

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

3^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 16.04.2020 με την εξής σύνθεση: Μαρία-Ελένη Σιδέρη Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου-Εισηγήτρια και Σταυρούλα Κουρή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 12.03.2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 301/13.03.2020 της εταιρίας με την επωνυμία «» και με δ.τ. «.....» {εφεξής πρώτη προσφεύγουσα} και την από 16.03.2020 (ημεροχρονολογία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 319/17.03.2020 της εταιρίας με την επωνυμία «» και με δ.τ. «» {εφεξής δεύτερη προσφεύγουσα}, αμφότερες νομίμως εκπροσωπούμενες.

Κατά του και της με αριθ. 9/05.03.2020 απόφασης του Πρυτανικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου στο πλαίσιο του προκηρυχθέντος με την υπ'αριθ. Διακήρυξη διαγωνισμού με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών φύλαξης των κτιρίων και χώρων του Πανεπιστημίου.

Της παρεμβαίνουσας επί της με ΓΑΚ 301/13.03.2020 Προσφυγής εταιρίας με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Της παρεμβαίνουσας επί της με ΓΑΚ 319/17.03.20 Προσφυγής εταιρίας με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

Της παρεμβαίνουσας επί της με ΓΑΚ 319/17.03.20 Προσφυγής εταιρίας με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενης

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η πρώτη προσφεύγουσα εταιρία «» επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η συνδιαγωνιζόμενη της εταιρία «».

2. Επειδή, με την Παρέμβασή της επί της με ΓΑΚ 301/20 Προσφυγής, η παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αφορά στην ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου και ως εκ τούτου την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής.

3. Επειδή, με την Προδικαστική Προσφυγή της, η δεύτερη προσφεύγουσα εταιρία «.....» επιδιώκει την ακύρωση της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν, αφενός μεν αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «», αφετέρου δε έγινε αποδεκτή η οικονομική προσφορά της συνδιαγωνιζόμενης εταιρίας «.....».

4. Επειδή, με την Παρέμβασή της επί της με ΓΑΚ 319/20 Προσφυγής, η παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που αφορά στην ανάδειξή της ως προσωρινής αναδόχου και ως εκ τούτου την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής κατά το μέρος αυτό.

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

5. Επειδή, με την Παρέμβασή της επί της με ΓΑΚ 319/20 Προσφυγής, η παρεμβαίνουσα εταιρία «.....» επιδιώκει την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που με αυτήν έγινε αποδεκτή η οικονομική της προσφορά και ως εκ τούτου την απόρριψη της υπόψη Προσφυγής κατά το μέρος αυτό.

6. Επειδή, με την με αρ. Διακήρυξη το Πανεπιστήμιο (ΠΑ.....) προκήρυξε Ηλεκτρονικό Διεθνή Ανοιχτό Διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών φύλαξης των κτιρίων και χώρων του Πανεπιστημίου, και ειδικότερα για τη φύλαξη των κτιρίων και χώρων: 1. Της Πανεπιστημιούπολης του ΠΑ., που βρίσκεται επί της οδού, Τ.Κ.,, 2. Της Πανεπιστημιούπολης του ΠΑ., που βρίσκεται επί της οδού και, Τ.Κ., και 3. Της Πανεπιστημιούπολης του ΠΑ....., που βρίσκεται επί της οδού, Τ.Κ.,, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, εκτιμώμενης προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης ποσού 1.296.000,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% ύψους 250.838,71€) και ποσού 1.045.161,29€ (άνευ ΦΠΑ). Η διάρκεια της υπό ανάθεση σύμβασης φύλαξης ορίσθηκε σε 24 μήνες (δύο έτη). Ως ημερομηνία για την έναρξη υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 2η.11.2019 και ώρα 11:00 π.μ. και ως καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή των προσφορών ορίσθηκε η 11η.12.2019 και ώρα 11:00 π.μ.. Η Διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 01.11.2019, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 01.11.2019 και αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 01.11.2019 με Α/Α Συστήματος Στο διαγωνισμό συμμετείχαν συνολικά τρεις εταιρίες, ήτοι η εταιρία «.....», η εταιρία «.....» και η εταιρία «.....». Κατά το στάδιο αξιολόγησης των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνικές Προσφορές» έγιναν αποδεκτές οι προσφορές και των τριών εταιριών, οι οποίες προκρίθηκαν στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ενώ κατόπιν αξιολόγησης και των οικονομικών προσφορών, με την

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προσβαλλόμενη απόφαση έγιναν αποδεκτές οι οικονομικές προσφορές των διαγωνιζομένων και αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος της δημοπρατούμενης σύμβασης η εταιρία «» έναντι τιμήματος προσφοράς 995.440,08 ευρώ (χωρίς ΦΠΑ).

7. Επειδή, για την άσκηση αμφοτέρων των Προσφυγών έχει κατατεθεί, δεσμευθεί και πληρωθεί, κατ' άρθρα 5 ΠΔ 39/2017 και 363 Ν. 4412/2016, το νόμιμο παράβολο. Ειδικότερα, για τη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 301/13.03.2020 προσφυγή το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 5.225,81 ευρώ και για τη με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 319/17.03.2020 Προσφυγή το ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 5.225,81 ευρώ.

8. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσίες) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 1.045.161,29€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ.1 του Ν.4412/2016, όπως και του χρόνου δημοσίευσής του, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016 και στη δικαιοδοσία της Α.Ε.Π.Π., και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

9. Επειδή, αμφοτέρες οι Προδικαστικές Προσφυγές έχουν κατατεθεί εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017 (περ.α'), δοθέντος ότι η προσβαλλόμενη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους στις 06.023.2020, οπότε και έλαβαν γνώση αυτής οι συμμετέχοντες, και η με ΓΑΚ 301/13.03.2020 Προσφυγή ασκήθηκε στις 12.03.2020, η δε με ΓΑΚ 319/17.03.20 Προσφυγή ασκήθηκε στις 16.03.2020, ήτοι αμφοτέρες ασκήθηκαν εντός της εκ του νόμου δεκαήμερης προθεσμίας.

10. Επειδή, κατά το προσβαλλόμενο μέρος που αφορά στην ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου της εταιρίας «», αμφοτέρες οι προσφεύγουσες θεμελιώνουν το έννομο συμφέρον τους στο

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

γεγονός ότι, αν και υπέβαλλαν νομίμως και εμπροθέσμως τις προσφορές τους, ματαιώθηκε η προσδοκία καθεμίας να αναλάβει την εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης, ενώ, κατά το προσβαλλόμενο μέρος που αφορά στην αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας «», η δεύτερη προσφεύγουσα θεμελιώνει το έννομο συμφέρον της στο γεγονός ότι η εταιρία «» έλαβε την δεύτερη θέση στην κατάταξη των οικονομικών προσφορών –μετά την προσωρινή ανάδοχο- και συνεπώς μόνον δια της απορρίψεως και αυτής της προσφοράς δύναται η δεύτερη προσφεύγουσα να αναλάβει την εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

11. Επειδή, επομένως, οι υπόψη Προδικαστικές Προσφυγές παραδεκτά και νόμιμα φέρονται προς εξέταση ενώπιον του 3ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 346 παρ. 1 και 360 του Ν. 4412/2016 και 3 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017.

