

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνήλθε στην έδρα της στις 15 Μαΐου 2023 με την εξής σύνθεση: Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Μαργαρίτα Κανάβα, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 06.04.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 488/07.04.2023 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει στην «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του «...» και δη κατά της με αριθμ. 06/24.03.2023 απόφασης του ΔΣ του ως άνω «...», διά της οποίας αναδείχθηκε οριστικός ανάδοχος του διαγωνισμού η εταιρεία με την επωνυμία «...» με τον διακριτικό τίτλο «...», καθώς και της με αριθμ. πρωτ. 17419/29.03.2023 απόφασης του Διοικητή του ως άνω «...», διά της οποίας απορρίπτεται το αίτημα της προσφεύγουσας προς άρση της εμπιστευτικότητας εγγράφων της προσφοράς της εταιρείας «...» και λήψη γνώσης αυτών από τη προσφεύγουσα.

Της παρεμβαίνουσας εταιρείας με την επωνυμία «...» και τον διακριτικό τίτλο «...», που εδρεύει στα «...», επί της οδού «...», όπως εκπροσωπείται νόμιμα, η οποία άσκησε την από 12.04.2023 (ημερομηνία ανάρτησης στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ) παρέμβασή της, επί σκοπώ απόρριψης της ασκηθείσας προσφυγής και διατήρησης ισχύος των προσβαλλομένων πράξεων.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,
σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ.

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό «...» και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»).

2. Επειδή, όπως προκύπτει από τα μηνύματα που έχουν αναρτηθεί μέσω του συνδέσμου «Επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (με α/α συστήματος «...»), η προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 361 παρ. 1 περ. α΄ του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 περ. α΄ του Π.Δ.39/2017. Επέκεινα, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 7 του Π.Δ. 39/2017 και του άρθρου 362 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 ασκεί την παρέμβασή της, η ανωτέρω διαγωνιζόμενη, η οποία αναδείχθηκε δυνάμει της προσβαλλομένης απόφασης, οριστική ανάδοχος της υπό ανάθεση σύμβασης, επιδιώκοντας την απόρριψη της προσφυγής και τη διατήρηση ισχύος της προσβαλλομένης. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή διά του με αριθμ. πρωτ. 20858/13.04.2023 εγγράφου της, εμπροθέσμως και εν γένει παραδεκτώς, διατυπώνει τις απόψεις της επί της εξεταζόμενης προσφυγής, αναρτώντας το σχετικό έγγραφο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, στις 13.04.2023, προς γνώση όλων.

3. Επειδή, με την με αριθμ. «...» Διακήρυξη προκηρύχθηκε επαναληπτικός δημόσιος ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός για την ανάδειξη αναδόχου για τις «...» CPV «...», για τις ανάγκες του «...» για ένα (1) έτος, προϋπολογισμού 88.709,67 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, ο οποίος αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) στις 15.12.2022 με Α.Δ.Α.Μ. «...», καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ο επίμαχος διαγωνισμός έλαβε συστημικό αριθμό «...». Διά της με αριθμ. 3/21.02.2023 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχήν του με αριθμ. 3188/27.01.2023 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού περί αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών καθώς και του με αριθμ. 3579/ 30.01.2023 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού περί αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, έγιναν αποδεκτές οι προσφορές

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

των δύο συμμετεχουσών εταιρειών, προσφεύγουσας και παρεμβαίνουσας και εγκρίθηκε η ανάδειξη ως προσωρινής αναδόχου της εταιρείας με την επωνυμία «...». Στη συνέχεια και διά της με αριθμ. 6/24.03.2023 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, κατ' αποδοχήν του με αριθμ. 13728/17.03.2023 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού περί αξιολόγησης των υποβληθέντων από την αναδειχθείσα προσωρινή ανάδοχο δικαιολογητικών κατακύρωσης, εγκρίθηκε η ανάδειξη της ως άνω παρεμβαίνουσας εταιρείας ως οριστικής αναδόχου της υπό ανάθεση σύμβασης. Κατόπιν δε του από 29.03.2023 αιτήματος της προσφεύγουσας σχετικά με την άρση της εμπιστευτικότητας εγγράφων και στοιχείων της τεχνικής προσφοράς της παρεμβαίνουσας εταιρείας που είχαν σημειωθεί ως εμπιστευτικά, διά της με αριθμ. πρωτ. 17419/29.03.2023 απόφασης της αναθέτουσας αρχής, απορρίφθηκε το ανωτέρω αίτημα της προσφεύγουσας προς άρση της εμπιστευτικότητας και λήψη γνώσης αυτών από την τελευταία. Προσέτι, η προσφεύγουσα μετ' εννόμου συμφέροντος στρέφεται κατά της εν λόγω απόφασης της αναθέτουσας αρχής, διά της οποίας απορρίπτεται το αίτημα άρσης της εμπιστευτικότητας, ισχυριζόμενη ότι εξαιτίας τούτου, εμποδίζεται να ασκήσει αποτελεσματικώς τα προδικαστικά και δικαστικά βοηθήματα του Ν. 4412/2016. Ως δε γίνεται δεκτό, τυχόν άρνηση της αναθέτουσας αρχής να αποχαρακτηρίσει τις πληροφορίες που σημάνθηκαν από έναν διαγωνιζόμενο ως εμπιστευτικές και να χορηγήσει στους λοιπούς συμμετέχοντες πρόσβαση στα επίμαχα αρχεία προσβάλλεται παραδεκτά με προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ (πρβλ. ΔΕΕ, Κλαίρδος, σκ. 111, ΣΤΕ 678/2016, ΕΛΣυν 981/2019, ΔΕφΚομοτηνής 25/2023), η δε νομιμότητα και επάρκεια της αιτιολογίας της προσβαλλόμενης πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής αποτελεί, επίσης, αντικείμενο ελέγχου από την Αρχή.

