

**Η**

**ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (Α.Ε.Π.Π.)**

**1ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

Συνεδρίασε εξ αποστάσεως στις 27 Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος Πρόεδρος και Εισηγητής, Αγγελική Πουλοπούλου και Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου (κατ' αναπλήρωση της Εμμανουέλας Σωτηροπούλου, σύμφωνα με την Πράξη Προέδρου ΑΕΠΠ 28/2020), Μέλη.

Για να εξετάσει την από 3-4-2020 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) 403/6-4-2020 του οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....» νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά της αναθέτουσας αρχής « .....», νομίμως εκπροσωπούμενης.

Και κατά του παρεμβαίνοντος οικονομικού φορέα με την επωνυμία « .....», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Με την ως άνω προδικαστική προσφυγή, ο προσφεύγων ζητά την ακύρωση της κοινοποιηθείσας σε αυτόν από 27-3-2020 με αρ. πρωτ. Δ19/86/Φ. ....../24.3.2020 Απόφαση ....., καθ' ο μέρος δεν αποχαρακτήρισε ως εμπιστευτικό το ΤΕΥΧΟΣ ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ του παρεμβαίνοντος, ως και τα οικεία συνοδευτικά αυτού στοιχεία, ως και την ακύρωση της από 27-3-2020 κοινοποιηθείσας σε αυτόν με αρ. πρωτ. ....../27.2.2020 Έκθεσης Αξιολόγησης της αναθέτουσας, της παράλειψης χορηγήσεως του παραπάνω Τεύχους και της αρνήσεως επί του από 26-3-2020 οικείου περί χορηγήσεως του, αιτήματος του προσφεύγοντος, στο πλαίσιο της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης για την

«ΔΙΕΥΘΕΤΗΣΗ ΡΕΜΑΤΟΣ .....(.....) ..... ΑΠΟ Χ.Θ. 0+000 (ΕΚΒΟΛΗ ΣΤΟΝ .....)ΕΩΣ Χ.Θ. 12+000», η διακήρυξη της οποίας απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ στις 23-10-2019 και δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜ ..... την 25-10-2019 και στο ΕΣΗΔΗΣ ΕΡΓΩΝ με συστημικό α/α .....

Η συζήτηση άρχισε αφού το Κλιμάκιο άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα  
Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής κατεβλήθη κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. .... και ποσού 15.000,00 ευρώ, φέρει δε την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ».

2. Επειδή, με την από 3-4-2020 κατατεθείσα προσφυγή του, ο προσφεύγων στρέφεται κατά απάντησης της αναθέτουσας αρχής σε αίτημα του περί κοινοποίησης σε αυτόν εγγράφων δικαιολογήσεως οικονομικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος, ο οποίος κατετάγη πρώτος μειοδότης στο πλαίσιο διαδικασίας που λόγω εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας και χρόνου αποστολής προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ, εμπίπτει στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ και δη, καθ' ο μέρος η αναθέτουσα δεν χορήγησε σε αυτόν τα ως άνω υποβληθέντα εκ του παρεμβαίνοντος έγγραφα, αλλά χορήγησε την επί των εγγράφων αυτών Έκθεση Αξιολόγησης της αναθέτουσας, εφ' ης εξάλλου εγκρίθηκε δια της κοινοποιηθείσας την 24-3-2020 με αρ. πρωτ. Δ19/86/Φ. .... /24.3.2020 Απόφαση ....., η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος και αυτός ανεδείχθη προσωρινός ανάδοχος. Με τις από 14-4-2020 Απόψεις της, η αναθέτουσα αιτείται την απόρριψη της προσφοράς, ο δε παρεμβαίνων με την από 16-4-2020 Παρέμβαση, κατόπιν της από 6-4-2020 κοινοποίησης της προσφυγής, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος αιτείται αντίστοιχα, αντικρούει δε ο προσφεύγων με το από 24-4-2020 Υπόμνημά του.

3. Επειδή, ο προσφεύγων πάντως δεν στρέφεται δια της προκείμενης ή τυχόν μεταγενέστερης προσφυγής του κατά της ως άνω από 24-3-2020 κοινοποιηθείσας σε αυτόν εκτελεστής πράξης έγκρισης δικαιολογητικών συμμετοχής και εν τέλει και οικονομικής προσφοράς, ως και ανάδειξης ως προσωρινού αναδόχου του παρεμβαίνοντος, αλλά μόνο κατά της μη χορηγήσεως σε αυτόν των υποβληθέντων εκ του παρεμβαίνοντος περί της οικονομικής προσφοράς του, στοιχείων κατ' αξιολόγηση των οποίων εκδόθηκε η κοινοποιηθείσα σε αυτόν Έκθεση Αξιολόγησης, που εγκρίθηκε δια της ως άνω μη προσβληθείσας πράξης έγκρισης της προσφοράς του προσωρινού αναδόχου. η ως άνω έγκριση, επικαλούμενος ειδικότερα ότι η μη κοινοποίηση στον ίδιο των ως άνω στοιχείων κωλύει την εκ μέρους του πλήρη γνώση της παραπάνω πράξης έγκρισης προσφοράς του παρεμβαίνοντος και τη λυσιτελή προστασία του κατ' αυτής. Επιπλέον, απαραδέκτως σε κάθε περίπτωση προσβάλλει και τη μη εκτελεστή ως άνω Έκθεση Αξιολόγησης που έχει αποκλειστικά γνωμοδοτικό χαρακτήρα (ΣτΕ 347/2013, 5391/2012, 4400/2011) και εγκρίθηκε δια της ως άνω από 24-3-2020 μη προσβληθείσας εκτελεστής πράξης, ενσωματούμενη στην τελευταία. Όμως, η ως άνω μη εκτελεστή Έκθεση δεν ήταν δυνατόν να προσβληθεί παραδεκτώς και δη αυτοτελώς και άνευ συμπροσβολής και της εκτελεστής πράξης δια της οποίας εγκρίθηκε και στην οποία ενσωματώθηκε (ΣτΕ 943/2013, 1569/2012). Εξάλλου, ούτως ή άλλως ο προσφεύγων ουδέν ορισμένο λόγο και ισχυρισμό προβάλλει κατά των πορισμάτων της ως άνω Έκθεσης, των κρίσεων αυτής και της αξιολόγησης που διενήργησε ούτε εξάλλου, προβάλλει κανένα ορισμένο ισχυρισμό κατά της νομιμότητας και δικαιολογημένου χαρακτήρα της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, παρά το σύνολο των ισχυρισμών του αφορούν αποκλειστικά το ειδικό ζήτημα της μη χορηγήσεως των οικείων εγγράφων που υπέβαλε ο παρεμβαίνων, την επικαλούμενη μη αναπλήρωση του περιεχομένου τους από το περιεχόμενο της Έκθεσης Αξιολόγησης και το ότι οι κρίσεις της αναθέτουσας περί της προσφοράς του τελευταίου ερείδονται σε αυτά τα έγγραφα, κατά τα λοιπά δε απλώς αορίστως προβάλλει το ίδιο το ποσοστό έκπτωσης του παρεμβαίνοντος σε συνάρτηση με το δικό του και των λοιπών προσφορών,