12. Επειδή, με την με ΓΑΚ 301/13.03.2020 Προσφυγή, η πρώτη προσφεύγουσα «.....» υποστηρίζει ότι εσφαλμένως η προσωρινή ανάδοχος «» δεν έχει συνυπολογίσει στην προσφερόμενη τιμή της οικονομικής της προσφοράς το προβλεπόμενο κατά την ισχύουσα φορολογική νομοθεσία ποσοστό παρακράτησης φόρου εισοδήματος 8%, παρά μόνον έχει υπολογίσει κόστος νόμιμων υπέρ Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων ύψους 64,46€ σε μηνιαία βάση και ύψους 1.547,04€ για τα δύο έτη της σύμβασης. Η πρώτη προσφεύγουσα, αναφερόμενη στα άρθρα 2.4.4. και 5.1.2. της Διακήρυξης σε συνδυασμό με την ισχύουσα νομοθεσία αλλά και επικαλούμενη πάγια νομολογία των διοικητικών δικαστηρίων, ισχυρίζεται ότι εκ των όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με την νομοθεσία προκύπτει πάγια υποχρέωση των διαγωνιζομένων στον παρόντα διαγωνισμό να συμπεριλαμβάνουν στην προσφερόμενη τιμή τις κρατήσεις υπέρ τρίτων καθώς και κάθε άλλη επιβάρυνση που προκύπτει από την εσωτερική νομοθεσία, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται το ποσοστό 8% προκαταβολής φόρου εισοδήματος του ν. 4172/2013, ως εμπίπτουσα στην έννοια των λοιπών επιβαρύνσεων και των νόμιμων υπέρ του δημοσίου κρατήσεων (ΑΕΠΠ 267/2020, 135/2019, 1193-

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

1194/2019, ΔΕΦΑΘ 10/2020). Κατά την πρώτη προσφεύγουσα, δεν καταλείπεται αμφιβολία ότι 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 προσφορά του, διακριτώς ή μη, όπως συνάγεται από τους όρους της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 95 παρ. 5 του ν. 4412/2016 και 64 παρ. 2 του ν. 4172/2013.

13. Επειδή, επί της με ΓΑΚ 301/2020 Προσφυγής παρεμβαίνει η προσωρινή ανάδοχος «.....» με την από 23.03.2020 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 13.03.2020 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Η δε παρεμβαίνουσα έχει έννομο συμφέρον να παρέμβει, ζητώντας την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που στρέφεται κατά της αναδείξεώς της ως προσωρινής αναδόχου. Η παρεμβαίνουσα αρνείται την πλημμέλεια της οικονομικής προσφοράς της εκ του λόγου ότι δεν έχει συνυπολογίσει την παρακράτηση φόρου 8% στην προσφερόμενη τιμή. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι φορολογία εισοδήματος, και, επομένως, και η περιεχόμενη σε αυτήν παρακράτηση φόρου 8%, δεν αποτελεί επιβάρυνση του οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης, αλλά αντιθέτως αποκλειστικά φορολογική επιβάρυνση εκάστου υποψηφίου αναδόχου, η οποία δεν υπολογίζεται επί του αντικειμένου της σύμβασης, αλλά επί του κέρδους του υποψηφίου αναδόχου. Ακόμη, όμως και στην περίπτωση που ήθελε κριθεί ότι η φορολογία εισοδήματος αποτελεί επιβάρυνση της συγκεκριμένης σύμβασης, όπως φαίνεται να υποδηλώνουν οι πρόσφατες αποφάσεις των Διοικητικών Εφετειών, εντούτοις και πάλι η επιβάρυνση αυτή πρέπει να υπολογιστεί επί του κέρδους, το οποίο καθένας υποψήφιος ανάδοχος έχει περιλάβει και αναφέρει ρητώς στην οικονομική του προσφορά. Σε αυτή την λογική, η παρεμβαίνουσα, επικαλούμενη την επισυναπτόμενη Τεχνική Μελέτη της εταιρείας

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

....., υποστηρίζει ότι από την επισκόπηση των οικονομικών στοιχείων των προσφορών όλων των συμμετεχουσών στον επίμαχο διαγωνισμό εταιρειών προκύπτει ότι μηνιαίως (α) η ίδια θα έχει κέρδη προ φόρων €716,48 και επ' αυτών φόρο εισοδήματος 171,96€, (β) η εταιρία θα έχει εργολαβικό κέρδος προ φόρων από την εκτέλεση του συγκεκριμένου έργου €3.116,30 και επ' αυτών φόρο εισοδήματος 747,91€ και (γ) η εταιρία θα έχει εργολαβικό κέρδος προ φόρων από την εκτέλεση του συγκεκριμένου έργου €3.515,91 και επ' αυτών φόρο εισοδήματος 844,78€. Σε κάθε δε περίπτωση και όλως επικουρικά για την περίπτωση που ήθελε κριθεί ο αναλογών φόρος ως επιβάρυνση/κόστος που θα πρέπει να συνυπολογιστεί για την εκτέλεση του συγκεκριμένου έργου, η παρεμβαίνουσα οπωσδήποτε καλύπτει την ανωτέρω φορολογική επιβάρυνση, ποσού 171,96€ δια του κονδυλίου του προϋπολογισθέντος εργολαβικού κέρδους ποσού 716,48€ (το οποίο εκ του νόμου άλλωστε βαρύνει φόρος σε ποσοστό 24%), άλλως ακόμα πιο επικουρικά δια του κονδυλίου των διοικητικών εξόδων εκτέλεσης της σύμβασης ποσού μηνιαίως 1.050,15€, τα οποία και αυτά υπερκαλύπτουν την φορολογική αυτή οφειλή και, συνεπώς, και υπό την ανωτέρω παραδοχή, η παρεμβαίνουσα έχει υπολογίσει στην οικονομική της προσφορά την πραγματική της φορολογική επιβάρυνση από την εκτέλεση του υπό ανάθεση έργου. Περαιτέρω, η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι υπό την ερμηνευτική προσέγγιση ότι ο παρακρατούμενος φόρος κατά την πληρωμή των τιμολογίων του αναδόχου αποτελεί στοιχείο κόστους του αναδόχου για την εκτέλεση της σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης ή καθαριότητας, το οποίο πρέπει να υπολογίζεται στην οικονομική του προσφορά, τα οικονομικά δεδομένα των προσφορών που υποβλήθηκαν στο διαγωνισμό, συνυπολογίζοντας τον παρακρατούμενο φόρο, τροποποιούνται ουσιωδώς κατά την εκτέλεση της σύμβασης, αφού το μηνιαίο εργολαβικό κέρδος που δηλώνεται στην οικονομική προσφορά δεν συμπίπτει με το πραγματικό κέρδος από την εκτέλεση της σύμβασης, αλλά το πραγματικό κέρδος θα είναι πολλαπλάσιο του δηλωθέντος. Η παρεμβαίνουσα παραπέμπει στους πίνακες Γ, Δ, Ε και Στ της επισυναπτόμενης ανάλυσης της εταιρίας «» από τους οποίους

