηριότητα ή τα καθήκοντά του, σύμφωνα με τις ισχύουσες ρυθμίσεις, για κάθε κατηγορία εργαζομένων. 2. ... 3.

Νυχτερινή περίοδος: Η περίοδος οκτώ (8) ωρών με έναρξη την 22.00 μ.μ και λήξη την 06.00 π.μ. 4. Εργαζόμενος τη νύχτα: α. Κάθε εργαζόμενος κατά τη νυχτερινή περίοδο επί τρεις τουλάχιστον ώρες του ημερήσιου κανονικού χρόνου εργασίας του ή β. Κάθε εργαζόμενος, ο οποίος ενδέχεται να πραγματοποιεί κατά τη νυχτερινή περίοδο τουλάχιστον 726 ώρες του ετήσιου χρόνου εργασίας του εφόσον δεν προβλέπεται μικρότερος αριθμός ωρών από συλλογικές συμβάσεις ή άλλες διατάξεις. Για τον υπολογισμό του παραπάνω χρόνου θα λαμβάνεται υπόψη ο ημερήσιος συνολικός χρόνος εργασίας του εργαζόμενου εφόσον σ' αυτόν περιλαμβάνονται 3 τουλάχιστον ώρες του χρονικού διαστήματος 24.00 - 05.00, ανεξαρτήτως ώρας έναρξης και λήξης βάρδιας και η εργασία είναι σε 7 τουλάχιστον συνεχείς ώρες εργασίας. 5. Εργασία κατά βάρδιες: Κάθε μέθοδος οργάνωσης της ομαδικής εργασίας, κατά την οποία οι εργαζόμενοι διαδέχονται ο ένας τον άλλον στις ίδιες θέσεις εργασίας με ορισμένο ρυθμό, περιλαμβανομένου του ρυθμού περιτροπής και η οποία μπορεί να είναι συνεχής ή ασυνεχής πράγμα το οποίο υποχρεώνει τους εργαζόμενους να επιτελούν μια εργασία σε διαφορετικές ώρες, σε μια δεδομένη περίοδο ημερών ή εβδομάδων. 6. Εργαζόμενος σε βάρδιες: Κάθε εργαζόμενος με ωράριο που εντάσσεται σε πρόγραμμα εργασίας κατά βάρδιες. ... 9. ... ΑΡΘΡΟ 8. 1. Ο κανονικός χρόνος εργασίας των εργαζομένων τη νύχτα δεν πρέπει να υπερβαίνει κατά μέσο όρο τις οκτώ ώρες ανά εικοσιτετράωρο σε περίοδο μιας εβδομάδας. ... 2. Οι εργαζόμενοι τη νύχτα, όταν η εργασία την οποία εκτελούν ενέχει ιδιαίτερους κινδύνους ή σημαντική σωματική ή πνευματική ένταση, δεν πρέπει να εργάζονται περισσότερο από οκτώ ώρες κατά τη διάρκεια εικοσιτετράωρης περιόδου στην οποία πραγματοποιούν νυχτερινή εργασία. ΑΡΘΡΟ 11.Ο εργοδότης που χρησιμοποιεί εργαζόμενους τη νύχτα, ενημερώνει τις αρμόδιες επιθεωρήσεις σύμφωνα με τις διατάξεις της ισχύουσας νομοθεσίας. ΑΡΘΡΟ 14. Παρεκκλίσεις.1.Τηρουμένων των γενικών αρχών για την προστασία της ασφάλειας και της υγείας των εργαζομένων, επιτρέπονται παρεκκλίσεις από τα άρθρα 3, 4, 5, 6 και 8 για : 1. ... 2. Επιτρέπονται επίσης παρεκκλίσεις, με την επιφύλαξη της ισχύουσας νομοθεσίας, με συλλογικές συμβάσεις ... ή με συμφωνίες μεταξύ εργοδοτών και εκπροσώπων των εργαζομένων ..., υπό τον όρο ότι στους οικείους εργαζόμενους χορηγούνται ισοδύναμες περίοδοι αντισταθμιστικής ανάπαυσης, ... 2.1 από τα άρθρα 3, 4, 5, 8: α) β) Για τις δραστηριότητες φύλαξης και επίβλεψης που χαρακτηρίζονται από την ανάγκη