χωρίς ουδόλως να προβάλλει γιατί αυτό τυχόν συνιστά ένδειξη αδικαιολόγητα χαμηλού κόστους, σε σχέση με τις ανάγκες εκτέλεσης της υπό ανάθεση σύμβασης και της αναλυτικής περιγραφής της και δη τόσο σε συνολικό επίπεδο, όσο και σε επίπεδο αυτοτελών ομάδων εργασίας, έκαστο με δικό του αντικείμενο, αλλά και εκτιμώμενη αξία, επί των οποίων ο παρεμβαίνων εξάλλου είχε με την προσφορά του υποβάλει αυτοτελές ποσοστό έκπτωσης, βλ. αναλυτικότερα κατωτέρω, σκ. 5.

4. Επειδή, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, ο παρεμβαίνων που από 4-4-2020, ήτοι προ κοινοποίησής σε αυτόν της επίδικης προσφυγής, είχε αναρτήσει στο ΕΣΗΔΗΣ το Τεύχος Αιτιολόγησης της προσφοράς του, προς κοινοποίηση στον παρεμβαίνοντα. Σε κάθε όμως περίπτωση, την 14-4-2020 απέστειλε ο ίδιος ο παρεμβαίνων απευθείας στον προσφεύγοντα με 2 μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς τη διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου « .....@ .....gr» (η οποία διεύθυνση είναι και αυτή που αναφέρεται ως διεύθυνση επικοινωνίας του προσφεύγοντος στο ΕΣΗΔΗΣ, αλλά και δηλώθηκε από τον προσφεύγοντα στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε στον προκείμενο διαγωνισμό, σελ. 2-3 αυτού, ως διεύθυνση επικοινωνίας), αμφότερα με τίτλο «ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΗΣ .....», το ως άνω έγγραφο, συμπεριλαμβανομένου κάθε υποστηρικτικού αυτού στοιχείου, όπως ακριβώς είχε τα ανωτέρω υποβάλει ενώπιον της αναθέτουσας, ήτοι απέστειλε στον προσφεύγοντα ακριβώς τα έγγραφα εφ' ων εκδόθηκε η Έκθεση Αξιολόγησης, τα οποία είναι ακριβώς αυτά τα έγγραφα που ο προσφεύγων αιτήθηκε ενώπιον της αναθέτουσας και τη μη χορήγηση των οποίων προσέβαλε με την προκείμενη προσφυγή του, ως το μόνο μάλιστα αντικείμενο και επί της ουσίας αιτητικό αυτής. Μάλιστα, δια του ιδίου ακριβώς μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο παρεμβαίνων δεν κοινοποίησε τα ως άνω έγγραφα μόνο στον προσφεύγοντα, αλλά στο σύνολο και των 12 πλην του ιδίου και του προσφεύγοντος, λοιπών μετεχόντων στην προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία ( .....), οι οποίοι περιλαμβάνονται στην κοινή λίστα παραληπτών του ιδίου μηνύματος

ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και δη, έκαστος με τη διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου δια της οποίας είναι εγγεγραμμένοι στο ΕΣΗΔΗΣ. Σημειωτέον, όταν αναθέτουσα κοινοποιεί μήνημα στους διαγωνιζόμενους μέσω της λειτουργίας ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ, αποστέλλεται οικεία ειδοποίηση στη διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου που δήλωσε ως στοιχείο εγγραφής του, ο οικονομικός φορέας στον οποίο απευθύνεται η κοινοποίηση. Ο δε παρεμβαίνων συνόδευσε τα στοιχεία αυτά με αναλυτικό διαβιβαστικό προς τους παραλήπτες, μεταξύ των οποίων και ο παρεμβαίνων, όπου αναφέρει ότι «*Δεδομένου ότι περιήλθε εις γνώση μας, η εκ μέρους σας διατύπωση αιτήματος και εν γένει έγερση αξίωσης για λήψη γνώσης επί του εγγράφου ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ μας για το έργο «Διευθέτηση ρέματος ..... (.....) ..... - από ΧΘ 0+000 (εκβολή στον ποταμό .....) έως ΧΘ 12+000» και στο πλαίσιο πλήρους εκ μέρους μας καλοπιστίας και επιθυμίας αποφυγής αχρείαστων προστριβών και καθυστερήσεων, σας διαβιβάζουμε το έγγραφο αυτό συνημμένο επί του παρόντος μας, όπως μάλιστα ήδη το υποβάλαμε και την 4-4-2020 μέσω ΕΣΗΔΗΣ, ψηφιακά υπογεγραμμένο από 4-4-2020, ακριβώς προκειμένου να λάβετε γνώση περί αυτού. Το έγγραφο αυτό είναι, όπως μπορείτε και οι ίδιοι εξ αναλυτικής αντιπαραβολής, να διαπιστώσετε, πανομοιότυπο με το από 28-1-2020 υπογεγραμμένο και υποβληθέν ενώπιον της αναθέτουσας έγγραφο ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ, βάσει του οποίου εγκρίθηκε η προσφορά μα και περί της κοινοποίησης του οποίου σε εσάς εγείρατε τη σχετική σας αξίωση, με μόνη διαφορά όπως ρητά αναφέρεται σε αυτό την απαλοιφή αποκλειστικά των επωνυμιών των επιχειρήσεων που βάσει των προσφορών των οποίων για εργασία και υλικά, υπολογίσαμε το κόστος μας και συντάξαμε την προσφορά μας και τούτο αποκλειστικά για την προστασία όχι δικού μας απορρήτου, αλλά επιχειρηματικού απορρήτου και ιδίως προσωπικών δεδομένων των επιχειρήσεων αυτών (παράβαση μας επί της διαχείρισης των οποίων θα μας διακινδυνεύσει με σοβαρές ευθύνες έναντι τρίτων), χωρίς όμως να απαλείψουμε κανένα οικονομικό στοιχείο, όπως επίσης και με την απαλοιφή των ονομάτων των φυσικών προσώπων μισθωτών από τις οικείες ΑΠΔ επίσης*

για προφανείς λόγους προστασίας προσωπικών δεδομένων αυτών και συναφούς εκ του νόμου ευθύνης μας. Εξάλλου ουδεμία σχέση τα στοιχεία αυτών των επωνυμιών έχουν με τη διακρίβωση του ευλόγου ή μη του κόστους προσφοράς μας και τα οικεία οικονομικά στοιχεία σκοπούν απλώς στην απόδειξη ότι υπολογίσαμε την προσφορά μας με βάση εύλογες, πραγματικές και σύμφωνες με τις εν γένει κρατούσες στην αγορά σχετικές τιμές για κάθε επιμέρους κόστος εκτέλεσης και σε κάθε περίπτωση η όποια έννομη σημασία για την επικαλούμενη εκ μέρους σας αξίωση έννομης προστασίας (περί της οποίας ζητάτε το οικείο έγγραφο) σχετίζεται με τα οικεία οικονομικά και τεχνικά στοιχεία. Σημειώνουμε δε ότι η νυν διαβίβαση δια μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου λαμβάνει χώρα όλως διασφαλιστικά και για την περίπτωση στην οποία δεν παραλάβετε την από 4-4-2020 κοινοποίηση του ιδίου εγγράφου στο ΕΣΗΔΗΣ εκ μέρους μας δια της λειτουργίας «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ». Για τη διακρίβωση ότι το έγγραφο που αποστείλαμε ακριβώς προκειμένου να λάβετε εσείς γνώση την 4-4-2020 και σας αποστέλλουμε και τώρα δια του παρόντος μας, είναι ταυτόσημο στο περιεχόμενο του με το αξιολογηθέν εκ της αναθέτουσας, σας επισυνάπτουμε και αντίγραφο του τελευταίου ως υπεβλήθη τότε δια του ΕΣΗΔΗΣ με διεγραμμένα αποκλειστικά τα απαλειφόμενα από το από 4-4- 2020 έγγραφο μας, οικεία στοιχεία. Μαζί με αυτά, σας αποστέλλουμε και το από 28-1-2020 διαβιβαστικό που τότε είχαμε κοινοποιήσει στην αναθέτουσα αρχή και εκτύπωση οθόνης εκ της από 28-1-2020 (22.36.22) κοινοποίησης αυτών μέσω λειτουργίας «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ» του ΕΣΗΔΗΣ. Ακολουθούν με το παρόν τα κάτωθι αριθμημένα έγγραφα: 1) Έγγραφο της εταιρείας μας με ημερομηνία 28.01.2020 με θέμα την υποβολή εξηγήσεων/αιτιολόγησης της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας μας, ψηφιακά υπογεγραμμένο την 28.01.2020 και ώρα 22:31:39. 2) \* Αιτιολόγηση της οικονομικής μας προσφοράς, όπως αυτή υποβλήθηκε την 28.01.2020 και ώρα 22:21:01. (βλέπε σελίδα 12 αυτής) \*Έχουν απαλειφθεί οι επωνυμίες των υπεργολάβων, προμηθευτών και εργαζομένων για λόγους προστασίας επιχειρηματικού απορρήτου και προσωπικών δεδομένων. 3) Εκτύπωση από το σύστημα ΕΣΗΔΗΣ με ημερομηνία 04.04.2020 και ώρα 22:23:30 που αφορά