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προκύπτει ότι μόνον στην προσφορά της ίδιας το μηνιαίο εργολαβικό κέρδος που δηλώνει (Πίνακας Δ) συμπίπτει με το τελικό /πραγματικό κέρδος από την εκτέλεση του εν λόγω έργου (Πίνακας Ε), καθότι και στους δύο πίνακες το μηνιαίο κέρδος ανέρχεται σε 716,48 €. Αντίθετα, η εταιρεία ενώ στην προσφορά δηλώνει μηνιαίο εργολαβικό κέρδος μόλις 40,00 € (Πίνακας Δ), το πραγματικό (προ φόρων) κέρδος της από την εκτέλεση του εν λόγω έργου τελικά ανέρχεται μηνιαία σε 3.116,30 € (Πίνακας ΣΤ), ήτοι αυξημένο περίπου κατά 78 φορές, σε σχέση με το δηλωθέν. Αντίστοιχα, η εταιρεία ενώ δηλώνει στην προσφορά της επίσης οριακό εργολαβικό κέρδος 60,07 € (Πίνακας Δ), τελικά το πραγματικό κέρδος που θα προκύψει από την εκτέλεση του έργου ανέρχεται σε 3.519,91 € (Πίνακας ΣΤ), ήτοι αυξημένο περίπου κατά 58 φορές σε σχέση με το δηλωθέν. Ο λόγος που συμβαίνει αυτό είναι το γεγονός ότι και οι δύο άλλες εταιρείες έχουν συμπεριλάβει στις προσφορές τους την παρακράτηση φόρου 8% ως στοιχείο κόστους, που συνακόλουθα αυξάνει την προσφερόμενη τιμή, ενώ η εν λόγω παρακράτηση δεν αποτελεί στοιχείο κόστους αλλά προείσπραξη/προκαταβολή φόρου, ήτοι απαίτηση έναντι του Δημοσίου η οποία συμψηφίζεται με τον τελικό φόρο που θα προκύψει από την ετήσια δήλωση. Προς την κατεύθυνση αυτή, η παρεμβαίνουσα προβάλλει επιπλέον ότι και από την ερμηνευτική εγκύκλιο του Υπ. Οικονομικών (ΠΟΛ 1120/2014), όπου ορίζεται ότι : «..... ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών, ήτοι στην αξία που απομένει μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου, του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή το νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφόσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών » προκύπτει προδήλως ο εννοιολογικός διαχωρισμός του παρακρατούμενου φόρου από τις κρατήσεις υπέρ του Δημοσίου. Η παρακράτηση φόρου (8%) αποτελεί στην ουσία προείσπραξη/προκαταβολή του φόρου εισοδήματος και είναι απαίτηση της επιχείρησης έναντι του Δημοσίου που τακτοποιείται κατά την τελική εκκαθάριση φόρου με την υποβολή της ετήσιας δήλωσης φορολογίας εισοδήματος, ενώ οι κρατήσεις υπέρ τρίτων

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

αποτελούν δαπάνη. Εννοιολογικά η «παρακράτηση» έχει προσωρινό χαρακτήρα καθότι τελεί υπό την αίρεση μελλοντικού συμψηφισμού και εκκαθάρισης, ενώ η «κράτηση» έχει μόνιμο χαρακτήρα και γι'αυτό χαρακτηρίζεται ως δαπάνη. Ο προσωρινός χαρακτήρας της παρακράτησης καταδεικνύεται στον Πίνακα Ε της επισυναπτόμενης ανάλυσης, όπου όλες οι εταιρείες εμφανίζουν επιστρεπτέο φόρο εισοδήματος. Αυτό συμβαίνει γιατί το ποσό του παρακρατηθέντος φόρου υπερβαίνει τον κυρίως φόρο που οφείλουν (ήτοι το 24% επί των κερδών), οπότε το υπόλοιπο ποσό επιστρέφεται. Εν κατακλείδι, η πραγματική φορολογική επιβάρυνση της επιχείρησης είναι ο φόρος εισοδήματος, ο οποίος υπολογίζεται επί των κερδών με τον εκάστοτε ισχύοντα φορολογικό συντελεστή (ισχύων 24%) ενώ ο παρακρατούμενος φόρος αποτελεί απαίτηση έναντι του Δημοσίου, η οποία επιστρέφεται στην επιχείρηση, και σε καμία περίπτωση δεν αποτελεί επιβάρυνση, η μόνη δε επίπτωση στην επιχείρηση αφορά στην ταμειακή της ρευστότητα, υπό την έννοια ότι η επιχείρηση θα πρέπει να είναι σε θέση να χρηματοδοτεί ταμειακά ένα έργο μέχρι την επανάκτηση του παρακρατηθέντος φόρου. Διαφορετικά, αν δηλαδή ο παρακρατούμενος φόρος θεωρηθεί ως κόστος (επιβάρυνση) και περιληφθεί στην τιμή προσφοράς, επειδή στη συνέχεια επιστρέφεται από το Κράτος στον ανάδοχο, τότε ο Δημόσιος Φορέας επιβαρύνεται ουσιαστικά για ποσό το οποίο όμως τελικώς δεν επιβάρυνε τον ανάδοχο για την εκτέλεση του έργου. Εξάλλου στην σελίδα 41 της διακήρυξης του διαγωνισμού και συγκεκριμένα στην παράγραφο 5.1.2 «τρόπος πληρωμής» στο σημείο (ε) αναφέρεται ότι «... με κάθε πληρωμή θα γίνεται η προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού ... », διαχωρίζοντας την παρακράτηση από τις κρατήσεις υπέρ τρίτων, οι οποίες ρητώς αναφέρονται ως επιβαρύνσεις για τον ανάδοχο. Συνεπώς, κατά την παρεμβαίνουσα, ορθώς δεν συμπεριλήφθηκε στο κόστος και συνακόλουθα στην προσφερόμενη τιμή της προσφοράς της η παρακράτηση φόρου 8%.

14. Επειδή, επί της με ΓΑΚ 301/13.03.20 Προσφυγής υπέβαλε το από 10.04.2020 Υπόμνημά της η πρώτη προσφεύγουσα επανερχόμενη στους λόγους της Προσφυγής της και αντικρούοντας τους ισχυρισμούς που

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προβάλλονται από την παρεμβαίνουσα προσωρινή ανάδοχο «». Όμως, κατά την διάταξη του άρθρου 365 παρ. 1, τελευταίο εδάφιο του ν. 4412/2016, η υποβολή υπομνήματος προβλέπεται μόνον επί των απόψεων και της συμπληρωματικής αιτιολογίας της αναθέτουσας αρχής και όχι επί των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας. Κατά συνέπεια, το από 10.04.2020 υπόμνημα της παρεμβαίνουσας υποβλήθηκε απαραδέκτως.

15. Επειδή, με την με ΓΑΚ 319/17.03.2020 Προσφυγή της, η δεύτερη προσφεύγουσα «» βάλλει κατά της ανάδειξης της εταιρίας «» ως προσωρινής αναδόχου, υποστηρίζοντας και αυτή ότι εσφαλμένως δεν υπολόγισε στην οικονομική της προσφορά την παρακράτηση φόρου 8%. Σύμφωνα με τις προαναφερθείσες διατάξεις του νόμου και της οικείας διακήρυξης, στην προσφερόμενη τιμή περιλαμβάνεται υποχρεωτικά το σύνολο των κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου και τρίτων που βαρύνουν κατά νόμο τον ανάδοχο, μεταξύ δε των εν λόγω επιβαρύνσεων περιλαμβάνεται και η προκαταβολή φόρου εισοδήματος ποσοστού 8%, η οποία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 24 του ν.2198/1994, παρακρατείται υποχρεωτικά κατά την έκδοση της σχετικής εντολής πληρωμής της αξίας των παρεχόμενων υπηρεσιών. Η υποχρέωση αυτή αποσκοπεί στη διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση της προμήθειας και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σύμφωνα με τη διακήρυξη σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης (πρβλ. ΣτΕ 563/2008 σκ. 4, ΕΑ ΣτΕ 446/2009, 840/2008). Σε κάθε δε περίπτωση, δεν είναι εφικτή η εκ των υστέρων, ήτοι κατά την υπογραφή της σύμβασης, τροποποίηση των στοιχείων της οικονομικής προσφοράς ενώ ταυτόχρονα η σύναψη σύμβασης άλλως η κατακύρωση της υπό κρίση σύμβασης με οικονομική προσφορά που αντίκειται σε αναγκαστικής φύσεως διάταξη νόμου δεν είναι σύνομη (ΑΕΠΠ 191/2017). Τέλος, όπως παγίως γίνεται δεκτό, η μη προσήκουσα συμπλήρωση ουσιώδους στοιχείου της οικονομικής προσφοράς διαγωνιζομένου, δηλαδή στοιχείου με θεμελιώδη σημασία για τη διαμόρφωση και περαιτέρω αξιολόγηση της οικονομικής

