

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
5^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 28 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Γαρυφαλλιά Σκιάνη, Πρόεδρος, Μαρία Βύρρα, Μέλος – Εισηγήτρια, και Μιχαήλ Οικονόμου, Μέλος.

Για να εξετάσει την από 20.10.2022 και με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1472/21.10.2022 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα «...» (εφ' εξής η «προσφεύγουσα»), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Κατά της εταιρείας «...» και διακριτικό τίτλο ««...» (εφ' εξής η «παρεμβαίνουσα»).

Με την ανωτέρω προδικαστική προσφυγή, η προσφεύγουσα αιτείται την ακύρωση (α) Της απόφασης της υπ' αριθ. 28ης/25-08-2022 (θέμα 70ο) τακτικής συνεδρίασης του Δ.Σ. του ... «...» και (β) Της απόφασης της υπ' αριθ. 31ης/03.10.2022 (θέμα 57ο) τακτικής συνεδρίασης του Δ.Σ. του «...» (εφ' εξής «οι προσβαλλόμενες»), καθ' ο μέρος έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» στο τμήμα της και περαιτέρω αυτή ανακηρύχθηκε ανάδοχος.

Με την παρέμβασή της η παρεμβαίνουσα ζητεί να απορριφθεί η κρινόμενη προσφυγή, κατά το μέρος που την αφορά.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής προκύπτει, ότι καταβλήθηκε και δεσμεύθηκε το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... ποσού 1.775,00€, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147) και 5 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64), το οποίο υπολογίζεται με βάση την αξία άνευ Φ.Π.Α. της, επί της οποίας ασκείται η προσφυγή, ήτοι 354.838,70€.

2.Επειδή, δυνάμει της με αρ.πρωτ. .../03-06-2022 Διακήρυξης (Αριθμός Διακήρυξης .../2022) προκηρύχθηκε «*ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΣ ΑΝΟΙΚΤΟΣ ΔΙΕΘΝΗΣ ΚΟΙΝΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ, ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ (CPV: ...)*» *ΓΙΑ ΔΥΟ (2) ΕΤΗ, ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΖΟΜΕΝΗΣ ΔΑΠΑΝΗΣ 714.838,70€ ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α. ΗΤΟΙ 886.400,00€ ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ Φ.Π.Α., ΚΑΙ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΠΑΡΑΤΑΣΗΣ ΓΙΑ ΕΝΑ (1) ΕΠΙΠΛΕΟΝ ΕΤΟΣ, ΣΥΝΟΛΙΚΗΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΖΟΜΕΝΗΣ ΔΑΠΑΝΗΣ 1.072.258,05€ ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α. ΗΤΟΙ 1.329.600,00€ ΜΕ Φ.Π.Α. (ΣΥΜΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΜΕΝΟΥ ΤΟΥ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΑΡΑΤΑΣΗΣ) ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ ΚΑΙ ΤΗΣ, ΜΕ ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗΣ ΤΗΝ ΠΛΕΟΝ ΣΥΜΦΕΡΟΥΣΑ ΑΠΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΑΠΟΨΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ, ΑΠΟΚΛΕΙΣΤΙΚΑ ΒΑΣΕΙ ΤΙΜΗΣ ΣΕ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΟΥ ΕΓΚΕΚΡΙΜΕΝΟΥ ΕΝΙΑΙΟΥ ΚΟΙΝΟΥ ΠΙΝΑΚΑ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΙΣΜΟΥ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΟΥ ΕΤΟΥΣ 2022*». Σύμφωνα με την παράγραφο 1.3 της Διακήρυξης: «*Οι προσφέροντες δύνανται να καταθέσουν προσφορά για το σύνολο των υπηρεσιών που θα παρέχουν αποκλειστικά είτε για ένα εκ των δύο ... επιλογής τους που αναφέρονται στην παρούσα Διακήρυξη είτε και για τα δύο ...*».

3.Επειδή, το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρίσθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 08.06.2022 με ΑΔΑΜ ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., όπου ο προκείμενος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό

4.Επειδή, στον εν θέματι διαγωνισμό συμμετείχαν τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς, μεταξύ των οποίων η προσφεύγουσα, η παρεμβαίνουσα, καθώς και οι εταιρείες ««...» και «...». Με τις προσβαλλόμενες αποφάσεις, για την επίδικη Οργανική Μονάδα του αναδείχθηκε ανάδοχος η παρεμβαίνουσα. Κατά των ως άνω εκτελεστών αποφάσεων της αναθέτουσας

Αρχής στρέφεται η προσφεύγουσα με την υπό εξέταση προσφυγή της, αιτούμενη την ακύρωσή τους για τους ειδικώς αναφερόμενους σ' αυτήν λόγους.