μήνυμα προς την Αναθέτουσα Αρχή που περιέχει συνημμένα την Αιτιολόγηση Οικονομικής Προσφοράς προκειμένου να κοινοποιηθεί προς όλους τους συμμετέχοντες.4) \* Ταυτόσημο έγγραφο με το με Α/Α 2 με περιεχόμενο την Αιτιολόγηση της οικονομικής μας προσφοράς, ψηφιακά υπογεγραμμένο την 04.04.2020 και ώρα 22:03:01. \*Έχουν απαλειφθεί οι επωνυμίες των υπεργολάβων, προμηθευτών και εργαζομένων για λόγους προστασίας επιχειρηματικού απορρήτου και προσωπικών δεδομένων. Το παρόν έγγραφο μετά των συνημμένων αυτού, αναρτάται στο περιβάλλον του διαγωνισμού προκειμένου να λάβουν γνώση οι ενδιαφερόμενοι. Για λόγους ευκολίας θα κοινοποιηθεί από την εταιρεία μας και προς όλες τις δηλούμενες στο ΕΣΗΔΗΣ, ηλεκτρονικές διευθύνσεις των συμμετεχόντων στον διαγωνισμό.». Όπως, αναφέρεται δε και ανωτέρω, ο παρεμβαίνων υπέβαλε συνημμένο προς τους ως άνω παραλήπτες και το από 28-1-2020 διαβιβαστικό που τότε είχε υποβάλει προς την αναθέτουσα συνοδευτικά με την ως άνω τότε υποβληθείσα αιτιολόγηση προσφοράς του και εκτύπωση οθόνης κοινοποίησης των εγγράφων αυτών στην αναθέτουσα μέσω ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ του ΕΣΗΔΗΣ την 28-1-2020, αλλά και την τότε αιτιολόγηση οικονομικής προσφοράς του ψηφιακά υπογεγραμμένη την 28-1-2020 με απαλοιφή μόνο των επωνυμιών υπεργολάβων, προμηθευτών και εργαζομένων, ως και ταυτόσημο με αυτό έγγραφο ψηφιακά υπογεγραμμένη την 4-4-2020, ώστε εκ των ανωτέρω να προκύπτει με πλήρη σαφήνεια η ταυτότητα του εγγράφου που κοινοποίησε στους ανωτέρω, με αυτό που υπέβαλε ενώπιον της αναθέτουσας. Εξάλλου, δια του ανωτέρω διαβιβαστικού εγγράφου, ως και των σχετικών συνημμένων μετά του ΤΕΥΧΟΥΣ ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ προσφοράς του, εγγράφων, κατέστη σαφέστατο σε κάθε διαγωνιζόμενο ότι ο παρεμβαίνων τους χορήγησε το πλήρες κείμενο και περιεχόμενο κάθε εγγράφου που ενώπιον της αναθέτουσας υπέβαλε προς δικαιολόγηση της οικονομικής προσφοράς του. Εξάλλου, ορθά και εύλογα ο παρεμβαίνων στο ως άνω έγγραφο που απέστειλε απάλειψε τα ούτως ή άλλως αδιάφορα για τον προσφεύγοντα και δη, όσον αφορά την αξιολόγηση ευλόγου ύψους της προσφοράς του, στοιχεία των ονομάτων των υπεργολάβων, προμηθευτών και προσωπικού του, αφού αφενός, τα

τεκμηριωτικά έγγραφα που κοινοποίησε στον παρεμβαίνοντα σε κάθε περίπτωση αφορούν, σε σχέση με τις ως άνω επωνυμίες, στοιχεία εμπορικής αλληλογραφίας του με τρίτους, η συγκατάθεση των οποίων στην κοινοποίηση των στοιχείων τους ουδόλως προκύπτει ή πρέπει να θεωρείται δεδομένη, όπως και στοιχεία απασχόλησης φυσικών προσώπων εξαρτημένης εργασίας, η εργασιακή απασχόληση των οποίων και η μισθοδοσία τυχόν αυτών που δύναται να προκύψει εκ των ανωτέρω εγγράφων συνιστά αντικείμενο προσωπικών δεδομένων των ανωτέρω και δη, καθ' ο μέρος τόσο οι ως άνω επιχειρήσεις, όσο και οι ως άνω εργαζόμενοι δύναται να ταυτοποιηθούν στο πλαίσιο του περιεχομένου των εγγράφων αυτών. Αφετέρου και κυριότερο, ουδόλως ο προσφεύγων έχει κάποιο ειδικό έννομο συμφέρον να ανακαλύψει την ταυτότητα των εργαζομένων και συνεργαζόμενων με τον παρεμβαίνοντα εμπόρων και επιχειρήσεων ούτε επικαλείται οτιδήποτε τέτοιο ούτε η επωνυμία αυτών σχετίζεται με το έρεισμα επί του οποίου ο ίδιος επικαλείται εξάλλου το έννομο συμφέρον του προς γνώση των ανωτέρω εγγράφων, ήτοι τη δυνατότητα του να ελέγξει αν το πόρισμα της αναθέτουσας, του οποίου ήδη είχε γνώση πριν την άσκηση της προσφυγής, ανταποκρίνεται σε σύννομη αξιολόγηση των οικονομικών στοιχείων που ο παρεμβαίνων υπέβαλε με το ΤΕΥΧΟΣ ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ προσφοράς του. Αντίθετα, τα μόνα στοιχεία που έχουν σχέση με την αξιολόγηση ύψους οικονομικής προσφοράς είναι αυτά που προφανώς συγκροτούν το κόστος αυτής, ήτοι τα οικεία οικονομικά και συναρτήσεως αυτών, τα τεχνικά στοιχεία που παρουσιάζονται δια των ως άνω εγγράφων. Αντίθετη ερμηνεία εξάλλου εκφεύγει του περιεχομένου του άρθρου 88 Ν. 4412/2016 και εν τέλει εκθέτει τον προσφέροντα αιτιολογούντα την προσφορά του και τους εμπορικούς του υποψήφιους συνεργάτες σε κίνδυνο εμπορικής και επιχειρηματικής ζημίας, δια της αποκαλύψεως συγκεκριμένων εμπορικών κινήσεων αυτών (που ταυτοποιούνται με την αναφορά των επωνυμιών των εμπόρων και επιχειρήσεων και τη σύνδεση τους με συγκεκριμένες τιμές για συγκεκριμένα υλικά, αγαθά και υπηρεσίες) σε ευρύ σύνολο οικονομικών φορέων, όπως και τα φυσικά πρόσωπα-εργάτες στον κίνδυνο έκθεσης της οικονομικής τους κατάστασης (και ενώ η ονομασία τους ουδεμία σημασία έχει