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προσφοράς, δεν μπορεί να μεταβληθεί (διορθωθεί) από τη Διοίκηση ή το διαγωνιζόμενο, διότι η μεταβολή αυτή θα συνιστούσε αλλοίωση της προσφοράς ως προς ουσιώδες στοιχείο της και θα παραβίαζε την αρχή της τυπικότητας των δημοσίων διαγωνισμών, η οποία έχει ως σκοπό την εξασφάλιση της διαφάνειας και της ισότητας των διαγωνιζομένων, συνακόλουθα δε, θα αλλοίωνε τους όρους του ανταγωνισμού, (βλ. σχετικώς Απ. Γέροντα, Δίκαιο Δημοσίων Έργων, σελ. 424 επ., ΕΑΣΤΕ 351/2005, 877/2006, συναφώς ΔΕΕ, αποφάσεις της 22-6-1993, C – 243/1989, της 25-4-1996, C – 87/1994). Συνεπώς, επιμέρους οικονομικό μέγεθος της προσφοράς που υπολείπεται του νομίμου, δεν μπορεί να αναπληρωθεί από άλλα στοιχεία της οικονομικής προσφοράς, διότι τούτο θα συνιστούσε ανεπίτρεπτη τροποποίησή της. Το ζήτημα μάλιστα του υποχρεωτικού υπολογισμού στην οικονομική προσφορά των εταιρειών που συμμετέχουν σε αντίστοιχους διαγωνισμούς φύλαξης ή/και καθαριότητας, της συγκεκριμένης κράτησης, έχει αποτελέσει αντικείμενο δικαστικής κρίσης, με τα Δικαστήρια (ad hoc ΔΕφΑθ 10/2020, 126/2019, 25/2019, 265/2016 και την ΑΕΠΠ (9/2020, 1101/2019, 1193-1194/2019 αποφάσεις της ΑΕΠΠ) να αποφαινόμενοι ότι είναι παράνομη, και άρα απορριπτέα, προσφορά που δεν έχει υπολογίσει την εν λόγω κράτηση, παραπέμποντας στις ειδικότερες σκέψεις των ως άνω αποφάσεων. Λαμβάνοντας υπόψιν τα παραπάνω, η δεύτερη προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι εάν από την συνολική μηνιαία οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου, ήτοι από το ποσό των 41.476,67 €, αφαιρέσουμε το ποσό των 64,46 € που η εν λόγω εταιρεία έχει δηλώσει ως ποσό νόμιμων κρατήσεων, αφαιρέσουμε το ποσό των 3.312,97 ευρώ που αντιστοιχεί στην ως άνω υπολογισθείσα παρακράτηση φόρου 8% επί της καθαρής αξίας, το ποσό των 1.050,15 € που έχει δηλώσει ως διοικητικό κόστος, το ποσό των 477,63 ευρώ που έχει δηλώσει ως κόστος αναλωσίμων, το ποσό των 58,34 ευρώ που έχει δηλώσει ως κόστος κατασκευών καθώς και το ποσό των 716,48 ευρώ που έχει δηλώσει ως εργολαβικό κέρδος απομένει ποσό 35.796,64 ευρώ που δεν επαρκεί για την κάλυψη του δηλωθέντος εκ μέρους της εργατικού κόστους ύψους 39.109,61 ευρώ. Συνεπώς, η προσφορά της εν λόγω εταιρείας αποβαίνει ζημιογόνος και ως εκ τούτου θα έπρεπε να απορριφθεί η

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

οικονομική της προσφορά μη περιλαμβάνουσα την ένδικη παρακράτηση φόρου εισοδήματος κατ' απόκλιση των κανονιστικών διατάξεων της διακήρυξης. Ακολούθως, η δεύτερη προσφεύγουσα βάλλει κατά της οικονομικής προσφοράς της συνδιαγωνιζόμενης και δη παρεμβαίνουσας εταιρίας «» διότι σε αυτήν δεν έχει συμπεριληφθεί ορθώς το ποσό της παρακράτησης φόρου 8%, σφάλμα το οποίο δεν θα μπορούσε να συμπληρωθεί, κατ'εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 102 παρ. 5 του ν. 4412/2016. Η δεύτερη προσφεύγουσα επικαλείται την παράγραφο 2 της ΠΟΛ/25-04-2014 της Γενικής Δ/σης Φορολογικής Διοίκησης της Γενικής Γραμματείας Δημοσίων Εσόδων που εκδόθηκε προς εφαρμογή του άρθρου 64 του ν.4172/2016, όπου ορίζεται ότι: «Με βάση τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 64, ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών, ήτοι στην αξία που απομένει μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου, του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή το νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφόσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών. Επισημαίνεται ότι η πιο πάνω παρακράτηση διενεργείται κατά το χρόνο καταβολής ή έκδοσης της σχετικής εντολής πληρωμής, ανεξάρτητα αν εξοφλείται ολόκληρη η αξία του τιμολογίου ή μέρος αυτής, και ως εκ τούτου όταν γίνεται τμηματική καταβολή του τιμολογίου, παρακράτηση διενεργείται στο καταβαλλόμενο κάθε φορά ποσό», για να αποδείξει ότι εν προκειμένω η εταιρία «» θα έπρεπε να υπολογίσει το καθαρό ποσό που απομένει μετά την αφαίρεση των τυχόν κρατήσεων υπέρ τρίτων, ήτοι $42.342,55 \text{ €} - 65,80 \text{ €} (\text{ποσό κρατήσεων}) = 42.276,75 \text{ €}$ καθαρό ποσό και εν συνεχεία επί του εν λόγω καθαρού ποσού να υπολογίσει την παρακράτηση του 8%, ήτοι $42.276,75 \text{ €} \times 8\% = 3.382,14 \text{ €}$. Αντιθέτως, κατά τους ισχυρισμούς της δεύτερης προσφεύγουσας, η εταιρία «.....» δήλωσε ποσό ύψους 3.142,10 ευρώ, το οποίο υπολείπεται σημαντικά του ως άνω ποσού και ως εκ τούτου δεν καλύπτει τον συνυπολογισμό της παρακράτησης φόρου 8% ως όφειλε εκ του κανονιστικού πλαισίου της διακήρυξης και του νόμου. Τέλος, η δεύτερη προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι η

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

εταιρία «» εσφαλμένως δήλωσε ότι θα χρησιμοποιήσει για την εκτέλεση της δημοπρατούμενης σύμβασης 31,85 εργαζομένους, πλήρους απασχόλησης, περιλαμβανομένων των ατόμων για κάλυψη των ρεπό, διότι, λαμβανομένων υπόψιν των απαιτήσεων της διακήρυξης, ο αριθμός των εργαζομένων πλήρους απασχόλησης που απαιτούνται για την εκτέλεση της σύμβασης ανέρχεται σε 32 εργαζόμενους και συνεπώς η απόκλιση προς τούτο της προσφοράς της εταιρίας «.....» οδηγεί σε εσφαλμένο υπολογισμό του εργατικού κόστους και του ασφαλιστικού κόστους της προσφοράς της.

16. Επειδή, επί της με ΓΑΚ 319/2020 Προσφυγής, παρεμβαίνει η προσωρινή ανάδοχος «.....» με την από 23.03.2020 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 13.03.2020 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Η δε παρεμβαίνουσα έχει έννομο συμφέρον να παρέμβει, ζητώντας την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που στρέφεται κατά της αναδείξεώς της ως προσωρινής αναδόχου. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται με την Παρέμβασή της όσα αναλυτικώς εκτίθενται στην σκέψη 12 της παρούσας.