5. Επειδή η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης άνευ Φ.Π.Α. και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρ. 345 του ν. 4412/2016, η δε Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

6. 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 10.10.2022, η προσφυγή κατατέθηκε εμπρόθεσμα στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στις 20.10.2022, ήτοι κατατέθηκε εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης, (β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του Π.Δ. 39/2017 και (γ) κοινοποιήθηκε στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. από την προσφεύγουσα με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και στις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016, καθώς και στην παρ. 1 εδ. α του άρθρου 4 και στην παρ. 2 του άρθρ. 8 του Π.Δ. 39/2017.

7.Επειδή, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή, καθώς η προσφεύγουσα, έχοντας καταταγεί δεύτερη σε σειρά μειοδοσίας στο επίδικο τμήμα, βάλλει κατά της νομιμότητας της προσφοράς της αναδόχου, επιδιώκοντας ευλόγως να της ανατεθεί η σύμβαση ως προς την

8. 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 στις 21.10.2022 στους συμμετέχοντες και θιγόμενους από τυχόν αποδοχή της, προκειμένου να λάβουν γνώση και να ασκήσουν ενδεχομένως το δικαίωμα παρέμβασής τους.

9. Επειδή, η αναθέτουσα Αρχή, νομίμως και εμπροθέσμως κοινοποίησε τις απόψεις της σχετικά με την κρινόμενη προσφυγή στις 07.11.2022 (δεδομένου ότι η τελευταία ημέρα της δεκαπενθήμερης προθεσμίας του άρ. 365 αρ. 1 περ. β' ήταν η 05.11.2022, ημέρα Σάββατο και άρα εξαιρετέα, και η επόμενη αυτής, 06.11.2022, ημέρα Κυριακή και άρα εξαιρετέα).

10. Επειδή, η παρεμβαίνουσα, έχουσα πρόδηλο έννομο συμφέρον, αφού έχει ανακηρυχθεί ανάδοχος, άσκησε εν γένει παραδεκτώς και εμπροθέσμως στις 27.10.2022, ήτοι εντός της προβλεπόμενης δεκαήμερης προθεσμίας από την άνω κοινοποίηση της προσφυγής, την από 26.10.2022 παρέμβασή της, υπέρ της διατήρησης της ισχύος των προσβαλλόμενων αποφάσεων.

11. Επειδή, με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής της, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται, ότι η προσφορά της παρεμβαίνουσας ήταν απορριπτέα, καθώς δεν συμπεριέλαβε στην τιμή της οικονομικής της προσφοράς, όσον αφορά στην επίδικη, την παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%, κατά παράβαση του άρθρου 5.1.2 της Διακήρυξης, και ενώ στο με αρ. πρωτ. 15684/06.07.2022 έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας ρητώς ανεφέρετο, μεταξύ άλλων, ότι «...Ως εκ τούτου προκύπτει πως η παρακράτηση φόρου εισοδήματος θα συνυπολογιστεί στην Οικονομική Προσφορά των υποψήφιων οικονομικών φορέων...».

12. Επειδή, αναφορικά με τον μοναδικό λόγο της προσφυγής, λεκτέα τα εξής: Το άρθρο 5.1.2 της οικείας Διακήρυξης ορίζει 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 παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. **Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις:...** **θ) Φόρος εισοδήματος 4% για Προμήθειες, 8% για Υπηρεσίες, και 20% για Υπηρεσίες Ελευθέρων Επαγγελματιών, επί της καθαρής αξίας μετά την αφαίρεση των ανωτέρω κρατήσεων (άρθρο 68 του Ν.4172/13)...Κάθε άλλη νόμιμη κράτηση και επιβάρυνση σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Σε περίπτωση αλλαγής των ανωτέρω θα εφαρμόζονται οι εκάστοτε ισχύουσες**