ως εκ της ιδιότητας τους, παρά μόνο η απασχόληση και το κόστος αυτών σε οικεία αριθμητικά μεγέθη), παραβαίνοντας ούτως την αναλογικότητα και κάθε δικαιολογημένο και προστατευόμενο συμφέρον σχετικά με τη διάγνωση ότι ο προσφέρων δεν προσφέρει τίμημα ζημιογόνο σε σχέση με τις ανάγκες του συμβατικού αντικειμένου και κατά παράβαση του νομίμου κόστους. Ουδέν πάντως οικονομικό ή τεχνικό στοιχείο, περιγραφή, εμπόρευμα, τιμή, είδος αγαθού, ποσότητες και οιοδήποτε εν γένει σχετιζόμενο με την αξιολόγηση της οικονομικής προσφοράς και τον κατ' άρ. 88 Ν. 4412/2016 έλεγχο αυτής, στοιχείο έχει απαλειφθεί στο ΤΕΥΧΟΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ που κατέχει ο προσφεύγων πλέον κατόπιν της ως άνω κοινοποίησης του, ενώ ούτως ή άλλως δεν είχε (ούτε προβάλλει ή αποδεικνύει) κανένα έννομο συμφέρον αλλά ούτε οιοδήποτε είδους εύλογο ενδιαφέρον να λάβει γνώση των στοιχείων που απαλείφθηκαν, αφού εξάλλου αυτά είναι άσχετα με το αντικείμενο της αξιολόγησης της οικονομικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος και το όποιο τυχόν συνδεόμενο μετ' αυτής συμφέρον του προσφεύγοντος ως συνδιαγωνιζόμενου. Ο δε παρεμβαίνων εξάλλου ουδεμία καν υποχρέωση είχε να υποβάλει και ενώπιον της αναθέτουσας τα στοιχεία αυτά με αποκαλυφθείσες τις οικείες επωνυμίες επιχειρήσεων και εργαζομένων, αφού τα στοιχεία αυτά δεν συνιστούν αντικείμενο αξιολόγησης ούτε επηρεάζουν τον έλεγχο του άρ. 88 Ν. 4412/2016 και τον δικαιολογημένο χαρακτήρα του ύψους της προσφοράς, εφόσον δεν λείπει κανένα οικονομικό και τεχνικό στοιχείο στα οικεία έγγραφα, στα οποία υφίστανται οι οικείες επωνυμίες. Άρα, εξ αρχής δύνατο να υποβάλει το ως άνω Τεύχος και τα παραπάνω συνοδευτικά στοιχεία, ως τα κοινοποίησε στους μετέχοντες στον διαγωνισμό. Ουδόλως δε ο προσφεύγων επικλήθηκε τυχόν ότι οι οικείες προσφορές, επιστολές, καταστάσεις και συνοδευτικά του Τεύχους Αιτιολόγησης, έγγραφα είναι πλαστά, μη γνήσια ή νοθευμένα ούτε εξάλλου υφίστατο υποχρέωση του αιτιολογούντος την προσφορά του παρεμβαίνοντος να παραθέσει τις συγκεκριμένες επωνυμίες των αποστολέων των οικείων εμπορικών επιστολών, που καλύπτονται από το οικείο εμπορικό απόρρητο και όντως μάλιστα υποβλήθησαν ούτε όφειλε να προσκομίσει κατά τη διακήρυξη συμβάσεις συνεργασίας, αφού τούτο εκφεύγει του σκοπού και του

περιεχομένου του άρ. 88 Ν. 4412/2016 περί ελέγχου δικαιολογημένου ύψους οικονομικής προσφοράς, στο πλαίσιο του οποίου, το μόνο έχον σημασία για την αξιολόγηση της προσφοράς του, είναι η παράθεση επαρκών τεχνικών μεγεθών και περιεχομένου σε σχέση με τις ανάγκες της διακήρυξης, σε συνδυασμό με εύλογα ή προκύπτοντα από εν γένει έρευνα αγοράς, στοιχεία, η οποία έρευνα τεκμηριώνεται από την ύπαρξη οικείας αλληλογραφίας. Και τούτο ενώ ουδόλως, ο προσφεύγων που εν τέλει απέκτησε πρόσβαση στα ανωτέρω, επικαλείται ότι οιαδήποτε εκ των οικείων προσφορών συνεργασίας και προμήθειας, αναφέρεται σε τιμές τυχόν ιδιαίτερα χαμηλές σε σχέση με την αγορά ή εκφεύγουσες από κάθε λογική τιμολόγηση της αγοράς, ώστε να αποτελεί τυχόν ειδικό και ιδιάζον στοιχείο συγκεκριμένης δικαιολόγησης τυχόν ιδιαίτερα χαμηλού ύψους αυτής, σε σχέση με το εύλογο για την εκτέλεση του νυν συμβατικού αντικειμένου. Περαιτέρω, ακόμη και ο ίδιος ο προσφεύγων προβάλλει ακριβώς το ζήτημα ότι δεν αποκαλύφθηκαν σε αυτόν οι οικείες οικονομικές και τεχνικές πληροφορίες, η πρόσβαση επί των οποίων δεν χρειαζόταν να εμπλέξει πρόσβαση και στις οικείες επωνυμίες με αποτέλεσμα, να ισχυρίζεται ως αβάσιμες τις περί μη χορηγήσεως του Τεύχους Αιτιολόγησης, αιτιολογήσεις της αναθέτουσας, ακριβώς εξ αυτού του λόγου, χωρίς ουδέποτε ο ίδιος να επικαλεστεί ότι έπρεπε να λάβει γνώση και των οικείων μη τεχνικών και οικονομικών, πληροφοριών, την εμπιστευτικότητα των οποίων ως και τη μη χρησιμότητα τους για την επικαλούμενη προστασία του ως μετέχοντος, ουδόλως αναιρεί. Αντίθετα, το κοινοποιηθέν και στον προσφεύγοντα Τεύχος, που είναι εξάλλου ακριβώς το ίδιο με το υποβληθέν ενώπιον της αναθέτουσας την 28-1-2020, περιλαμβάνει πλήθος σχετικών τεκμηριωτικών εγγράφων, που βαίνουν ακόμη και πέραν του αναγκαίου για την αιτιολόγηση μιας οικονομικής προσφοράς, με αναλυτική παράθεση και επισύναψη προσφορών προμηθευτών και υποψήφιων υπεργολάβων, τιμές, ποσότητες, ημερομηνίες, αντικείμενα, περιγραφές, περαιτέρω με αναλυτικά στοιχεία ασφαλιστικού και εργοδοτικού κόστους με κάθε οικείο τεκμηριωτικό έγγραφο για εργαζόμενους, ακόμη και πιστοποιήσεις της επιχείρησης και τεκμηριωτικό υλικό για τη διαχείριση αποβλήτων της και την κάλυψη των οικείων αναγκών δια οικείας συμβάσεως,