συνεχούς παρουσίας για την προστασία των αγαθών και των προσώπων, ιδίως όταν πρόκειται για φύλακες και θυρωρούς ή επιχειρήσεις φύλαξης. γ). ...». Τέλος, ο ν. 3996/2011 (Φ.Ε.Κ. Α' 170) ορίζει στο άρθρο 89 ότι: «Α. ... Γ. Σύσταση «Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.)» 1. Στον Οργανισμό Εργατικής Εστίας (Ο.Ε.Ε.) συνιστάται λογαριασμός με τίτλο «Ειδικός Λογαριασμός Παιδικών Κατασκηνώσεων» (Ε.Λ.Π.Κ.) με οικονομική και λογιστική αυτοτέλεια. Πόροι του λογαριασμού είναι η εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ετησίως για κάθε εργαζόμενο, η οποία εισπράττεται με τις τακτικές εισφορές του Ο.Ε.Ε., οι τόκοι των κεφαλαίων του Λογαριασμού και κάθε παροχή από χαριστική αιτία. 2. ... 5. Για την κάλυψη της παροχής αυτής θεσπίζεται ετήσια εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο. 6. ...», ενώ με την 23411/2131/30-12-2011 απόφαση του Υπουργού και Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης (Φ.Ε.Κ. Β' 29), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 89 Κεφ. Γ περ. 4 του ν. 3996/2011, αποφασίστηκε η δημιουργία και λειτουργία Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων και ορίστηκαν τα εξής: «1. ... 2. Δικαιούχος: Ο Οργανισμός Εργατικής Εστίας (Ο.Ε.Ε.) είναι δικαιούχος του Ειδικού Λογαριασμού με την επωνυμία «Ειδικός Λογαριασμός Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.)» και αναλαμβάνει τη διαχείριση του. 3. ... 4. Πόροι: α) Η Ετήσια εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου καταβλητέα από τους εργοδότες οι οποίοι καταβάλλουν εισφορές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας. β) ... 5. Τρόπος εισπραξης της εργοδοτικής εισφοράς: α) Η εργοδοτική εισφορά για τη λειτουργία του Ε.Λ.Π.Κ. καταβλητέα από τον εργοδότη ετησίως, εισπράττεται από το ΙΚΑ ταυτόχρονα και παράλληλα με τις τακτικές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας εισφορές μηνός Αυγούστου. Η εν λόγω εισφορά συνιστά ξεχωριστό λογαριασμό, προς διαχωρισμό των λοιπών εισπραττομένων εισφορών υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας από το ΙΚΑ. Το ΙΚΑ υποχρεούται να αποδίδει άμεσα την εν λόγω καταβαλλόμενη εργοδοτική εισφορά στον Ε.Λ.Π.Κ. Η άμεση καταβολή εξασφαλίζει την υλοποίηση των κατασκηνωτικών προγραμμάτων εκάστου έτους. β) ...».

9. Επειδή, από τον συνδυασμό του άρ. 68 παρ. 1 του ν. 3863/2010, των άρ. 18,88 και 91 του ν. 4412/2016 και του όρου 2.4.4 της διακήρυξης και του Παραρτήματός Ι αυτής, συνάγεται, ότι είναι απορριπτέα ως απαράδεκτη

οικονομική προσφορά, η οποία δεν καλύπτει το ελάχιστο εργατικό κόστος για την παροχή των προς ανάθεση υπηρεσιών, όπως το κόστος αυτό προσδιορίζεται από το σύνολο των νόμιμων αποδοχών των εργαζομένων και των ασφαλιστικών εισφορών του εργοδότη. Επίσης, συνάγεται, ότι στην οικονομική προσφορά των διαγωνιζομένων πρέπει να υπολογίζεται, πέραν των λοιπών, και ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των προς ανάθεση υπηρεσιών. Εν όψει του ότι το ποσοστό αυτό δεν είναι εκ των προτέρων καθορισμένο, η αναθέτουσα Αρχή οφείλει να εξετάσει αν, λαμβανομένων υπ' όψη των συνθηκών της συγκεκριμένης υπό σύναψη σύμβασης, το αναφερόμενο στην οικονομική προσφορά του διαγωνιζόμενου διοικητικό κόστος είναι εύλογο, κατά τρόπο ώστε να καλύπτονται στοιχειωδώς οι λειτουργικές ανάγκες εκτέλεσης της σύμβασης. Σε περίπτωση δε, κατά την οποία το αναφερόμενο στην οικονομική προσφορά του διαγωνιζόμενου διοικητικό κόστος δεν κρίνεται εύλογο, η προσφορά απορρίπτεται, εκτός εάν ο διαγωνιζόμενος, αφού κληθεί για την παροχή διευκρινίσεων επί του σχετικού κονδυλίου της προσφοράς του, επικαλεσθεί και αποδείξει ενώπιον της αναθέτουσας Αρχής, ότι συντρέχουν στο πρόσωπό του εξαιρετικές περιστάσεις, οι οποίες καθιστούν δυνατή την υποβολή προσφοράς με το υπολογισθέν ποσό διοικητικού κόστους. Εξ άλλου, η κρίση της αναθέτουσας Αρχής, ως προς το εύλογο ή μη του διοικητικού κόστους, υπόκειται σε δικαστικό έλεγχο (βλ. Δ.Εφ.Θεσ/κης 271/2021).