17. Επειδή, επί της με ΓΑΚ 319/2020 Προσφυγής, παρεμβαίνει η πρώτη προσφεύγουσα «.....» με την από 27.03.2020 Παρέμβασή της, η οποία ασκήθηκε εμπροθέσμως, σύμφωνα με το άρθρο 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 7 του Π.Δ.39/2017, καθότι η υπόψη Προσφυγή κοινοποιήθηκε σε αυτήν μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 17.03.2020 και η Παρέμβαση ασκήθηκε εντός της δεκαήμερης προς τούτο προθεσμίας. Η δε παρεμβαίνουσα έχει έννομο συμφέρον να παρέμβει, ζητώντας την διατήρηση της ισχύος της προσβαλλόμενης απόφασης κατά το μέρος που στρέφεται κατά της αποδοχής της οικονομικής της προσφοράς. Η παρεμβαίνουσα ισχυρίζεται ότι το ποσό κρατήσεων και παρακράτησης φόρου 8% που υπολογίζεται επί της καθαρής αξίας των υπηρεσιών φύλαξης που

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προσφέρεται από την ίδια αντιστοιχεί στο ποσό των 3.196,67€ μηνιαία. Το δε ποσό ύψους 3.142,10€ που αναγράφεται και έχει υπολογιστεί στην οικονομική της προσφορά προέκυψε εκ προφανούς παραδρομής, κατόπιν αναριθμητισμού των ποσών που υπολογίστηκαν για την εξαγωγή του, ήτοι κατόπιν αναριθμητισμού του ποσοστού κρατήσεων που υπολογίστηκε στην προσφορά της 8,015468%, αντί του ορθού 8,15468%. Εκ της εν λόγω προφανούς παραδρομής, η διαφορά που ανακύπτει μεταξύ του ποσού των κρατήσεων και παρακράτησης φόρου 8% που έχει συνυπολογιστεί στην οικονομική προσφορά της και του ορθού, επί τη βάσει των υπολογισμών άνευ της παραδρομής λόγω αναριθμητισμού, αντιστοιχεί στο αμελητέο ποσό ύψους 54,57€ μηνιαία. Η προαναφερόμενη παραδρομή συνιστά ήσσονος σημασίας πλημμέλεια, που είναι ευχερώς επανορθώσιμη χωρίς να επιφέρει αλλοίωση της προσφοράς, και επομένως δε δύναται να οδηγήσει σε απόρριψη της επίμαχης προσφοράς. Σε κάθε περίπτωση το προαναφερόμενο, ως εκ της παραδρομής, ποσό είναι σαφές ότι ουδέν συνεπάγεται το ζημιογόνο της οικονομικής της προσφοράς, η οποία καθ' όλα καλύπτει τα απαιτούμενα εκ της διακήρυξης και είναι σύμφωνη προς την εργατική και ασφαλιστική νομοθεσία, έχοντας υπολογίσει ορθά και νόμιμα το εργατικό κόστος, καθώς και το σύνολο των απαιτούμενων κρατήσεων και λοιπών επιβαρύνσεων, καλύπτεται, δε, από τα ποσά που έχουν υπολογιστεί δια της προσφοράς μας προς κάλυψη του εργολαβικού κέρδους και του διοικητικού κόστους, που αμφότερα αντιστοιχούν στο ποσό των 390€ μηνιαία. Αναφορικά με τον ελάχιστο αριθμό εργαζομένων που απαιτούνται για την εκτέλεση της σύμβασης, η παρεμβαίνουσα αντικρούει ότι από την ανάλυση των υπολογισμών στους οποίους προβαίνει η δεύτερη προσφεύγουσα συνάγεται ότι έχει λάβει τα αυτά δεδομένα, ήτοι τις αυτές ημέρες και ώρες παροχής των υπό ανάθεση υπηρεσιών για τα δύο (2) έτη της σύμβασης, που έλαβε υπόψιν της η ίδια για την κατάρτιση της οικονομικής της προσφοράς, δια της οποίας έχει υπολογίσει 31,85 άτομα προσωπικού για την εκτέλεση των υπό ανάθεση υπηρεσιών φύλαξης, καταλήγοντας σε αριθμό 32 ατόμων προσωπικού, που προφανώς συνιστά αποτέλεσμα στρογγυλοποίησης του αριθμού ατόμων προσωπικού. Πιο συγκεκριμένα, η παρεμβαίνουσα, για την εξαγωγή του

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προαναφερόμενου αριθμού ατόμων, κατ' αρχήν υπολογίζει τις ώρες απασχόλησης σε μηνιαία βάση ως εξής: 366 ημέρες διαθέτει το 1ο έτος πλέον των 365 ημερών που διαθέτει το 2ο έτος της προκηρυσσόμενης σύμβασης, ισούνται με 731 ημέρες συνολικά για τα δύο (2) έτη. Περαιτέρω, για να εξεύρει τις εβδομάδες που αντιστοιχούν στα δύο (2) έτη της υπό ανάθεση σύμβασης, διαιρεί το σύνολο των 731 ημερών δια επτά (7) ημέρες της εβδομάδας και συνάγει ότι συνολικά υπολογίζονται 104,428571428 εβδομάδες για τα δύο (2) έτη της υπό ανάθεση σύμβασης φύλαξης και επομένως 52,21428 εβδομάδες ετησίως. Η δε αναλογία των εβδομάδων σε μηνιαία βάση αντιστοιχεί σε 52,21428 εβδομάδες ετησίως δια 12 μήνες ισούται με 4,35119 εβδομάδες. Επιπλέον, με δεδομένο ότι σύμφωνα με την εργατική νομοθεσία, ένας εργαζόμενος πλήρους απασχόλησης, 8ωρης-πενθήμερης εργασίας, εργάζεται 40ώρες σε εβδομαδιαία βάση, παρέπεται ότι σε κάθε έναν αντιστοιχούν 174,04 ώρες ($4,35119 \text{ εβδομάδες} \times 40 \text{ ώρες εβδομαδιαίως}$) σε μηνιαία βάση. Επί τη βάσει, επομένως, των ανωτέρω ορθών, σύννομων και σύμφωνων προς τις οικείες απαιτήσεις της διακήρυξης υπολογισμών, προκύπτει ότι για την εκτέλεση των υπό ανάθεση υπηρεσιών φύλαξης απασχολούνται 31,85 άτομα πλήρους απασχόλησης [$133.024 \text{ το σύνολο των ωρών διαιρουμένου δια των } 2 \text{ ετών της υπό ανάθεση σύμβασης προκύπτει ότι αντιστοιχούν } 66.512 \text{ ώρες ετησίως. Διαιρώντας, δε, τις συνολικές ώρες για ένα (1) έτος με τους } 12 \text{ μήνες του έτους και στη συνέχεια με τις } 174,04 \text{ ώρες που αντιστοιχούν σε ένα (1) μήνα, προκύπτει το μέγεθος των } 31,85 \text{ ατόμων}$], που έχει υπολογίσει και προσφέρει. Ήτοι το μέγεθος των 31,85 ατόμων που υπολογίζει στην οικονομικής της αντιστοιχεί σε ισοδύναμους προς τους πραγματικά απασχολούμενους, εργαζόμενους πλήρους 8ωρης πενήμερης απασχόλησης, ήτοι 32 πραγματικά άτομα, λαμβάνοντας υπόψιν και συνυπολογίζοντας το σύνολο του εργατικού και ασφαλιστικού κόστους που αντιστοιχεί στην υπό εκτέλεση υπηρεσία. Ο υπολογισμός του εργατικού και ασφαλιστικού κόστους είναι νόμιμος επί τη βάσει των 31,85 ατόμων, και τούτο για το λόγο ότι ως έχει κριθεί, «το ζήτημα περί του αν ιδιαίτερα μικρές αποκλίσεις (ανάμεσα σε δεκαδικό αριθμό ατόμων και ακέραιο αριθμό ατόμων) ως προς τον υπολογισμό των διαφόρων κονδυλίων

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

της συμμόρφωσης με την εργατική νομοθεσία κρίνεται ανά περίπτωση και πάντα σε σχέση και συνάρτηση με το συνολικό ποσό της οικονομικής προσφοράς και το τυχόν περιθώριο κέρδους που έχει συνυπολογιστεί σε αυτήν. Ειδικότερα δεν σημαίνει ότι διαγωνιζόμενος οπωσδήποτε θα απασχολήσει ένα εργαζόμενο με μερική απασχόληση διάρκειας % επί του πλήρους ωραρίου, αλλά ότι δύναται να απασχολήσει οποιονδήποτε αριθμό προσωπικού, όμως ο εν τέλει χρόνος απασχόλησης θα ισοδυναμεί με την πλήρη, άνευ υπερωριών απασχόληση, εν προκειμένω 133,4. Σημειωτέον δε ότι οποτεδήποτε η απασχόληση υπολογίζεται ως μη ακέραιο δεκαδικό ισοδύναμο πλήρως απασχολούμενων, εάν η οικονομική προσφορά δεν ορίζει διαφορετικά, εξυπακούεται πως το δεκαδικό υπόλοιπο θα αντιστοιχεί σε εργαζόμενους που απασχολούνται και σε άλλες δραστηριότητες της επιχείρησης» (βλ. σχετ. σκ. 22 της Απόφασης ΑΕΠΠ 814/2018).