περαιτέρω δε επισυνάπτονται και αναλύονται και όλα τα χρηματοοικονομικά της στοιχεία στις οικείες εταιρικές καταστάσεις, υφίσταται δε αναλυτική αποδελτίωση και αριθμητική και λογιστική παράθεση και ανάλυση κάθε πηγής κόστους σε συνημμένους στο Τεύχος αυτό, πίνακες με συγκεκριμένα και αναλυτικά ποσά, ενώ εξάλλου υποβλήθηκαν και μετ' αυτού αυτούσιες οι οικείες άδειες και στοιχεία των μηχανικών και τεχνικών μέσων και οχημάτων του, περί των οποίων η Έκθεση Αξιολόγησης έκρινε ότι είναι σύγχρονης τεχνολογίας και επιτρέπουν οικονομική εκτέλεση του έργου. Εξάλλου, όπως ορθά επικαλείται ο προσφεύγων, βλ. και σελ. 6 Υπομνήματος του και σελ. 30 και 32 Προσφυγής του, έγγραφα, στοιχεία και πληροφορίες σχετικά με τις τιμές μονάδος, τις προσφερόμενες ποσότητες και την οικονομική προσφορά και τα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς των διαγωνιζομένων που αξιολογούνται, δεν μπορούν να χαρακτηρισθούν ως εμπιστευτικά, συμφώνως προς το άρθρο 21 παρ. 4 ν. 4412/2016, πλην όμως στο κοινοποιηθέν και στον προσφεύγοντα ως άνω έγγραφο, ουδέν εκ τέτοιων στοιχείων απαλείφεται. Συνεπώς, ασχέτως όλων των υπολοίπων και των εκατέρωθεν αιτιάσεων των διαδίκων, ο προσφεύγων ήδη από 14-4-2020, ήτοι 13 ημέρες πριν την εξέταση της προσφυγής είχε πλέον ικανοποιηθεί και αποκτήσει τα έγγραφα τα οποία ζήτησε από την αναθέτουσα, έστω και με περιέλευση αυτών δια αποστολής τους από τον ίδιο τον προσφεύγοντα, απευθείας στον ίδιο και ήδη από 14-4-2020 είχε κάθε στοιχείο που . Κατ' αποτέλεσμα εξάλλου, αφενός απώλεσε το έννομο συμφέρον του για την άσκηση της προκείμενης προσφυγής και την προσβολή των ως άνω αρνήσεων και παραλείψεων της αναθέτουσας, οι οποίες δεν δύνανται να του προξενούν οιαδήποτε βλάβη, ακόμη και αν υποτεθούν ως μη νόμιμες, διότι αφορούν τη μη γνωστοποίηση σε αυτών στοιχείων που πλέον και ήδη πριν την εξέταση της προσφυγής, ο ίδιος κατέχει. Σημειωτέον δε, ότι ο προσφεύγων ουδέν προβάλλει περί της ουσίας των στοιχείων που του κοινοποιήθηκαν δια του υπομνήματος που υπέβαλε στο πλαίσιο της νυν προσφυγής του ούτε αναφέρει οτιδήποτε περί εξ αυτών συναγωγής αδικαιολογήτου χαμηλής προσφοράς ή σφάλματος ως προς την αξιολόγηση της αναθέτουσας και την εν γένει έγκριση της προσφοράς του παρεμβαίνοντος. Εξάλλου, ναι μεν ο