10.Επειδή, αναφορικά με τον πρώτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι από το κανονιστικό πλαίσιο του ένδικου διαγωνισμού δεν προκύπτει υποχρέωση του αναδόχου να απασχολεί μόνιμους νυχτοφύλακες, οι οποίοι θα παρέχουν τις υπηρεσίες τους αποκλειστικά και μόνο κατά την νυχτερινή βάρδια, ώστε να δημιουργείται υποχρέωση ασφάλισης αυτών ως υπαγόμενων στον Κ.Β.Α.Ε., αλλά παρέχεται η ευχέρεια στον ανάδοχο να απασχολεί εκ περιτροπής το προσωπικό φύλαξης σε νυχτερινή βάρδια, ρυθμίζοντας κατάλληλα το πρόγραμμα εργασίας του και καταβάλλοντας τις νόμιμες προσαυξήσεις λόγω νυχτερινής εργασίας για τις ημέρες απασχόλησης σε νυχτερινή βάρδια. Εν προκειμένω, οι όροι της ένδικης διακήρυξης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι) καταλείπουν στους διαγωνιζόμενους ευχέρεια διαμόρφωσης της τεχνικής και οικονομικής προσφοράς τους ως προς τον

αριθμό του απασχολούμενου προσωπικού, το οποίο, βάσει κατάλληλου προγράμματος, θα καλύπτει συνολικά τις περιγραφόμενες υπηρεσίες φύλαξης και επιτήρησης της ασφάλειας των κτιρίων του ... κατά τη διάρκεια της σύμβασης. Επίσης, οι ίδιοι όροι δεν περιορίζουν την ευχέρεια του αναδόχου, κατά το επίμαχο χρονικό διάστημα, κατά το οποίο θα παρέχονται οι υπηρεσίες φύλαξης, να μην χρησιμοποιεί σταθερό, σε όλη την εν λόγω περίοδο, προσωπικό, προς κάλυψη της απαιτούμενης βάρδιας, αλλά να εναλλάσσει το συνολικά διαθέσιμο προσωπικό φύλαξης, βάσει κυλιόμενου προγράμματος εργασίας. Εν όψει αυτών και λαμβανομένων, περαιτέρω, υπ' όψη των διατάξεων, που εκτέθηκαν στην έβδομη σκέψη της παρούσας, από τις οποίες συνάγεται, ότι η υπαγωγή στον Κ.Β.Α.Ε. προϋποθέτει, ο μισθωτός να απασχολείται, κατά κύριο λόγο, εντός της μισθολογικής περιόδου, σε εργασίες και ειδικότητες που καθορίζονται ως βαριές και ανθυγιεινές, η αιτιολογία των προσβαλλόμενων, κατά την οποία η προσφεύγουσα προέβη σε εσφαλμένο υπολογισμό των εργοδοτικών εισφορών λόγω μη υπολογισμού σε αυτές του πακέτου κάλυψης νυχτοφυλάκων (ΚΠΚ 105), στηρίζεται στην εσφαλμένη εκδοχή, ότι το προσωπικό, που θα απασχοληθεί και θα καλύπτει την απαιτούμενη νυχτερινή βάρδια, υπάγεται αναγκαστικά στον Κ.Β.Α.Ε, γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της προσφεύγουσας (Δ.Εφ.Θεσ/κης. 271/2021 σκ. 14). Εν ολίγοις, η ειδικότητα «Νυχτοφύλακας» δεν αφορά στους εργαζόμενους στις Ιδιωτικές Επιχειρήσεις Παροχής Υπηρεσιών Ασφαλείας (Security), αλλά οι εργαζόμενοι, οι οποίοι εκτελούν καθήκοντα Στατικού Φύλακα και εργάζονται σε αυτόν τον κλάδο, έχουν την ειδικότητα «Προσωπικό Ασφαλείας» (Φύλακες - Αρχιφύλακες - Επόπτες) και σε κάθε περίπτωση, όταν η εργασία τους παρέχεται βραδινές ώρες, δίδεται σ' αυτούς η νόμιμη προσαύξηση της νυχτερινής εργασίας (516/2018 και 1150/2020 ΑΕΠΠ). Επομένως, ο πρώτος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτός.