18. Επειδή, επί αμφοτέρων των Προσφυγών, η αναθέτουσα αρχή δεν απέστειλε τις απόψεις της, ως όφειλε, κατ'άρθρο 365 παρ. 1 του ν. 4412/2016.

19. Επειδή, με τους όρους της υπόψη Διακήρυξης, η οποία θέτει το κανονιστικό πλαίσιο του επίμαχου διαγωνισμού, προβλέπονται τα εξής : Στο άρθρο 2.4.4. αυτής με τίτλο «Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών» ότι : «Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής. Α. Τιμές Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα. [Αν στο ηλεκτρονικό σύστημα δεν μπορεί να αποτυπωθεί αναλυτικά η οικονομική προσφορά, ο προσφέρων θα επισυνάψει στον (υπο)φάκελλο “οικονομική προσφορά” την ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (σύμφωνα με το υπόδειγμα που υπάρχει στο Παράρτημα IV της παρούσας διακήρυξης) σε μορφή pdf.] Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση του υλικού στον τόπο και με τον τρόπο που

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης. Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. Επισημαίνεται ότι το εκάστοτε ποσοστό Φ.Π.Α. επί τοις εκατό, της ανωτέρω τιμής θα υπολογίζεται αυτόματα από το σύστημα. Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στην παρούσα διακήρυξη». Στους ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης και στο άρθρο 5.1. με τίτλο «Τρόπος πληρωμής» προβλέπεται 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., την παροχή της υπηρεσίας 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 επιβάλλεται (άρθρο 4 Ν.4013/2011 όπως ισχύει). β) Κράτηση ύψους 0,02% υπέρ του Δημοσίου, 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 της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων και Προμηθειών σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016. γ) Κράτηση ύψους 0,06% υπέρ της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), η οποία υπολογίζεται επί της συνολικής αξίας κάθε πληρωμής προ φόρων και κρατήσεων και ανεξαρτήτως ποσού και πηγής προέλευσης, σύμφωνα με την παράγραφο 3 του άρθρου 350 του ν. 4412/2016. δ) Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%. ε) Με κάθε πληρωμή θα γίνεται η

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

προβλεπόμενη από την κείμενη νομοθεσία παρακράτηση φόρου εισοδήματος αξίας 8% επί του καθαρού ποσού. στ) Ο Ανάδοχος επιβαρύνεται με κάθε νόμιμη ασφαλιστική εισφορά και κράτηση υπέρ νομικών προσώπων ή άλλων Οργανισμών η οποία κατά νόμο βαρύνει τον Ανάδοχο. Απαιτήσεις του Αναδόχου για οιαδήποτε πληρωμή, δεν θα γίνονται δεκτές άνευ της εκ μέρους του καταθέσεως των αντίστοιχων παραστατικών στοιχείων και εγγράφων (τιμολόγια, αποδείξεις, πιστοποιητικά κ.λπ.) που αφορούν στην εξόφληση των φόρων, ασφαλιστικών εισφορών και λοιπών δαπανών που τον βαρύνουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες νομοθετικές και κανονιστικές Διατάξεις. ζ) Κάθε άλλη νόμιμη κράτηση που τυχόν θεσμοθετηθεί κατά τη διάρκεια της υπογραφείσας σύμβασης με τον ανάδοχο». Τέλος, στο Παράρτημα IV της διακήρυξης όπου εμπεριέχεται το Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς σημειώνονται τα εξής : «Οι υποψήφιοι σε ξεχωριστό πίνακα θα πρέπει να παρουσιάσουν για κάθε θέση φύλαξης πως προκύπτει το μηνιαίο κόστος προ Φ.Π.Α. (π.χ. Κόστος ανά βάρδια επί αριθμό απασχολούμενων ατόμων). Βάσει του Ν. 3863/2010, άρθρο 68 («Συμβάσεις εργολαβίας εταιρειών παροχής υπηρεσιών») όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 22 του ν. 4144/13 (ΦΕΚ 88/τ.Α/18-4-2013), σε χωριστό κεφάλαιο της οικονομικής προσφοράς τα κάτωθι στοιχεία: 1) Τον αριθμό των εργαζομένων που θα απασχοληθούν στο έργο. 2) Τις ημέρες και τις ώρες εργασίας. 3) Τη συλλογική σύμβαση εργασίας στην οποία τυχόν υπάγονται οι εργαζόμενοι (την οποία θα υποβάλλουν ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ στο σύστημα και θα προσκομίσουν σε αντίγραφο) 4) Το ύψος του προϋπολογισμένου ποσού που αφορά τις πάσης φύσεως νόμιμες αποδοχές αυτών των εργαζομένων. (Το εργατικό κόστος θα είναι σύμφωνα και με τις ώρες και το προσωπικό που έχουν δηλώσει οι υποψήφιοι ανάδοχοι. Το εργατικό κόστος θα πρέπει να υπολογισθεί στη βάση του συμβατικού ημερομισθίου που προβλέπεται από την οικεία Εθνική Συλλογική Σύμβαση Εργασία (Ε.Γ.Σ.Σ.Ε.), τις ανάλογες προσαυξήσεις τους (οι οποίες σε καμία περίπτωση δεν μπορεί να είναι κατώτερες των προβλεπόμενων από την οικεία Κ.Σ.Σ.Ε.), τα επιδόματα κ.λπ.), την ΥΑ 4241/127 (ΦΕΚ Β' 173/2019) και τις κείμενες διατάξεις της εργατικής νομοθεσίας. 5) Το ύψος των ασφαλιστικών εισφορών με