προσφεύγων απέκτησε τα ως άνω στοιχεία, όχι δια τυχόν ανάκλησης των προσβαλλομένων πράξεων, ήτοι δια της αναθέτουσας, αλλά απευθείας από τον παρεμβαίνοντα, είχε όμως κάθε δυνατότητα έως και την έκδοση μάλιστα της παρούσας Απόφασης, όπως παραιτηθεί εκ της προσφυγής του, αναλαμβάνοντας το παράβολο αυτής, καίτοι μάλιστα το έννομο συμφέρον του είχε παύσει πριν την εξέταση και ενώ έπρεπε να συντρέχει και κατά τον τελευταίο αυτό χρόνο, ήτοι της εξέτασης. Αφετέρου, δια των ως άνω ο προσφεύγων απέκτησε ούτως, ακόμη και υπό τους ισχυρισμούς του, από την 14-4-2020 πλήρη γνώση και της με αρ. πρωτ. Δ19/86/Φ. ....../24.3.2020 Απόφασης ....., δια της οποίας εγκρίθηκε η οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος και αυτός ανεδείχθη προσωρινός ανάδοχος, πλην όμως, όπως προκύπτει από τον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, ουδόλως εν τέλει προσέβαλε αυτή και ενώ μάλιστα, η προς προσβολή της δεκαήμερη προθεσμία είχε ήδη παρέλθει κατά την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. Επομένως, και λόγω του τελευταίου αυτού λόγου, ήτοι της απράκτου παρελεύσεως της προθεσμίας προσβολής της εκτελεστής πράξης έγκρισης της προσφοράς του παρεμβαίνοντος και δη, ακόμη και αν ως χρόνος εκκίνησης της προθεσμίας ληφθεί υπόψη ο χρόνος κοινοποίησης σε αυτόν των οικείων στοιχείων από τον παρεμβαίνοντα, ο προσφεύγων ήδη από 24-4-2020 απώλεσε το όποιο έννομο συμφέρον του να προσβάλει την άρνηση ή παράλειψη της αναθέτουσας να του χορηγήσει οιοδήποτε περί της μη προσβληθείσας αυτής εκτελεστής πράξης, εν γένει έγγραφο του διαγωνισμού, σχετικό με τα επικυρωθέντα δια της εκτελεστής αυτής πράξης, ήδη περατωθέντα στάδια της διαδικασίας. Συνεπώς, η προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη και δη, λόγω για όλους τους ανωτέρω λόγους, ελλείψεως εννόμου συμφέροντος του προσφεύγοντος, ζήτημα που εξάλλου εξετάζεται και αυτεπαγγέλτως εκ του φακέλου της υπόθεσης.

**5.** Επειδή, επιπλέον των ανωτέρω, προκύπτει ότι η Έκθεση Αξιολόγησης επί του ΤΕΥΧΟΥΣ ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗΣ προσφοράς του παρεμβαίνοντος, η οποία κοινοποιήθηκε ούτως ή άλλως την 27-3-2020 στον προσφεύγοντα και συνιστά την αιτιολόγηση της μη προσβαλλομένης αποδοχής

της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, αναφέρει μεταξύ άλλων ότι « Για τις αμοιβές του εργατοτεχνικού προσωπικού έχει ληφθεί υπόψιν η Εθνική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (ΕΓΣΣΕ, Υπουργική απόφαση οικ.4241/127 ΦΕΚ/173/Β/30-01-2019). Σημαντικός παράγοντας διαμόρφωσης του κόστους αποτελεί το εργατοτεχνικό δυναμικό, του οποίου η κοστολογική αξία διαμορφώνεται από την με αριθμό οικ.4241/127/30-01-2019 απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ Β' 173) σε συνδυασμό με το άρθρο 103 του ν. 4172/2013 (Α' 167), όπως ισχύει. Επίσης, λήφθηκαν υπόψη οι τιμές του πετρελαίου κίνησης και της ασφάλτου κατά την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς. Με βάση τα ανωτέρω, των στοιχείων των τευχών δημοπράτησης και του σχεδίου υλοποίησης (μέθοδοι κατασκευής και βασικό χρονοδιάγραμμα εργασιών) εκτιμήθηκε αναλυτικά το άμεσο και το έμμεσο (γενικά έξοδα) κόστος του έργου.... Προκειμένου να διασφαλιστεί η πληρότητα του Τεύχους Αιτιολόγησης από τον Ο.Φ., εξετάστηκαν τα άρθρα που παρουσίασαν τη μεγαλύτερη δαπάνη στον προϋπολογισμό του έργου, σε συνδυασμό με τη συνάφεια των μετώπων εργασίας. Σαν αποτέλεσμα το τμήμα των άρθρων που συμμετέχει στον υπολογισμό του άμεσου κόστους της αιτιολόγησης να ξεπερνάει το 81 % του προϋπολογισμού του έργου. Η συγκριτική αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του άμεσου κόστους που αιτιολογείται με το σύνολο του έργου προκύπτει με αναγωγή επί του συνόλου του έργου.... Για τον υπολογισμό του επιμέρους έμμεσου κόστους χρησιμοποιήθηκαν τα οικονομικά αποτελέσματα της εταιρίας καθώς και η Εγκύκλιος 9 / 25-4- 2017 του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών περί Παροχής Διευκρινήσεων σχετικά με το αρ 53 παρ7 περ θ' του Ν.4412/2016, σε συνδυασμό με τις απαιτήσεις της ΕΣΥ του έργου. Οι θέσεις εργασίας έχουν προκύψει με βάση το οργανόγραμμα που συντάχθηκε, με βάση την οργάνωση της εταιρείας στην εκτέλεση παρόμοιων έργων και καλύπτουν κατ' ελάχιστο τις απαιτήσεις που ορίζει η Ε.Σ.Υ. (Άρθρο 15). Το κόστος τους υπολογίζεται έμμεσα σύμφωνα με τα έξοδα διοίκησης της εταιρίας ως ποσοστό επί της αξίας της σύμβασης σύμφωνα με τα τελευταία οικονομικά στοιχεία της εταιρίας. Από το συγκριτικό πίνακα προσφοράς – κόστους προκύπτει ότι το