4. Επειδή, πιο συγκεκριμένα, μετά την έκδοση και δημοσιοποίηση από την αναθέτουσα αρχή των προσβαλλομένων αποφάσεων περί ανάδειξης της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας ως οριστικής αναδόχου του διαγωνισμού, η ώδε προσφεύγουσα προέβη στην υποβολή της από 29.03.2023 επιστολής της, στην οποία αιτείται όπως λάβει γνώση των υποβληθέντων από τη παρεμβαίνουσα με τη προσφορά της αρχείων που αφορούν στο απασχολούμενο προσωπικό, τις εκτελεσθείσες συμβάσεις και τις οικονομικές

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

χρήσεις της, καθότι σύμφωνα με την παράγραφο 2.4.2.3 της διακήρυξης δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδας, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση της και, κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, έχει δικαίωμα να λάβει γνώση αυτών, σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία, προκειμένου να ελέγξει την εγκυρότητα κατακύρωσης στον ανάδοχο. Στην προσβαλλόμενη δε, με αριθμ. πρωτ. 17419/29.03.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, που αποτελεί την απάντηση στο ανωτέρω αίτημα της προσφεύγουσας, διατυπώνονται τα εξής: «Σας γνωρίζουμε σχετικά με το από 29/03/2023 αίτημα της εταιρείας «...» και αναφορικά με την διάταξη του άρθρου 21 του ν. 4412/2016 παρ. 1 και 4 προβλέπονται τα ακόλουθα : [...] Ήτοι, προσδιορίζονται μόνον ενδεικτικώς και όχι αποκλειστικώς ως εμπιστευτικές οι πληροφορίες που αφορούν σε τεχνικό ή εμπορικό απόρρητο ενώ κατά την ρητή διατύπωση της παραγράφου 4 του ίδιου άρθρου, αποκλείεται ο χαρακτηρισμός ως εμπιστευτικών, εγγράφων που αφορούν στην προσφερόμενη τιμή μονάδος, στην οικονομική προσφορά, στις προσφερόμενες ποσότητες και στα στοιχεία αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς. Εν προκειμένω, τα χαρακτηριζόμενα από την διαγωνιζόμενη «...» ως εμπιστευτικά στοιχεία, ουδόλως αφορούν στην οικονομική της προσφορά, σε τυχόν προσφερόμενες ποσότητες, ούτε στις κατ' ελάχιστον ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές επί τη βάσει των οποίων κρίνεται η πληρότητα της τεχνικής της προσφοράς, ώστε να τίθεται ζήτημα αντίθεσης με την ρητή ως άνω διάταξη νόμου και άρα αποχαρακτηρισμού των εν λόγω αρχείων από «εμπιστευτικά» σε «μη εμπιστευτικά». Τα στοιχεία που η εταιρεία «...» χαρακτήρισε ως εμπιστευτικά, συνιστούν στοιχεία που αποτυπώνουν την οικονομική της κατάσταση και την στελέχωσή της με το κατάλληλα καταρτισμένο προσωπικό, με άλλα λόγια, συνιστούν στοιχεία άρρηκτα συνδεδεμένα με την απόδειξη της επάρκειας και της καταλληλότητας της να αναλάβει το υπό ανάθεση αντικείμενο, με συνέπεια, εκ της φύσεώς τους τούτης να χρήζουν ιδιαίτερης προστασίας. Και τούτο διότι, η έντονα ανταγωνιστική δράση μεταξύ των διαγωνιζόμενων εταιρειών στην αγορά της υπό ανάθεση σύμβασης, η οποία απορρέει από την διαρκή διεκδίκηση μεταξύ τους της ανάθεσης σωρείας δημόσιων διαγωνισμών με το αυτό αντικείμενο,