κρατήσεις.». Περαιτέρω, στο υπ' αριθμό πρωτ. 15684/06.07.2022 έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας (βλ. ψηφιακό αρχείο «ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΕΣ ΔΙΕΥΚΡΙΝΙΣΕΙΣ» με ημερομηνία 07.07.2022), το οποίο κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες, χωρίς να ασκηθεί κατά αυτού προδικαστική προσφυγή, αναφέρονται επί λέξει τα εξής: «...2) αν η παρακράτηση φόρου εισοδήματος που ορίζετε στο άρθρο 5.1.2 της Διακήρυξης, θα πρέπει να υπολογιστεί στην οικονομική προσφορά των συμμετεχόντων: Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη άρθρο 5.1.2., τον Ανάδοχο βαρύνουν οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Ιδίως βαρύνεται με τις ακόλουθες κρατήσεις: α) Κράτηση 0,07% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής, καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης Υπέρ της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων 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. γ) Κράτηση 0,06% η οποία υπολογίζεται επί της αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων της αρχικής καθώς και κάθε συμπληρωματικής σύμβασης υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (άρθρο 350 παρ. 3 του ν. 4412/2016) .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. Σε περίπτωση αλλαγής των ανωτέρω θα εφαρμόζονται οι εκάστοτε ισχύουσες κρατήσεις. **Ως εκ τούτου προκύπτει πως η παρακράτηση φόρου εισοδήματος θα συνυπολογιστεί στην Οικονομική προσφορά των υποψηφίων οικονομικών φορέων...».** Σημειωτέον, ότι η πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί πράξη εκτελεστή, υποκείμενη σε προσφυγή και, εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού,

συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακήρυξης, στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008, ΔΕφΑθ (αναστ.) 451/2014, 437/2013). Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα συνομολογεί, ότι δεν υπολόγισε στην οικονομική της προσφορά την επίμαχη παρακράτηση 8%, ισχυριζόμενη αφ' ενός ότι πουθενά στη Διακήρυξη δεν ορίζεται ότι η παρακράτηση αυτή θα πρέπει να περιλαμβάνεται στην τιμή της οικονομικής προσφοράς και αφ' ετέρου ότι η επίμαχη παρακράτηση δεν αποτελεί κράτηση και δεν επιβαρύνει το κόστος εκτέλεσης της σύμβασης. Εξ άλλου, και η αναθέτουσα, με τις απόψεις της, προβάλλει ισχυρισμούς ως προς τη φύση της επίμαχης κράτησης και συγκεκριμένα ότι η επίμαχη παρακράτηση δεν αποτελεί κράτηση υπέρ του Δημοσίου και δεν εμπίπτει στην έννοια της επιβάρυνσης της αξίας της υπηρεσίας, που παρέχεται από τον ανάδοχο δημόσιας σύμβασης. Εν προκειμένω, κατά τη γραμματική διατύπωση της παρ. 2.4.4. της Διακήρυξης, η οποία καθορίζει τον τρόπο σύνταξης των οικονομικών προσφορών των υποψηφίων αναδόχων - όπως της αντίστοιχης διάταξης του άρθρου 95 (παρ.5) του ν. 4412/2016 - στην προσφερόμενη τιμή περιλαμβάνονται, εκτός από τις υπέρ του Δημοσίου και τρίτων κρατήσεις, και κάθε άλλη, κατά την κείμενη νομοθεσία, επιβάρυνση (πλην ΦΠΑ) για την παροχή των υπηρεσιών στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, ως τέτοια δε νοείται και η κατ' άρθρο 64 (παρ.2) του ν. 4172/2013 παρακράτηση φόρου εισοδήματος (πρβλ. ΣτΕ 563/2008), αφού αφ' ενός στην ανωτέρω διάταξη της Διακήρυξης ρητώς εξαιρείται της συμπερίληψής του στην προσφερόμενη τιμή μόνον ο ΦΠΑ δεν γίνεται δε περαιτέρω οποιαδήποτε άλλη διάκριση σχετικά με το χαρακτήρα ή τη φύση της επιβάρυνσης, για την οποία υφίσταται υποχρέωση συμπερίληψης εκ μέρους των διαγωνιζομένων στην προσφερόμενη τιμή, αφ' ετέρου η εν λόγω παρακράτηση, διενεργούμενη κατά την καταβολή στον ανάδοχο της αξίας των κάθε είδους υπηρεσιών που παρέχει, όπως εν προκειμένω, στην αναθέτουσα Αρχή και υπολογιζόμενη επί της αξίας αυτών, έχει ως αποτέλεσμα τη μείωση, κατά το αντίστοιχο ποσοστό, του παρεχόμενου για την εκτέλεση των υπηρεσιών εργολαβικού ανταλλάγματος. Περαιτέρω, σύμφωνα με τον όρο 5.1.2 της Διακήρυξης, ο ανάδοχος βαρύνεται με την κράτηση φόρου εισοδήματος 8% για υπηρεσίες επί της καθαρής αξίας, μετά την αφαίρεση των