11. Επειδή, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της απόρριψης της οικονομικής της προσφοράς, ισχυριζόμενη, ότι *«Κατά πλάνη περί τα πράγματα η αναθέτουσα αρχή υπέλαβε ότι δήθεν η εταιρία μας υπολόγισε τις εισφορές με τα μειωμένα ποσοστά του Ν. 4756/2020 για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης- Η εταιρία μας υπολόγισε τις εργοδοτικές εισφορές, ενόψει και του χρόνου εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης- επί τη*

βάση του ποσοστού που ισχύει από 01.01.2023, ήτοι με ποσοστό 24,08% και όχι 22,29% που ίσχυε έως τις 31.12.2022, όπως εσφαλμένα και κατά πλάνη περί τα πράγματα υπέλαβε η αναθέτουσα αρχή».

12.Επειδή, στο «σώμα» των προσβαλλόμενων, ως αιτιολογία απόρριψης της προσφοράς της προσφεύγουσας, αναφέρεται ότι: «...3. Επιπρόσθετα, από τις διευκρινίσεις της ..., προκύπτει ότι οι εργοδοτικές προσφορές υπολογίστηκαν με το ποσοστό που ισχύει μέχρι 31/12/2022 και όχι με το ποσοστό που θα ισχύσει από 01/01/2023, σύμφωνα με τα σχετικώς προβλεπόμενα με την ισχύουσα νομοθεσία». Σημειωτέον ότι το αίτημα της αναθέτουσας προς την προσφεύγουσα, καθώς και προς τις εταιρείες «... ..», για παροχή διευκρινίσεων (βλ. μήνυμα με ημερομηνία 20.10.2022 στην «επικοινωνία» του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), ανέφερε τα εξής: «Παρακαλείσθε να εξηγήσετε την τιμή ή το κόστος που προτείνετε στην προσφορά σας, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την παρούσα κοινοποίηση». Η δε προσφεύγουσα εμπροθέσμως παρείχε διευκρινίσεις στις 22.10.2022, αναφέροντας ότι έχει υπολογίσει τις επίμαχες κρατήσεις με ποσοστό 24,08%.

13.Επειδή, σύμφωνα με το άρθρο 48 «Μειώσεις εισφορών εργοδότη – εργαζομένου» του ν. 4670/2020, ορίζεται, ότι: «Από την 1η Ιουνίου 2020 στις περιπτώσεις πλήρους απασχόλησης οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών μειώνονται κατά 0,90 ποσοστιαίες μονάδες ως ακολούθως: 1. Κατά 0,75 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 0,48 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,27 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε 4,25 % και κατανέμεται 2,69 % στον εργοδότη και 1,56 % στον εργαζόμενο. 2. Κατά 0,15 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλιστρών υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (ΕΛΕΚΠ) του άρθρου 34 παρ. 4 περίπτωση β' του ν. 4144/2013 (Α' 88), η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο άρθρο 7 παράγραφος 1, περίπτωση β', εδάφιο α' του ν.δ. 2963/1954 (Α' 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ ΕΛΕΚΠ διαμορφώνεται σε 1,20 % και κατανέμεται 0,85 % υπέρ πρώην ΟΕΚ (ν.δ. 2963/1954) και 0,35% υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977, Α' 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003, Α' 111)».

Συνεπώς, από την 1η Ιουνίου 2020, επήλθε μείωση των ασφαλιστικών εισφορών, που καταβάλλουν οι εργοδότες για τους εργαζομένους πλήρους απασχόλησης, και άρα οι ασφαλιστικές εισφορές διαμορφώθηκαν ως εξής:

1. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 101 (μικτά) αντιστοιχούν σε 24,33% και για κωδικό 3129 (μικτά) (εργαζόμενοι μερικής απασχόλησης) αντιστοιχούν σε 24,81%.

2. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 105 (βαρέα) αντιστοιχούν σε 26,48%, για πλήρως απασχολούμενους εργαζόμενους, και για κωδικό 3133 (βαρέα) αντιστοιχούν σε 26,96%, για μερική απασχόληση άνω των 30 ωρών.

Με τη διάταξη του άρθρου 31 του ν. 4756/2020 επήλθε έτι περαιτέρω μείωση των εργοδοτικών ασφαλιστικών εισφορών, με έναρξη ισχύος από την 1η/1/2021 και μέχρι 31-12-2022.