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

σε συνδυασμό με τον εξειδικευμένο και απολύτως τεχνικό χαρακτήρα των υπό ανάθεση υπηρεσιών, καθιστούν ιδιαίτερα δυσχερή την εξεύρεση στον Ελλαδικό χώρο του κατάλληλα καταρτισμένου τεχνικού προσωπικού, για την διαμόρφωση μιας πλήρους προσφοράς, έτι περαιτέρω καθιστούν ιδιαίτερη δυσχερή την τεκμηρίωση της ζητούμενης εμπειρίας μέσα από την καλή εκτέλεση προηγούμενων συμβάσεων στο αυτό αντικείμενο όπως και την απόδειξη της οικονομικής επάρκειας των διαγωνιζομένων στο υπό ανάθεση αντικείμενο. Υπό την έννοια αυτή δικαιολογείται η λήψη των κατάλληλων μέτρων, όπως είναι ο χαρακτηρισμός των εν λόγω στοιχείων ως εμπιστευτικών, με σκοπό την προστασία των στοιχείων αυτών από τον ανταγωνισμό και συνεπώς την θωράκιση της υποβληθείσας προσφοράς αλλά και εν γένει των στοιχείων εκείνων που άπτονται της οργάνωσης και δραστηριότητας της εκάστοτε εταιρείας, όπως είναι τα στοιχεία που αφορούν στο προσωπικό της, στην προηγούμενη εμπειρία και στην οικονομική της κατάσταση. Εφόσον δε υπό το πνεύμα των ανωτέρω τα στοιχεία αυτά έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικά από τον διαγωνιζόμενο, ως επιτάσσει η παρ. 1 του άρθρου 21, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να μην αποκαλύψει πληροφορίες που της έχουν διαβιβάσει οικονομικοί φορείς και τις οποίες έχουν χαρακτηρίσει ως εμπιστευτικές.» Διά της εξεταζόμενης προσφυγής της ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι είναι μη νόμιμη η άρνηση της αναθέτουσας αρχής για τον αποχαρακτηρισμό δικαιολογητικών εγγράφων συμμετοχής ως εμπιστευτικού χαρακτήρα καθώς επίσης είναι μη νόμιμη η απόφαση κατακύρωσης του διαγωνισμού στην ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία, χωρίς τον αποχαρακτηρισμό των στοιχείων της προσφοράς της, που σημάνθηκαν ως εμπιστευτικά, κατά παράβαση του άρθρου 2.4.2.3 της οικείας διακήρυξης. Αντιθέτως η παρεμβαίνουσα υποστηρίζει ότι τα στοιχεία που χαρακτήρισε ως εμπιστευτικά, δηλαδή τις προηγούμενες αντίστοιχες συμβάσεις, έγγραφα Ε3 και στοιχεία για το προσωπικό που θα απασχολήσει στην υπό ανάθεση σύμβαση, είναι στοιχεία που αποτυπώνουν την οικονομική της κατάσταση και την στελέχωσή της με το κατάλληλα καταρτισμένο προσωπικό, ήτοι, αποτελούν στοιχεία άρρηκτα συνδεδεμένα με την απόδειξη της επάρκειας και της καταλληλότητάς της να αναλάβει το υπό ανάθεση αντικείμενο, με συνέπεια, εκ της φύσεώς τους τούτης να χρήζουν ιδιαίτερης προστασίας.

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

Διατείνεται περαιτέρω η παρεμβαίνουσα ότι όλα τα ανωτέρω δεδομένα αφορούν στα κριτήρια επιλογής, ενώ το ότι οι αντίστοιχοι όροι επαναλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙ της υπόψη διακήρυξης, με το οποίο πρέπει να συμμορφώνεται η τεχνική προσφορά, δεν αναιρεί το περιεχόμενο των απαιτήσεων αυτών ως κριτηρίων ποιοτικής επιλογής. Υπό την έννοια αυτή, κατά τα ιστορούμενα στη παρέμβαση, δικαιολογείται η λήψη των κατάλληλων μέτρων, όπως είναι ο χαρακτηρισμός των εν λόγω στοιχείων ως εμπιστευτικών, με σκοπό την προστασία των στοιχείων αυτών από τον ανταγωνισμό και συνεπώς την θωράκιση της υποβληθείσας προσφοράς αλλά και των στοιχείων εκείνων που άπτονται της οργάνωσης και δραστηριότητας της εκάστοτε εταιρείας, όπως είναι τα στοιχεία που αφορούν στο προσωπικό της, στην προηγούμενη εμπειρία και στην οικονομική της κατάσταση. Υπό τις ανωτέρω περιστάσεις, ισχυρίζεται η παρεμβαίνουσα, ότι παρίσταται νόμιμος και δικαιολογημένος αφενός μεν ο χαρακτηρισμός των επίμαχων στοιχείων της προσφοράς της ως εμπιστευτικών αφετέρου δε ο μη αποχαρακτηρισμός αυτών από την αναθέτουσα αρχή.