ανωτέρω κρατήσεων. Έτι περαιτέρω, στο με αριθμό 15684/06.07.2022 έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας ρητώς αναφέρετο, ότι η παρακράτηση φόρου εισοδήματος θα συνυπολογισθεί στην οικονομική προσφορά των υποψηφίων οικονομικών φορέων. Η υποχρέωση δε αυτή αποσκοπεί στη διασφάλιση, με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο, της αντικειμενικότητας στην ανάθεση των υπηρεσιών και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί, σύμφωνα με την ρητή διάταξη της παρ. 2.4.6 (περ. α΄) της ένδικης Διακήρυξης, σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης (βλ. ΣτΕ 563/2008 σκ.4, πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 482/2006, 800, 256/2004). Κατά συνέπεια, εφ' όσον, από το περιεχόμενο της οικονομικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας, προκύπτει, ότι σε αυτή δεν είχε συνυπολογισθεί η παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8% που θα βαρύνει τις πληρωμές, σε περίπτωση που αυτή καταστεί ανάδοχος του επίδικου διαγωνισμού, η οικονομική της προσφορά, μη συμπεριλαμβάνουσα την ανωτέρω επιβάρυνση, είναι απορριπτέα, ως παρεκκλίνουσα από το κανονιστικό πλαίσιο διεξαγωγής του ένδικου διαγωνισμού. Άλλωστε, όπως προαναφέρθηκε, με τις διατάξεις της Διακήρυξης του εν θέματι Διαγωνισμού, ρητώς εξαιρείται της συμπερίληψής του στην προσφερόμενη τιμή μόνον ο ΦΠΑ δεν γίνεται δε περαιτέρω καμμία άλλη διάκριση, αναφορικά με τον χαρακτήρα ή τη φύση των επιβαρύνσεων που βαρύνουν τον ανάδοχο, ενώ, εξ άλλου, η φύση της ως άνω παρακράτησης, ως φορολογικής υποχρέωσης του αναδόχου, δεν αναιρεί την υποχρέωση του συμμετέχοντος στο διαγωνισμό να συμπεριλάβει τη συγκεκριμένη επιβάρυνση στην οικονομική του προσφορά (124/2022 Δ.Εφ.Πειραιά). Εξ άλλου, ως προελέχθη, ρητώς προβλέπεται στη Διακήρυξη στον όρο 5.1.2, ότι στην προσφερόμενη τιμή έπρεπε να περιλαμβάνεται και η επίμαχη παρακράτηση 8%. Ειδικώς δε οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας, ότι η επίμαχη παρακράτηση δεν αποτελεί κράτηση, ως αναφέρεται στο από 15278/01.07.2022 έγγραφο διευκρινίσεων της αναθέτουσας, είναι απορριπτέοι ως αβάσιμοι, δεδομένου ότι η σχετική υποχρέωση συμπερίληψης αυτού στην προσφερόμενη τιμή προβλέπεται, εν πάση περιπτώσει, και δη επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, από ρητή διάταξη της Διακήρυξης, η οποία αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού.

Καθ' ο δε μέρος πλήττεται ευθέως το ως άνω με αρ. πρωτ. 15684/06.07.2022 έγγραφο διευκρινίσεων ως «αντιφατικό», κατά την παρεμβαίνουσα, και στο οποίο ρητώς ανεφέρετο, ότι η παρακράτηση φόρου εισοδήματος θα συνυπολογισθεί στην οικονομική προσφορά των υποψηφίων οικονομικών φορέων, ο υπό κρίση ισχυρισμός είναι απορριπτέος ως ανεπικαίρως προβαλλόμενος, δεδομένου ότι η παρεμβαίνουσα δεν προβάλλει ούτε άλλωστε προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλλου, ότι αυτή είχε στραφεί κατ' αυτού με την υποβολή της, κατ' άρθρο 360 του ν. 4412/2016, προδικαστικής προσφυγής και εν συνεχεία με την άσκηση σχετικής αίτησης αναστολής και ακολούθως αίτησης ακύρωσης κατ' άρθρο 372 του ν. 4412/2016 (455/2022 Δ.Εφ.Αθ.). Εν όψει των εκτεθέντων στην παρούσα σκέψη, οι ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας τυγχάνουν απορριπτέοι ενώ οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας και κατ' ακολουθία ο λόγος της προσφυγής πρέπει να γίνουν δεκτοί.

13. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και ν' απορριφθεί η παρέμβαση.

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

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προδικαστική προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση.

Ακυρώνει τις προσβαλλόμενες, με τις οποίες έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας «...» στο τμήμα «....» και περαιτέρω ανακηρύχθηκε αυτή ανάδοχος.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στην προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 28 Νοεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 19 Δεκεμβρίου 2022 στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΓΑΡΥΦΑΛΛΙΑ ΣΚΙΑΝΗ

ΗΛΕΚΤΡΑ ΝΙΚΟΛΑΚΟΠΟΥΛΟΥ