14.Επειδή, στην ως άνω διάταξη του άρ. 31 του ν. 4756/2010 ορίστηκαν τα εξής: «Μείωση ασφαλιστικών εισφορών εργοδότη-εργαζομένου 1. Από την 1η Ιανουαρίου 2021 οι ασφαλιστικές εισφορές των μισθωτών εργαζομένων σε φορείς εκτός δημόσιων υπηρεσιών, αποκεντρωμένων διοικήσεων, ΟΤΑ α` και β` βαθμού και νομικών προσώπων αυτών, νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου και νομικών προσώπων ιδιωτικού δικαίου εντός Γενικής Κυβέρνησης, μειώνονται κατά τρεις (3) ποσοστιαίες μονάδες από το ύψος που είχε διαμορφωθεί την 1η.6.2020, ως ακολούθως: α) Κατά 1,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ κλάδου ανεργίας. Η μείωση επιμερίζεται κατά 1,49 πμ στο ασφάλιστρο του εργοδότη και κατά 0,36 πμ στο ασφάλιστρο του εργαζομένου. Το συνολικό ασφάλιστρο υπέρ ανεργίας διαμορφώνεται σε ποσοστό 2,4 % και κατανέμεται κατά 1,2 % στον εργοδότη και κατά 1,2 % στον εργαζόμενο. β) Κατά 0,30 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίσεων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π.) της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 (Α` 88), η οποία μειώνεται κατά 0,12 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994 (Α`122) και κατά 0,18 πμ από την εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994 . Το συνολικό

ασφάλιστρο της περ. α` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 διαμορφώνεται σε 0,16 % και κατανέμεται ως εξής: βα) Εργοδοτική εισφορά 0,06 % υπέρ του Ειδικού Λογαριασμού Προγραμμάτων Επαγγελματικής Κατάρτισης και Εκπαίδευσης (Ε.Λ.Π.Ε.Κ.Ε.), σύμφωνα με το άρθρο 14 του ν. 2224/1994 . ββ) Εισφορά εργαζομένου 0,10 % υπέρ του Ειδικού Κοινού Λογαριασμού Ανεργίας (Ε.Κ.Λ.Α.), σύμφωνα με το άρθρο 15 του ν. 2224/1994. γ) Κατά 0,85 ποσοστιαίες μονάδες (πμ) των ασφαλίστρων υπέρ του Ενιαίου Λογαριασμού για την εφαρμογή Κοινωνικών Πολιτικών (Ε.Λ.Ε.Κ.Π) της περ. β` της παρ. 4 του άρθρου 34 του ν. 4144/2013 , η οποία μειώνεται από την εισφορά που προβλέπεται στο πρώτο εδάφιο της περ. β` της παρ. 1 του άρθρου 7 του ν.δ. 2963/1954 (Α` 195), και αφορά αποκλειστικά ασφάλιστρο του εργαζόμενου. Το αντίστοιχο ασφάλιστρο του εργαζομένου υπέρ Ε.Λ.Ε.Κ.Π διαμορφώνεται σε ποσοστό 0,35 % και αφορά ασφάλιστρο υπέρ πρώην ΟΕΕ (ν. 678/1977 , Α` 246 και άρθρο 7 του ν. 3144/2003 , Α` 111). **3. Οι διατάξεις του παρόντος άρθρου ισχύουν μέχρι την 31η.12.2022.».**

15. Συνεπεία των ανωτέρω εκτεθέντων στις σκ. 13 και 14, κατά πάγια νομολογία, γίνεται δεκτό, ότι οι διαγωνιζόμενοι σε δημόσιους διαγωνισμούς οφείλουν να υπολογίζουν τις ασφαλιστικές εισφορές,

Α) με τα ποσοστά του Ν. 4756/2020 για το χρονικό διάστημα, έως 31.12.2022, και

Β) με τα ποσοστά του Ν. 4670/2020 για το χρονικό διάστημα από 01.01.2023 και εντεύθεν (βλ. ΔΕΦΑΘ 999/2022, 430/2021, ΔΕΦΘεσ/κης. 215/2022).