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

βάση τα προϋπολογισθέντα ποσά των αποδοχών. 6) Το Εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους παροχής των υπηρεσιών τους. 7) Το κόστος των αναλωσίμων. 8) Το εργολαβικό τους κέρδος και 9) Τις νόμιμες, υπέρ Δημοσίου και τρίτων, κρατήσεις. ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ ΑΝΑΛΥΣΗ ΓΙΑ ΤΟΝ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟ ΤΩΝ ΜΗΝΙΑΙΩΝ ΑΠΟΔΟΧΩΝ & ΑΣΦΑΛΙΣΤΙΚΩΝ ΕΙΣΦΟΡΩΝ ΑΝΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟ ΓΙΑ ΚΑΘΕ ΒΑΡΔΙΑ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ: οι διαγωνιζόμενοι θα αναλύουν ξεχωριστά πώς προκύπτει το ποσό των μηνιαίων αποδοχών ανά εργαζόμενο στη κάθε βάρδια απασχόλησης, αναφέροντας αναλυτικά τις αποδοχές (ωρομίσθιο, προσαυξήσεις επιδομάτων Χριστουγέννων, Πάσχα, αδείας και αντικατάσταση αδείας) καθώς και τις αντίστοιχες εργοδοτικές εισφορές, ώστε να μπορεί να ελεγχθεί το εργατικό κόστος της οικονομικής προσφοράς τους.) Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην οικονομική προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Το Πανεπιστήμιο ως Αναθέτουσα Αρχή, ορίζει ότι ο προσφέρων οικονομικός φορέας (εταιρείες φύλαξης) είναι αυτός που υποχρεούται να περιλάβει στην προσφορά του ένα εύλογο ποσοστό διοικητικού κόστους, αναλωσίμων καθώς και εργολαβικού κέρδους – επί ποινή απορρίψεως - δεν μπορεί να συνυπολογίσει ποσοστό μηδαμινό. Σε κάθε περίπτωση που η Επιτροπή Διενέργειας/Επιτροπή Αξιολόγησης διαπιστώσει ότι η προσφορά είναι ασυνήθιστα χαμηλή, οφείλει να καλέσει εγγράφως τον διαγωνιζόμενο να αιτιολογήσει το ασυνήθιστα χαμηλό της προσφοράς του, και αν κρίνει, εν όψει των υποβληθεισών εξηγήσεων και υπό τις συγκεκριμένες συνθήκες της διενεργούμενης διαδικασίας, ότι οι εξηγήσεις αυτές είναι ανεπαρκείς, να την απορρίψει ως απαράδεκτη. (ΑΠΟΦΑΣΗ 6/2016 ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) Επιπροσθέτως, οφείλουν να επισυνάπτουν στην προσφορά αντίγραφο της συλλογικής σύμβασης εργασίας στην οποία υπάγονται οι εργαζόμενοι. Στην περίπτωση, όπου το καθεστώς των συλλογικών συμβάσεων εργασίας έχει μεταβληθεί, θα πρέπει να επισυναφθούν τα ισοδύναμα έγγραφα. Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό του κάθε τμήματος της σύμβασης της παρούσας διακήρυξης».

20. Επειδή, με το άρθρο 64 παρ. 2 ν. 4172/2016 περί του Κώδικα Φορολογίας Εισοδήματος προβλέπεται ότι : «2. Οι φορείς γενικής κυβέρνησης «εκτός από τις κεφαλαιουχικές εταιρείες» κατά την προμήθεια κάθε είδους αγαθών ή υπηρεσιών 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 υπηρεσιών με συντελεστή ως ακολούθως: αα) ποσοστό ένα τοις εκατό (1%) για τα υγρά καύσιμα και τα προϊόντα καπνοβιομηχανίας, ββ) ποσοστό τέσσερα τοις εκατό (4%) για τα λοιπά αγαθά και γγ) ποσοστό οκτώ τοις εκατό (8%) για την παροχή υπηρεσιών».

21. Επειδή, εκ των ως άνω όρων της διακήρυξης προκύπτει με σαφήνεια αφενός μεν η υποχρέωση των διαγωνιζομένων να συμπεριλαμβάνουν στην οικονομική τους προσφορά και συνεπώς να συνυπολογίζουν στην προσφερόμενη τιμή, μεταξύ άλλων, το διοικητικό κόστος παροχής των υπηρεσιών τους, των αναλωσίμων, του εργολαβικού τους κέρδους και των νόμιμων υπέρ του Δημοσίου και τρίτων κρατήσεων, αφετέρου δε η υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής με κάθε πληρωμή να προβαίνει στην παρακράτηση φόρου εισοδήματος 8%, η οποία βαρύνει τις προσφερόμενες υπηρεσίες, ως εμπόπτουσα στην έννοια των επιβαρύνσεων και λοιπών υπέρ του Δημοσίου κρατήσεων. Μάλιστα, κατά το σαφές γράμμα του νόμου και της διακήρυξης, τούτο επιβάλλεται αδιακρίτως εάν η εν λόγω επιβάρυνση είναι οριστική ή προσωρινή υπέρ του Δημοσίου, αρκεί πάντως να συντρέχει κατά την παροχή της υπηρεσίας. Όπως δε έχει κατά πάγια νομολογία κριθεί και συνάδει με τα οριζόμενα στην οικεία διακήρυξη, οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να συμπεριλαμβάνουν στην προσφερόμενη τιμή τόσο τις υπέρ τρίτων κρατήσεις όσο και κάθε άλλου είδους επιβάρυνση, όπως είναι το ποσοστό 8% παρακράτησης φόρου εισοδήματος. Η υποχρέωση αυτή αποσκοπεί στη

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

διασφάλιση με αδιαμφισβήτητο και αδιάβλητο τρόπο της αντικειμενικότητας στην ανάθεση της σύμβασης και υπαγορεύεται προφανώς από την ανάγκη εξάλειψης κάθε ενδεχόμενης ασάφειας κατά τη σύνταξη των οικονομικών προσφορών, τυχόν ύπαρξη της οποίας οδηγεί σύμφωνα με την διακήρυξη σε απόρριψη της προσφοράς ως απαράδεκτης (ΔΕΦΑΘ 25/2019, 126/2019, 10/2020). Ενόψει των ανωτέρω, η οικονομική προσφορά της προσωρινής αναδόχου και δη παρεμβαίνουσας επί των με ΓΑΚ 301/20 και 319/20 Προσφυγών, μη περιλαμβάνουσα την επίμαχη παρακράτηση φόρου, κατ'απόκλιση των κανονιστικών διατάξεων της διακήρυξης, εσφαλμένως έγινε δεκτή από την αναθέτουσα αρχή. Εξάλλου για την θέσπιση της ως άνω υποχρέωσης δεν ήταν αναγκαίο να περιληφθεί στο υπόδειγμα του πίνακα οικονομικής προσφοράς, που εμπεριέχεται στο Παράρτημα IV της διακήρυξης, ειδικό πεδίο προς συμπλήρωση ή ειδική μνεία για το ως άνω ποσοστό 8%, καθόσον για τον υπολογισμό της επίμαχης κράτησης αρκούσε το ενιαίο για όλες τις κρατήσεις-επιβαρύνσεις πεδίο με α/α 5 «Κόστος νόμιμων υπέρ δημοσίου και τρίτων κρατήσεων (μηνιαίο)» του πίνακα. Λαμβάνοντας δε υπόψιν ότι η επίμαχη παρακράτηση φόρου 8% είναι παρούσα και βέβαιη κατά τον χρόνο εκτέλεσης της σύμβασης και βαρύνει κατά τους όρους της διακήρυξης τον ανάδοχο, αντιθέτως δε δεν είναι βέβαιο εάν μελλοντικώς συμψηφιστεί ή επιστραφεί εν όλω ή εν μέρει στον ανάδοχο ή και αν ακόμα μελλοντικά, όχι μόνον δεν επιστραφεί αλλά ενδεχομένως προσ απαιτηθεί από τον ανάδοχο η καταβολή και επιπλέον ποσού φόρου εισοδήματος, απορρίπτονται ως αβάσιμοι και πάντως ως αόριστοι οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί της παρεμβαίνουσας. Ενόψει των ανωτέρω, γίνεται δεκτός ο μοναδικός λόγος της με ΓΑΚ 301/20 Προσφυγής όπως και ο πρώτος λόγος της με ΓΑΚ 319/20 Προσφυγής.