5. Επειδή, στην οικεία διακήρυξη ορίζονται τα ακόλουθα, σχετικά με τα κρίσιμα εν προκειμένω ζητήματα: «Κριτήρια Επιλογής 2.2.4 Καταλληλόλητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της υπηρεσίας. [...] 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ειδικό κύκλο εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης, για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ' ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας σύστασης του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο εργασιών, από τα οποία θα προκύπτει ότι το ύψος του συνολικού κύκλου εργασιών της επιχείρησης, κατά μέσο όρο για το ανωτέρω χρονικό διάστημα, είναι ίσο ή μεγαλύτερο με το 1/3 της προϋπολογισθείσας δαπάνης της διακήρυξης. Αν ο οικονομικός φορέας λειτουργεί για χρόνο μικρότερο της τριετίας θα υποβάλει δήλωση για όσο

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

χρόνο λειτουργεί. 2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται: α) να έχουν τουλάχιστον πενταετή εμπειρία στην συντήρηση/ επισκευή και την επίβλεψη καλής λειτουργίας αναλόγων υδραυλικών εγκαταστάσεων. Η εμπειρία αυτή θα πρέπει να έχει αποκτηθεί από ανάλογες εργασίες που έχουν εκτελέσει σε μεγάλες εγκαταστάσεις και θα αποδεικνύεται από βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης – συμβάσεις, β) να προσκομίσουν κατάσταση προσωπικού που θα χρησιμοποιηθεί για την ανάληψη της εργασίας αυτής τις επαγγελματικές άδειες, που το προσωπικό αυτό διαθέτει και την σχέση εργασίας με τον προσφέροντα, γ) να έχουν τα από τον Νόμο απαιτούμενα προσόντα, δ) να διαθέτουν ειδικευμένο εργατοτεχνικό προσωπικό, που έχει τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα, τον τεχνικό εξοπλισμό, τα μέσα και τα εργαλεία που προβλέπονται από τη νομοθεσία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος ΙΙ της παρούσας. Πέραν των ανωτέρω, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώνουν: α) τις κυριότερες συμβάσεις παροχής αντίστοιχων υπηρεσιών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας πενταετίας (2017, 2018, 2019, 2020, 2021) β) τουλάχιστον ένας από το προσωπικό θα πρέπει να έχει άδεια εργασίας εργοδηγού υδραυλικού 1ης και 2ης ειδικότητας, ενώ οι υπόλοιποι θα πρέπει να διαθέτουν άδεια αρχιτεχνίτη ή τεχνίτη (σύμφωνα με το άρθρο 3, του ΠΔ 112/2012, ΦΕΚ 197/Α/17-10-2012). γ) βεβαίωση από τη Υποδιεύθυνση της Τεχνικής Υπηρεσίας του «...», από την οποία θα γίνει σαφές ότι επισκέφθηκαν τις εγκαταστάσεις του «...» και έλαβαν γνώση για το μέγεθος και τις ιδιαιτερότητες αυτών. [...] Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν οποιοδήποτε κατάλληλο έγγραφο το οποίο αποδεικνύει τα ανωτέρω. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο. Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν οποιοδήποτε κατάλληλο έγγραφο το οποίο αποδεικνύει τα ανωτέρω. [...] 2.4 Κατάρτιση -

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

Περιεχόμενο Προσφορών 2.4.1 Γενικοί όροι υποβολής προσφορών [...]

2.4.2.3. Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 της Κ.Υ.Α. ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες: (α) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών και η τεχνική προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν ηλεκτρονικό (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και το σύνολο των κατά περίπτωση απαιτούμενων δικαιολογητικών. Από τον Οικονομικό Φορέα σημαίνονται, με χρήση της σχετικής λειτουργικότητας του ΕΣΗΔΗΣ, τα στοιχεία εκείνα της προσφοράς του που έχουν εμπιστευτικό χαρακτήρα σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του ν. 4412/2016. Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές, πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδας, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της. [...]

2.4.3.2 Τεχνική προσφορά Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.» Περαιτέρω στο άρθρο 21 του Ν.4412.2016 με τίτλο «Εχεμύθεια (άρθρο 21 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπεται: «1. Εκτός αν προβλέπεται άλλως στο παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) ή σε άλλες διατάξεις, ιδίως στο άρθρο 1 του π.δ. 28/2015 (Α΄ 34) και στο άρθρο 24 του ν. 2121/1993 (Α΄ 25), και με την επιφύλαξη των

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

υποχρεώσεων σχετικά με τη δημοσιοποίηση των συναπτόμενων συμβάσεων και την ενημέρωση των υποψηφίων και των προσφερόντων, κατά τα οριζόμενα στα άρθρα 64 και 70, η αναθέτουσα αρχή δεν αποκαλύπτει πληροφορίες που της έχουν διαβιβάσει οικονομικοί φορείς και τις οποίες έχουν χαρακτηρίσει ως εμπιστευτικές, συμπεριλαμβανομένων, ενδεικτικά, των τεχνικών ή εμπορικών απορρήτων και των εμπιστευτικών πτυχών των προσφορών. 2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις στους οικονομικούς φορείς, με σκοπό την προστασία του εμπιστευτικού χαρακτήρα των πληροφοριών, τις οποίες παρέχουν οι αναθέτουσες αρχές καθ' όλη τη διαδικασία σύναψης συμβάσεων. Μπορούν επίσης να απαιτήσουν από τους οικονομικούς φορείς να διασφαλίζουν την τήρηση των απαιτήσεων αυτών από το προσωπικό τους, τους υπεργολάβους τους και κάθε άλλο τρίτο πρόσωπο που χρησιμοποιούν κατά την ανάθεση ή εκτέλεση της σύμβασης. 3. Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωσή του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. 4. Δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της. 5. Το δικαίωμα πρόσβασης στα έγγραφα των προσφορών άλλων οικονομικών φορέων ασκείται, σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 1 του άρθρου πρώτου του π.δ. 28/2015 (Α'34).»