16. Επειδή, περαιτέρω, εάν ληφθεί υπ' όψη και η μείωση της επικουρικής ασφάλισης από 01.06.2022, οι εισφορές διαμορφώνονται ως εξής:

Στο άρθρο 97 του νόμου 4387/2016, για το ποσοστό της επικουρικής ασφάλισης, ορίζονται τα εξής: «1. Από 1.6.2016 και μέχρι τις 31.5.2019, το ποσό της μηνιαίας εισφοράς για την επικουρική ασφάλιση στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,5% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,5% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Από 1.6.2019 και μέχρι την 31.5.2022, το ποσό της μηνιαίας

εισφοράς στο Ε.Τ.Ε.Α. όλων των μισθωτών, ασφαλισμένων πριν και μετά την 1.1.1993, υπολογίζεται σε ποσοστό 3,25% για τον ασφαλισμένο και σε ποσοστό 3,25% για τον εργοδότη επί των ασφαλιστέων αποδοχών του εργαζομένου, όπως προσδιορίζονται στο άρθρο 38. Μετά το πέρας της εξαετίας, το ποσοστό της μηνιαίας εισφοράς επανέρχεται στο ύψος που ίσχυε κατά τις 31.12.2015.». Άρα, από 1-6-2022 και εφ' εξής, το ποσοστό επικουρικής ασφάλισης μειώνεται κατά 0,50% και διαμορφώνεται από 6,50% (3,25 % στις εργοδοτικές εισφορές + 3,25 % στις εργατικές εισφορές) στο 6% (3% στις εργοδοτικές εισφορές + 3 % στις εργατικές εισφορές).

Συνεπώς, οι ανωτέρω αναφερόμενες εργατικές και εργοδοτικές εισφορές μειώνονται κατά ποσοστό 0,25% αντίστοιχα και άρα διαμορφώνονται ως εξής:

Από 01.06.2022 και έως 31.12.2022:

1. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 101 (μικτά) αντιστοιχούν σε 22,29% και οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 3129 (μικτά) αντιστοιχούν σε 22,77 %.

2. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 105 (βαρέα) αντιστοιχούν σε 24,44%, για πλήρως απασχολούμενους εργαζόμενους, και για κωδικό 3133 (βαρέα) αντιστοιχούν σε 24,92%, για μερική απασχόληση άνω των 30 ωρών.

Από 01.01.2023:

1. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 101 (μικτά) αντιστοιχούν σε 24,08% και για κωδικό 3129 (μικτά) (εργαζόμενοι μερικής απασχόλησης) αντιστοιχούν σε 24,56%

2. Οι ασφαλιστικές εισφορές του εργοδότη για κωδικό 105 (βαρέα) αντιστοιχούν σε 26,23%, για πλήρως απασχολούμενους εργαζόμενους, και για κωδικό 3133(βαρέα) αντιστοιχούν σε 26,71%, για μερική απασχόληση άνω των 30 ωρών.

17.Επειδή, αναφορικά με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Στα άρθρα 1.3 και 1.5 της Διακήρυξης του εν θέματι διαγωνισμού, προβλέπεται ρητώς, ότι η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται στους 11 μήνες και

ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών ορίζεται η 3.10.2022, και άρα το ποσοστό των κρατήσεων για τους μήνες του 2022 ήταν 22,29% και για τους μήνες του έτους 2023 ήταν 24,08%. Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα υπολόγισε τις κρατήσεις για όλο το διάστημα της σύμβασης με ποσοστό 24,08%, ήτοι και για τους δύο μήνες του 2022. Όμως, ο υπολογισμός αυτός για το 2022, με μεγαλύτερο ποσοστό κράτησης, δεν άγει σε απόρριψη της προσφοράς της, διότι το εργατικό κόστος, που έχει υπολογίσει, δεν υπολείπεται του νομίμου. Περαιτέρω, η προσφεύγουσα ορθώς υπελόγισε τις κρατήσεις με ποσοστό 24,08%, κατά τα εκτεθέντα στις σκέψεις 13 έως 16. Επομένως, οι οικείοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας και κατ' ακολουθίαν ο δεύτερος λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί.

18.Επειδή, με τον τρίτο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα επικαλείται επιπρόσθετους λόγους απόρριψης της προσφοράς της εταιρείας «... ..». Όμως, οι λόγοι αυτοί προβάλλονται άνευ έννομου συμφέροντος, διότι η εν λόγω εταιρεία έχει καταστεί οριστικώς αποκλεισθείσα κατόπιν έκδοσης της υπ' αριθμό 470/2023 απόφασης της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., δυνάμει της οποίας απορρίφθηκε η προδικαστική προσφυγή της με ΓΑΚ Ε.Α.Δ.Η.Σ.Υ. 136/03.02.2023.