22. Επειδή, όσον αφορά τον ισχυρισμό της δεύτερης προσφεύγουσας ότι η παρεμβαίνουσα «» υπολόγισε εσφαλμένα το ποσοστό κρατήσεων και παρακράτησης φόρου σε ποσό 3.142,10 ευρώ, το οποίο υπολείπεται σημαντικά του ορθού ποσού κρατήσεων γίνονται δεκτά τα εξής : Όπως σαφώς ορίζεται στην ΠΟΛ 1120/2014, με βάση τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 64 του ν. 4172/2013, ο παρακρατούμενος φόρος εισοδήματος υπολογίζεται στο

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

καθαρό ποσό της αξίας των αγαθών ή υπηρεσιών, ήτοι στην αξία που απομένει μετά την αφαίρεση του Φ.Π.Α. και των τυχόν κρατήσεων υπέρ του Δημοσίου, του Μ.Τ.Π.Υ. και λοιπών νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, οι οποίες βαρύνουν το φυσικό ή το νομικό πρόσωπο που λαμβάνει την αμοιβή, εφόσον η επιβολή τους προβλέπεται με νόμο και είναι υποχρεωτική η καταβολή αυτών. Εν προκειμένω, λαμβάνοντας υπόψη τον Πίνακα Ανάλυσης Οικονομικής Προσφοράς της εταιρίας «» προκύπτει ότι στο ποσό της καθαρής αξίας χωρίς φπα των παρεχόμενων υπηρεσιών ύψους 42.342,55 ευρώ εσφαλμένα αναγράφεται ότι συνυπολογίζονται οι νόμιμες κρατήσεις 0,15468% και 8%, στο ποσό των 3.142,10 ευρώ. Και τούτο διότι : α) αφαιρώντας από την αναγραφόμενη καθαρή αξία (χωρίς ΦΠΑ) ύψους 42.342,55 ευρώ ποσοστό λοιπών κρατήσεων 0,15468%, το οποίο αντιστοιχεί σε 65,50 ευρώ, προκύπτει ποσό 42.277,05 ευρώ β) αφαιρώντας από το ποσό των 42.277,05 ευρώ ποσοστό παρακράτησης φόρου 8%, η οποία αντιστοιχεί στο ποσό των 3.382,16 ευρώ, προκύπτει ποσό 38.894 ευρώ, γ) συνεπώς οι νόμιμες κρατήσεις υπέρ δημοσίου (0,15468% και παρακράτησης φόρου 8%) ανέρχονται στο ποσό των 65,50 + 3.382,16 ευρώ, ήτοι στο ποσό των 3.447,66 ευρώ. Ως εκ τούτου, το ποσό νόμιμων κρατήσεων (0,15486% + 8%) που δήλωσε με την οικονομική προσφορά της η εταιρία «» ύψους 3.142,10 ευρώ υπολείπεται του νόμιμου ποσού των 3.447,66 ευρώ που θα έπρεπε να έχει δηλώσει κατά 305,56 ευρώ, το οποίο ποσό σε καμία περίπτωση δεν επαρκεί για να καλυφθεί από το εργολαβικό κέρδος της προσφοράς της χωρίς να καθιστά αυτή ζημιογόνα. Ούτε βέβαια το ποσό αυτό θα μπορούσε νομίμως να καλυφθεί από οποιοδήποτε άλλο κονδύλιο της προσφοράς της διότι τούτο θα συνιστούσε ανεπιθύμητη τροποποίηση της προσφοράς. Σε κάθε δε περίπτωση, ακόμα κι αν γινόταν δεκτός ο ισχυρισμός της παρεμβαίνουσας ότι ο εσφαλμένος υπολογισμός του ποσού νόμιμων κρατήσεων και παρακράτησης φόρου συνίσταται μόνον σε 54,57 ευρώ, και πάλι το ποσό αυτό δεν δύναται να καλυφθεί από το εργολαβικό κέρδος της προσφοράς της χωρίς να καθιστά αυτή ζημιογόνα, αλλά ούτε μπορεί να συνυπολογιστεί αυθαιρέτως στο κονδύλιο του διοικητικού κόστους. Τούτων δοθέντων, γίνεται δεκτός ο δεύτερος λόγος της με

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

ΓΑΚ 319/20 Προσφυγής και ως εκ τούτου πρέπει να απορριφθεί η οικονομική προσφορά της παρεμβαίνουσας «», απορριπτόμενων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών της.

23. Επειδή, τέλος, αναφορικά με τον ισχυρισμό περί εσφαλμένης δήλωσης στην προσφορά της παρεμβαίνουσας «» αριθμού εργαζομένων 31,85 άτομα, αντί του ορθού των 32 εργαζομένων, γίνονται δεκτά τα εξής : Οι 31,85 εργαζόμενοι πλήρους πενθήμερης οκτάωρης απασχόλησης, συμπεριλαμβανομένων και των ατόμων για την κάλυψη των ρεπό ισοδυναμούν με 32 πραγματικά άτομα. Και τούτο διότι το ζήτημα περί του αν ιδιαίτερα μικρές αποκλίσεις (ανάμεσα σε δεκαδικό αριθμό ατόμων και ακέραιο αριθμό ατόμων) ως προς τον υπολογισμό των διαφόρων κονδυλίων της συμμόρφωσης με την εργατική νομοθεσία κρίνεται ανά περίπτωση και πάντα σε σχέση και συνάρτηση με το συνολικό ποσό της οικονομικής προσφοράς και το τυχόν περιθώριο κέρδους που έχει συνυπολογιστεί σε αυτήν. Συνεπώς, δεν σημαίνει ότι διαγωνιζόμενος οπωσδήποτε θα απασχολήσει ένα εργαζόμενο με μερική απασχόληση διάρκειας % επί του πλήρους ωραρίου, αλλά ότι δύναται να απασχολήσει οποιονδήποτε αριθμό προσωπικού, όμως ο εν τέλει χρόνος απασχόλησης θα ισοδυναμεί με την πλήρη, άνευ υπερωριών απασχόληση, εν προκειμένω 31,85. Σημειωτέον δε ότι οπότεδήποτε η απασχόληση υπολογίζεται ως μη ακέραιο δεκαδικό ισοδύναμο πλήρως απασχολούμενων, εάν η οικονομική προσφορά δεν ορίζει διαφορετικά, εξυπακούεται πως το δεκαδικό υπόλοιπο θα αντιστοιχεί σε εργαζόμενους που απασχολούνται και σε άλλες δραστηριότητες της επιχείρησης. Η δε απόκλιση αυτή δεν δύναται να οδηγήσει στην απόρριψη της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, ούτε άλλωστε η δεύτερη προσφεύγουσα αποδεικνύει με συγκεκριμένους υπολογισμούς πως η απόκλιση αυτή οδηγεί σε εσφαλμένο υπολογισμό του κόστους της προσφοράς της. Ενόψει τούτων, απορρίπτεται ως αβάσιμος ο δεύτερος λόγος της με ΓΑΚ 319/20 Προσφυγής, γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της παρεμβαίνουσας «».

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

24. Επειδή, τούτων δοθέντων, γίνονται δεκτές αμφότερες οι με ΓΑΚ η με ΓΑΚ 301/20 και με ΓΑΚ 319/20 Προσφυγές ενώ απορρίπτονται τόσο οι παρεμβάσεις της «» όσο και η Παρέμβαση της «.....».

25. Επειδή, σε συνέχεια της προηγούμενης σκέψης, το παράβολο που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 5.225,81 ευρώ επιστρέφεται σε αυτή, ομοίως δε το παράβολο που κατέθεσε η δεύτερη προσφεύγουσα, ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό, ποσού 5.225,81 ευρώ, επιστρέφεται σε αυτή.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την με ΓΑΚ 301/2020 Προσφυγή.

Απορρίπτει την ασκηθείσα επί της με ΓΑΚ 301/2020 Προσφυγής Παρέμβαση.

Δέχεται την με ΓΑΚ 319/2020 Προσφυγή.

Απορρίπτει αμφότερες τις ασκηθείσες επί της με ΓΑΚ 319/20 Προσφυγής Παρεμβάσεις

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το μέρος που αφορά στην ανάδειξη της «» ως προσωρινής αναδόχου και την αποδοχή της οικονομικής προσφοράς της «».

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με κωδικό, που κατέθεσε η πρώτη προσφεύγουσα, ύψους 5.225,81 ευρώ

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου με κωδικό, που κατέθεσε η δεύτερη προσφεύγουσα, ύψους 5.225,81 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη στις 16 Απριλίου 2020 και εκδόθηκε στον ίδιο τόπο στις 4 Μαΐου 2020.

Αριθμός απόφασης: 502, 503/2020

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Μαρία-Ελένη Σιδέρη

Αργυρώ Τσουλούφα