6. Επειδή, κατά πάγια νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον Διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΣΤΕ 3703/2010, ΣΤΕ 53/2011, ΕΣ Πράξεις Τμήματος VI 78/2007, 19/2005, 31/2003 κ.λπ.), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση ουσιωδών διατάξεων της Διακήρυξης οδηγεί σε ακυρότητα των αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής, με τις οποίες εγκρίνονται οι επιμέρους φάσεις της διαδικασίας, καθώς και το αποτέλεσμα του Διαγωνισμού (ΣΤΕ 2772/1986, 3670/1992, 2137/1993). Άλλωστε, η αρχή της δεσμευτικότητας της Διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο, αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής, αποτελεί παραβίαση της αρχής

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

της ισότητας των διαγωνιζομένων (ΔΕΕ, Απόφαση της 18.10.2001, Υπόθεση C19/00 Siac Construcrtion Ltd, σκέψεις 34 και 44· ΔΕΕ, Απόφαση της 25.04.1996, Υπόθεση C-87/94, Επιτροπή κατά Βελγίου, σκέψη 54). Οι διαγωνιζόμενοι δε οφείλουν να υποβάλουν μόνον τα στοιχεία τα αξιούμενα από τη διακήρυξη ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητώς και ειδικώς παραπέμπει, για την απόδειξη ιδιοτήτων ή γεγονότων κρίσιμων για την συμμετοχή στον διαγωνισμό (ΣΤΕ 1647/2022, 1819/2020 Ολομ., ΕΑ ΣΤΕ 72/2020 Ολομ., 384/2015, 53/2011, 615, 79/2010). Περαιτέρω, σύμφωνα και με την αρχή της τυπικότητας που διέπει τη διενέργεια των διαγωνισμών για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, όταν το περιεχόμενο της υποβληθείσης προσφοράς παρουσιάζει ελλείψεις κατά παράβαση όρου διακήρυξης που έχει τεθεί επί ποινή αποκλεισμού, δεν παρέχεται ούτε στον διαγωνιζόμενο ούτε στον αναθέτοντα φορέα η δυνατότητα άρσης της παράβασης κατά το στάδιο του ελέγχου των προσφορών (πρβλ. ΣΤΕ 1490, 827/2019, ΕΑ 30/2019 και 184/2017).

7. Επειδή, από τη συνδυαστική εφαρμογή των ως άνω διατυπωθέντων στις σκέψεις 5-6 της παρούσας, συνάγεται εν προκειμένω ότι οι προαναφερόμενες διατάξεις του άρθρου 21 του Ν. 4412/2016, των οποίων το περιεχόμενο επαναλαμβάνεται αυτούσιο στη διακήρυξη (παράγραφος 2.4.2.3. του άρθρου 2.4.2), επιτρέπει στον συμμετέχοντα στον διαγωνισμό οικονομικό φορέα τη συνυποβολή με την προσφορά του στοιχείων και πληροφοριών που θα τις χαρακτηρίσει ως εμπιστευτικές, ήτοι, καταρχάς, μη προσβάσιμες στους λοιπούς συνυποψηφίους του, εφόσον, αφενός αφορούν στην προστασία του απορρήτου που καλύπτει τεχνικά ή εμπορικά ζητήματα της επιχείρησης του ενδιαφερομένου, επιπρόσθετα δε, συνυποβάλλει δήλωση, με τις διατάξεις νόμου ή τις διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας. Η παράγραφος τέσσερα του ιδίου άρθρου 21 του Ν. 4412/2016 και αντιστοίχως το τελευταίο εδάφιο της προαναφερόμενης παραγράφου 2.4.2.3. του άρθρου 2.4.2 της υπόψη διακήρυξης αποκλείει ρητά και άνευ όρου από τη δυνατότητα χαρακτηρισμού ως εμπιστευτικών των πληροφοριών των σχετικών με τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά, και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της. Περαιτέρω, η