19. Επειδή, με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της εταιρείας «...», επικαλούμενη ότι η τελευταία: (α) πρώτον, υπολόγισε τις ασφαλιστικές εισφορές με ποσοστό 22,29% αντί του ποσοστού 24,08%, ως όφειλε, (β) δεύτερον, υπολόγισε εσφαλμένα τις νόμιμες προσαυξήσεις που αντιστοιχούν στην παροχή νυχτερινής εργασίας, (γ) τρίτον, υπολόγισε εσφαλμένα τις υπέρ τρίτων κρατήσεις, με αποτέλεσμα οι κρατήσεις αυτές να υπολείπονται των νομίμων, κατά το ποσό των 38,94 ευρώ, και (δ) τέταρτον, υπολόγισε εσφαλμένα το ποσό των εργοδοτικών εισφορών υπέρ Ε.Λ.Π.Κ., με αποτέλεσμα οι κρατήσεις αυτές να υπολείπονται των νομίμων, κατά το ποσό των 79,71 ευρώ.

20. Επειδή, αναφορικά με τον τέταρτο λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Ως προς το α' σκέλος του τέταρτου λόγου της προσφυγής, ήτοι ως προς το ποσοστό των ασφαλιστικών εισφορών: Η εταιρεία «...» δηλώνει στην οικονομική της προσφορά της (βλ. προσφορά της, ψηφιακό αρχείο

«ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»), ότι οι συνολικές μικτές αποδοχές είναι 88.386,47€, και εισφορές 19.701,34€. Επομένως, αυτή υπολόγισε τις ασφαλιστικές εισφορές με ποσοστό 22,29% ($88.386,47 \times 22,29\% = 19.701,34$ ευρώ) για όλο το διάστημα της σύμβασης, η οποία εκτείνεται και στο 2023. Όμως, η εν λόγω εταιρεία έσφαλε ως προς τον τρόπο υπολογισμού των κρατήσεων, διότι το ποσοστό 22,29% κατά τον κρίσιμο χρόνο υποβολής των προσφορών (03.10.2022) έπαυε να ισχύει στις 31.12.2022, κατά τ' ανωτέρω εκτεθέντα στις σκέψεις 13 έως 15, το δε ποσοστό των κρατήσεων για το 2023 και εφ' εξής ανέρχεται σε 24,08%, με αποτέλεσμα οι εισφορές, που αυτή δηλώνει, να υπολείπονται του νομίμου, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Επομένως, το α' σκέλος του τέταρτου λόγου της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτό. Ως προς το γ' σκέλος του τέταρτου λόγου, ήτοι τις υπέρ τρίτων κρατήσεις: Η προσφεύγουσα δεν περιλαμβάνει αναλυτικούς υπολογισμούς ούτε ειδικούς ισχυρισμούς ως προς το σκέλος αυτό, με συνέπεια οι ισχυρισμοί της να είναι απορριπτέοι ως αόριστοι και ανεπίδεκτοι δικαστικής εκτίμησης (πρβλ. Δ.Εφ.Λαρ. 119/2022, ΕΑΔΗΣΥ 960/2022). Άλλωστε, η προσφεύγουσα ήταν αυτή που έφερε το βάρος ορισμένης επίκλησης και απόδειξης και δη, ήδη δια της προσφυγής της, των προϋποθέσεων που απαιτούντο για την στήριξη των αιτιάσεων της (1256,1257,1258,1259/2022 ΕΑΔΗΣΥ, σελ. 129). Επομένως, το γ' σκέλος του λόγου αυτού είναι απορριπτέο. Ως προς το δ' σκέλος του τέταρτου λόγου: Κατ' αρχάς, με την 23411/2131/30-12-2011 απόφαση του Υπουργού και Υφυπουργού Εργασίας και Κοινωνικής Ασφάλισης (φ.ε.κ. Β' 29), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του άρθρου 89 Κεφ. Γ περ. 4 του Ν. 3996/2011, αποφασίσθηκε η δημιουργία και λειτουργία Ειδικού Λογαριασμού Παιδικών Κατασκηνώσεων και ορίσθηκαν τα εξής: «1. ... 2. Δικαιούχος: Ο Οργανισμός Εργατικής Εστίας (Ο.Ε.Ε.) είναι δικαιούχος του Ειδικού Λογαριασμού με την επωνυμία «Ειδικός Λογαριασμός Παιδικών Κατασκηνώσεων (Ε.Λ.Π.Κ.)» και αναλαμβάνει τη διαχείριση του. 3. ... 4. Πόροι: α) **Η Ετήσια εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο** με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου καταβλητέα από τους εργοδότες οι οποίοι καταβάλλουν εισφορές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας. β) ... 5. Τρόπος είσπραξης της εργοδοτικής εισφοράς: α) Η εργοδοτική εισφορά για τη λειτουργία του Ε.Λ.Π.Κ. καταβλητέα από τον εργοδότη ετησίως, εισπράττεται από το ΙΚΑ ταυτόχρονα και παράλληλα με τις