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

κρίση περί του αν πληρούνται οι νόμιμες προϋποθέσεις για τον οικείο χαρακτηρισμό εναπόκειται στην αναθέτουσα αρχή, η οποία είναι κατά νόμο αρμόδια και μόνη τεχνικά δυναμένη σε αρνητική περίπτωση να άρει την εμπιστευτικότητα και να καταστήσει τα έγγραφα προσβάσιμα στους άλλους μετέχοντες. Εκ τούτου, παρέπεται ότι τυχόν άρνηση της αναθέτουσας αρχής να χορηγήσει στον μετέχοντα στον ίδιο διαγωνισμό φορέα πρόσβαση στα εν λόγω αρχεία, με την αιτιολογία ότι έχουν χαρακτηριστεί από τον προσφέροντα ως εμπιστευτικά, παραδεκτώως προσβάλλεται εφόσον προσβάλλει την αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης και του στερούν το νομοθετικά κατοχυρωμένο δικαίωμά του σε προδικαστική και συνεπώς και σε δικαστική προστασία. Εξάλλου, είναι σαφές ότι προ του αποχαρακτηρισμού, ο έτερος μετέχων δεν δύναται να προσβάλει την τυχόν μη συμμόρφωση των εγγράφων αυτών και της εν γένει προσφοράς προς τη διακήρυξη, αφού, αυτονόητα, κατά το χρόνο αυτόν δεν έχει πρόσβαση στο περιεχόμενό τους. Ακόμα, ο εσφαλμένος χαρακτηρισμός των εγγράφων δεν συνεπάγεται πέραν του αποχαρακτηρισμού τους και την απόρριψη της προσφοράς του συγκεκριμένου φορέα, καθόσον τούτο δεν προκύπτει ούτε από τις διατάξεις του προαναφερόμενου νόμου, αλλά ούτε από την υπόψη διακήρυξη. Ειδικότερα, βάσει της διακήρυξης, ναι μεν η μη τήρηση των διατάξεων της σχετικά με τον τρόπο υποβολής των προσφορών (άρθρο 2.4.2) τίθεται επί ποινή απαραδέκτου των σχετικών προσφορών, κατά τα ρητώς οριζόμενα στο άρθρο 2.4.6, ωστόσο, το απαραδέκτο αφορά στο περιεχόμενο του φακέλου προσφοράς, τον τρόπο σύνταξης και υποβολής τους και όχι στον εσφαλμένο τυχόν χαρακτηρισμό στοιχείων της προσφοράς ως εμπιστευτικών, τον οποίο, άλλωστε, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τον ελέγξει και εάν χρειάζεται να τον απορρίψει και να τον άρει. Συνεπώς, μετά την ακύρωση της άρνησης ή της παράλειψης της αναθέτουσας αρχής ν' αποχαρακτηρίσει αρχεία που κατά νόμο δεν μπορούν να είναι εμπιστευτικά, όμως, συνεκτιμήθηκαν από αυτήν για την αξιολόγηση των προσφορών και την επιλογή του προσωρινού αναδόχου, η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για άρση της εμπιστευτικότητας, η δε προθεσμία προς προσβολή των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού επανεκκινεί μετά την πάροδο της εύλογης προθεσμίας που

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

τάσσεται στους λοιπούς μετέχοντες προκειμένου να λάβουν γνώση αυτών (πρβλ. ΣΤΕ 554/2022, 1484/2022, ΔιοικΕφΚομ 25/2023).

8. Επειδή, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της προκείμενης υπόθεσης και δη της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας εταιρείας στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (με αριθμ. «...») προκύπτει ότι η ώδε παρεμβαίνουσα εταιρεία υπέβαλε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς τέσσερα (4) αρχεία, τα οποία σήμανε ως εμπιστευτικά, ήτοι το ηλεκτρονικό αρχείο (5.) με τίτλο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ», το αρχείο (4.) με τίτλο «ΚΑΤΑΛΟΓΟΣ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ», το αρχείο (11.) με τίτλο «ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ» και το αρχείο (12.) με τίτλο «ΒΕΒΑΙΩΣΕΙΣ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ-ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ». Ταυτόχρονα δε, υπέβαλε την από 04.01.2023 υπεύθυνη δήλωση του νομίμου εκπροσώπου της (αρχείο «ΥΠ. ΔΗΛΩΣΗ ΕΜΠΙΣΤΕΥΤΙΚΟΤΗΤΑΣ_signed.pdf») με το εξής περιεχόμενο: «Λόγω της επιχειρησιακής πολιτικής της εταιρείας μας και λόγω του Γενικού Κανονισμού Προστασίας Δεδομένων, τα αρχεία που αφορούν στο προσωπικό της εταιρείας και τα αρχεία που αφορούν τις εκτελεσμένες συμβάσεις, υποβάλλονται σε μορφή εμπιστευτικού χαρακτήρα σύμφωνα με το άρθρο 21 του Ν.4412/2016». Για τα ανωτέρω δε στοιχεία και έγγραφα, η αναθέτουσα αρχή, αποφάσισε, διά της προσβαλλομένης, να μην προβεί στον αποχαρακτηρισμό τους ως εμπιστευτικών, ύστερα από το σχετικό κατά τα ως άνω αίτημα της προσφεύγουσας, διατυπώνοντας στη προσβαλλομένη, ως άλλωστε υποστηρίζει και η παρεμβαίνουσα ότι «τα χαρακτηριζόμενα από την διαγωνιζόμενη «...» ως εμπιστευτικά στοιχεία, ουδόλως αφορούν στην οικονομική της προσφορά, σε τυχόν προσφερόμενες ποσότητες, ούτε στις κατ' ελάχιστον ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές επί τη βάση των οποίων κρίνεται η πληρότητα της τεχνικής της προσφοράς, ώστε να τίθεται ζήτημα αντίθεσης με την ρητή ως άνω διάταξη νόμου και άρα αποχαρακτηρισμού των εν λόγω αρχείων από «εμπιστευτικά» σε «μη εμπιστευτικά». Τα στοιχεία που η εταιρεία «...» χαρακτήρισε ως εμπιστευτικά, συνιστούν στοιχεία που αποτυπώνουν την οικονομική της κατάσταση και την στελέχωσή της με το κατάλληλα καταρτισμένο προσωπικό, με άλλα λόγια, συνιστούν στοιχεία άρρηκτα συνδεδεμένα με την απόδειξη της επάρκειας και της καταλληλότητας της να αναλάβει το υπό ανάθεση αντικείμενο, με συνέπεια, εκ της φύσεώς

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

τους τούτης να χρήζουν ιδιαίτερης προστασίας.» Ωστόσο, εκ της ως άνω συμπληρωματικής της αιτιολογίας, ήδη η αναθέτουσα αρχή αποδέχεται ότι τα εν λόγω στοιχεία είναι άρρηκτα συνδεδεμένα με την απόδειξη της επάρκειας και της καταλληλότητας της ώδε παρεμβαίνουσας να αναλάβει το υπό ανάθεση αντικείμενο, έτι περαιτέρω και μόνο από τον τίτλο των επίμαχων αρχείων που προσδιορίζουν άλλωστε και το περιεχόμενο τους, ευκρινώς συνάγεται ότι πρόκειται για τον κατάλογο των εκτελεσθεισών συμβάσεων και την υποβολή των σχετικών βεβαιώσεων καλής εκτέλεσης καθώς και για τον κατάλογο του προσωπικού της διαγωνιζόμενης εταιρείας, που προτίθεται να αξιοποιήσει για την εκτέλεση της επίμαχης σύμβασης. Από τους διαληφθέντες δε, στη σκέψη 5 της παρούσας όρων της υπόψη διακήρυξης και προκειμένου για την πλήρωση από τους συμμετέχοντες του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, εμφανίζεται ότι απαιτείται να έχουν τουλάχιστον πενταετή εμπειρία στην συντήρηση/επισκευή και την επίβλεψη καλής λειτουργίας ανάλογων υδραυλικών εγκαταστάσεων, η οποία θα αποδεικνύεται από βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης – συμβάσεις, επιπλέον πρέπει να προσκομίσουν κατάσταση προσωπικού που θα χρησιμοποιηθεί για την ανάληψη της εργασίας αυτής, τις επαγγελματικές άδειες, που το προσωπικό αυτό διαθέτει και την σχέση εργασίας με τον προσφέροντα, πρέπει επίσης να διαθέτουν ειδικευμένο εργατοτεχνικό προσωπικό, που να έχει τα τυπικά και ουσιαστικά προσόντα, τον τεχνικό εξοπλισμό, τα μέσα και τα εργαλεία που προβλέπονται από τη νομοθεσία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις τεχνικές προδιαγραφές του Παραρτήματος II της υπόψη διακήρυξης. Περαιτέρω, στο Παράρτημα II της διακήρυξης, στους όρους και το περιεχόμενο του οποίου θα πρέπει να συμμορφώνεται η προσφορά των διαγωνιζομένων, προσδιορίζονται οι τεχνικές προδιαγραφές του υπό ανάθεση αντικειμένου και ειδικότερα, ρητώς προβλέπεται η απαιτούμενη εμπειρία που θα πρέπει να διαθέτουν οι υποψήφιοι, η κατάσταση προσωπικού που θα πρέπει να υποβάλλουν, καθώς επίσης και οι απαιτούμενες προς υποβολή βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης – συμβάσεις, προς απόδειξη της εμπειρίας τους. Ενόψει των ανωτέρω, βασίμως δύναται να υποστηριχθεί, εν προκειμένω, ότι τα τέσσερα αρχεία που η ώδε παρεμβαίνουσα κατά τα ως άνω δήλωσε ως εμπιστευτικά και για τα οποία η αναθέτουσα αρχή δεν ενέκρινε τον αποχαρακτηρισμό τους