τακτικές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας εισφορές μηνός Αυγούστου. Η εν λόγω εισφορά συνιστά ξεχωριστό λογαριασμό, προς διαχωρισμό των λοιπών εισπραττομένων εισφορών υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας από το ΙΚΑ. Το ΙΚΑ υποχρεούται να αποδίδει άμεσα την εν λόγω καταβαλλόμενη εργοδοτική εισφορά στον Ε.Λ.Π.Κ. Η άμεση καταβολή εξασφαλίζει την υλοποίηση των κατασκηνωτικών προγραμμάτων εκάστου έτους. β)...». Περαιτέρω, στην υπ' αριθμόν 391505/2022 εγκύκλιο του e-ΕΦΚΑ προβλέπονται τα εξής: «...Μεταξύ των άλλων πόρων του Λογαριασμού, ορίστηκε η ετήσια εργοδοτική εισφορά είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο με σχέση εξαρτημένης εργασίας ιδιωτικού δικαίου, καταβλητέα από τους εργοδότες οι οποίοι καταβάλουν και εισφορές υπέρ του Οργανισμού Εργατικής Εστίας (Ο.Ε.Ε.). Η εν λόγω εισφορά συνιστά ξεχωριστό λογαριασμό προς διαχωρισμό των λοιπών εισπρακτέων εισφορών υπέρ του Ο.Ε.Ε. από τον e-Ε.Φ.Κ.Α., ο οποίος τελευταίος υποχρεούται να αποδίδει άμεσα την εν λόγω καταβαλλόμενη εργοδοτική εισφορά στον Ε.Λ.Π.Κ., προκειμένου να εξασφαλίζεται η υλοποίηση των κατασκηνωτικών προγραμμάτων εκάστου έτους. Η υποχρέωση καταβολής της ετήσιας εργοδοτικής εισφοράς των είκοσι (20) ευρώ ανά εργαζόμενο, εισπράττεται από τον e-Ε.Φ.Κ.Α., ταυτόχρονα και παράλληλα με τις τακτικές εισφορές υπέρ του Ο.Ε.Ε., μηνός Αυγούστου και έχει εφαρμογή και στις περιπτώσεις των νέων κατηγοριών ασφαλισμένων, που προβλέπονται από τις διατάξεις των άρθρων 38 και 40 του Ν.4387/2016, όπως ισχύει...». Εν προκειμένω, η εταιρεία «...» δηλώνει στην οικονομική της προσφορά της (βλ. προσφορά της, ψηφιακό αρχείο «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ»), ότι οι εργοδοτικές εισφορές υπέρ του Ε.Λ.Π.Κ ανέρχονται στο συνολικό ποσό των 22,29 ευρώ. Όμως, βάσει του αριθμού των εργαζομένων, που αναφέρει στην οικονομική της προσφορά η εν λόγω εταιρεία (5,1 άτομα), προκύπτει ότι το συνολικό ποσό που αντιστοιχεί στην εργοδοτική εισφορά υπέρ του Ε.Λ.Π.Κ. ανέρχεται κανονικά στα 102,00€ (5,1X20,00= 102,00 €) και, ως εκ τούτου, η οικονομική της προσφορά υπολείπεται κατά (102,00-22,29) 79,71€ του ελαχίστου κόστους, με αποτέλεσμα να καθίσταται ζημιογόνος, κατά τους βάσιμους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας. Άρα, το δ' σκέλος του τέταρτου λόγου της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτό. Τέλος, παρέλκει η εξέταση του β' σκέλους του τέταρτου λόγου, δεδομένου ότι οι προαναφερόμενες πλημμέλειες

παρέχουν αυτοτελή νόμιμα ερείσματα για την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας «...» και την ακύρωση της προσβαλλόμενης.

21. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω πρέπει να γίνει δεκτή η προδικαστική προσφυγή, ν' ακυρωθούν οι προσβαλλόμενες, καθ' ο μέρος απορρίφθηκε η προσφορά της προσφεύγουσας και καθ' ο μέρος έγινε αποδεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» και ορίστηκε αυτή οριστική ανάδοχος.

22. 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.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες κατά το σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου της προσφεύγουσας.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 8 Μαρτίου 2023 και εκδόθηκε στις 28 Μαρτίου 2023 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