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

και δη την άρση της εμπιστευτικότητας αυτών, προκειμένου να λάβει γνώση η έτερη διαγωνιζόμενη και ώδε προσφεύγουσα εταιρεία, αποτελούν στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση αυτής και επομένως, πρέπει να γίνει δεκτό ότι κατά παράβαση των διατάξεων του άρθρου 21 του Ν. 4412/2016 και του σχετικού άρθρου της υπόψη διακήρυξης, διά της προσβαλλομένης, αποφασίσθηκε η μη άρση της εμπιστευτικότητας, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα, δεδομένου ότι ρητώς ορίζεται στις προρρηθείσες διατάξεις πως δεν χαρακτηρίζονται ως εμπιστευτικές πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες, την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της. Και τούτο ειδικότερα διότι, εκ της ονομασίας των ανωτέρω αρχείων, του περιεχομένου και του σκοπού που, κατά τους ισχυρισμούς της ίδιας της παρεμβαίνουσας, εξυπηρετούν, καθόσον πρόκειται για προηγούμενες αντίστοιχες συμβάσεις, έγγραφα Ε3 και στοιχεία με το προσωπικό που θα απασχολήσει στην υπό ανάθεση σύμβαση, ως αποτυπώνουν την οικονομική της κατάσταση και την στελέχωσή της με το κατάλληλα καταρτισμένο προσωπικό, (ήτοι να μην καταστεί γνωστό στους συνδιαγωνιζόμενους το κατάλληλα καταρτισμένο προσωπικό που διαθέτει και οι συμβάσεις που έχει εκτελέσει, γεγονός που της προσδίδει πλεονέκτημα, καθώς συχνά παρατηρείται έλλειψη ή δυσκολία εύρεσης από τους υποψηφίους στους δημόσιους διαγωνισμούς του απαιτούμενου εξειδικευμένου προσωπικού, με επακόλουθο την απόρριψη των προσφορών τους), συνάγεται ότι πρόκειται περί αρχείων που συνεχονται αναγκαίως και αναπόσπαστα με την τεχνική προσφορά της και, ως εκ τούτου, δεν μπορεί, κατά το νόμο και τη διακήρυξη, να θεωρηθεί ότι αποτελεί “τεχνικό απόρρητο” και να απαγορευτεί η πρόσβαση σ’ αυτά της συνυποψηφίας της στο διαγωνισμό, του οποίου, μάλιστα, κριτήριο κατακύρωσης αποτελεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη τιμή. Αντίθετη ερμηνευτική εκδοχή θα υποχρέωνε την προσφεύγουσα σε δυσχερείς διασταυρωτικούς, ενδεχομένως δε και υποθετικούς (κατά ένα μέρος) υπολογισμούς και θα δυσχέρανε ουσιαδώς το δικαίωμά της να αιτηθεί δικαστικής προστασίας. Κατόπιν τούτων, πρέπει να γίνει δεκτό ότι μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή αρνήθηκε να άρει την εμπιστευτικότητα των εν λόγω αρχείων της τεχνικής προσφοράς

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

της παρεμβαίνουσας και πρέπει να επιτρέψει την πρόσβαση σ' αυτά στην προσφεύγουσα, όπως βασίμως προβάλλεται από την τελευταία. Ωστόσο, η κατά τούτο μη νόμιμη άρνηση της αναθέτουσας αρχής δεν καθιστά μη νόμιμη την προσφορά της παρεμβαίνουσας, αλλά, σύμφωνα με τα όσα έγιναν δεκτά στην σκέψη 7 της παρούσας, η υπόθεση πρέπει να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να άρει την εμπιστευτικότητα των αρχείων και να επιτρέψει στην προσφεύγουσα πρόσβαση σ' αυτά. Και τούτο διότι, ως γίνεται δεκτό, ο εσφαλμένος χαρακτηρισμός των εγγράφων δεν συνεπάγεται πέραν του αποχαρακτηρισμού τους και την απόρριψη της προσφοράς της ώδε παρεμβαίνουσας, καθόσον τούτο δεν προκύπτει ούτε από τις διατάξεις του νόμου, αλλά ούτε από την υπόψη διακήρυξη. Τούτων δοθέντων, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να προβεί στον αποχαρακτηρισμό των επίμαχων αρχείων που κατά νόμο δεν μπορούν να είναι εμπιστευτικά, η δε προθεσμία προς προσβολή των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού επανεκκινεί μετά την πάροδο της εύλογης προθεσμίας που τάσσεται στην έτερη συμμετέχουσα και ώδε προσφεύγουσα προκειμένου να λάβει γνώση αυτών (βλ. ΣΤΕ 554/2022, 1484/2022, ΔιοικΕφΚομ 25/2023).

9. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και επομένως η με αριθμ. πρωτ. 17419/29.03.2023 απόφαση πρέπει να ακυρωθεί, η υπόθεση δε πρέπει να αναπεμφθεί στην αναθέτουσα αρχή προκειμένου να προβεί στην άρση της εμπιστευτικότητας των αρχείων της προσφοράς της παρεμβαίνουσας, αντιστοίχως δε η παρέμβαση πρέπει να απορριφθεί. Κατόπιν τούτων, το παράβολο που κατέθεσε η προσφεύγουσα πρέπει να επιστραφεί, κατ' άρθρο 363 παρ. 5 του Ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη προσφυγή.

Απορρίπτει την παρέμβαση

Ακυρώνει την με αριθμ. πρωτ. 17419/29.03.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Αριθμός απόφασης: 820 /2023

Αναπέμπει την υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή για τις κατά νόμο ενέργειες της, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 15 Μαΐου 2023 και εκδόθηκε την 1 Ιουνίου 2023 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

**Η Πρόεδρος
Βασιλική Καραδήμα**

**Η Γραμματέας
Αναστασία Ρουμेलιώτη**