έμμεσο κόστος ξεπερνάει το 15% της προτεινόμενης από τον Ο.Φ., οικονομικής προσφοράς του. ... 1. Η σύνταξη της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας με δ.τ. .... έγινε με βάση τα εκτιμώμενα κόστη κατά το χρόνο σύνταξης της οικονομικής προσφοράς. 2. Βάση των εξηγήσεων του κόστους που προτείνει στην οικονομική του προσφορά, ο Ο.Φ. , έχοντας συντάξει το σχέδιο υλοποίησης (χρονοδιάγραμμα και μέθοδος κατασκευής) , αποδεικνύεται ότι έλαβε επαρκή γνώση της τεχνικής μελέτης του έργου καθώς και τις υποχρεώσεις του που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, τις συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου . 3. Οι αμοιβές επιστημονικού προσωπικού αλλά και εργατοτεχνιτών είναι σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Συγκεκριμένα έχει ληφθεί υπόψη η Εθνική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (ΕΓΣΣΕ, Υπουργική απόφαση οικ.4241/127 ΦΕΚ/173/Β/30 - 01-2019) και η με αριθμό οικ.4241/127/30 -01-2019 απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ Β' 173) σε συνδυασμό με το άρθρο 103 του ν. 4172/2013 (Α' 167), όπως ισχύει . Οι θέσεις εργασίας έχουν προκύψει με βάση την οργάνωση της εταιρείας στην εκτέλεση παρόμοιων έργων και καλύπτουν κατ' ελάχιστο τις απαιτήσεις που ορίζει η Ε.Σ.Υ ... 1. Δεδομένου ότι δεν έχει εκδοθεί εισέτι η αναφερόμενη στην παρ.6 του άρθρου 88 του Ν.4412/2016 εγκύκλιος του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών για την εξειδίκευση των όρων χαρακτηρισμού μιας οικονομικής προσφοράς ως ασυνήθιστα χαμηλής και για την εκτίμηση των παρεχόμενων εξηγήσεων, οι απόψεις της Αναθέτουσας Αρχής επί των εξηγήσεων που περιλαμβάνονται στο Τεύχος Αιτιολόγησης Οικονομικής Προσφοράς , που υπεβλήθη εμπρόθεσμα στις 29-01-2020, στα πλαίσια του διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης του θέματος , διαμορφώθηκαν αφού λάβαμε υπόψη ότι : Η σύνταξη της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας με δ.τ. .... έγινε με βάση τα εκτιμώμενα κόστη κατά το χρόνο σύνταξης της οικονομικής προσφοράς. Βάση των εξηγήσεων του κόστους που προτείνει στην οικονομική του προσφορά, ο Ο.Φ., συντάσσοντας το σχέδιο υλοποίησης του έργου και

αναλύοντας το τμήμα των άρθρων που συμμετέχει στον υπολογισμό του άμεσου κόστους, αυτό ξεπερνάει το 81% του προϋπολογισμού του έργου. Ενώ το έμμεσο κόστος υπολογίζεται στο 15 % του προϋπολογισμού του έργου. Το τελικό ποσοστό κέρδους, όπως προκύπτει μετά την ανάλυση, είναι της τάξεως του 3,65% και θεωρείται αποδεκτό. Η συγκριτική αξιολόγηση των αποτελεσμάτων τόσο του άμεσου όσο και του έμμεσου κόστους προκύπτει με αναγωγή στο σύνολο της προτεινόμενης από τον Ο.Φ. οικονομικής προσφοράς του έργου. Ο Ο.Φ. έλαβε επαρκή γνώση της τεχνικής μελέτης του έργου καθώς και τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τις διατάξεις της περιβαλλοντικής, κοινωνικοασφαλιστικής και εργατικής νομοθεσίας, που έχουν θεσπισθεί με το δίκαιο της Ένωσης, το εθνικό δίκαιο, τις συλλογικές συμβάσεις ή διεθνείς διατάξεις περιβαλλοντικού, κοινωνικού και εργατικού δικαίου. Συγκεκριμένα έχει ληφθεί υπόψη η Εθνική Συλλογική Σύμβαση Εργασίας (ΕΓΣΣΕ, Υπουργική απόφαση οικ.4241/127 ΦΕΚ/173/Β/30 -01-2019) και η με αριθμό οικ.4241/127/30 -01-2019 απόφαση της Υπουργού Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ Β' 173) σε συνδυασμό με το άρθρο 103 του ν. 4172/2013 (Α' 167), όπως ισχύει. Οι αμοιβές επιστημονικού προσωπικού αλλά και εργατοτεχνιτών καθώς και χειριστών μηχανημάτων, είναι σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Οι θέσεις εργασίας καλύπτουν κατ' ελάχιστο τις απαιτήσεις που ορίζει η Ε.Σ.Υ. Το κόστος τους υπολογίζεται σύμφωνα με τα έξοδα διοίκησης της εταιρίας ως ποσοστό επί της αξίας της σύμβασης σύμφωνα με τα τελευταία οικονομικά στοιχεία της εταιρίας. Η χρήση σύγχρονων μηχανημάτων ιδιοκτησίας της εταιρείας οδηγεί σε χαμηλό κόστος κατασκευής....». Επομένως, ήδη δια της κοινοποίησής της ως άνω Έκθεσης, ο προσφεύγων έλαβε γνώση του ποσού στο οποίο ανέρχεται το άμεσο κόστος της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, το έμμεσο κόστος αυτής που εξήχθη εξάλλου βάσει αντικειμενικών κατά τα ως άνω στοιχείων, ως και του κέρδους που περιλαμβάνει, ενώ ούτως ή άλλως γνώριζε τις απαιτήσεις και το αναλυτικό τεχνικό αντικείμενο του εκτελεστέου συμβατικού αντικειμένου εκ των εγγράφων της σύμβασης. Επιπλέον, εξ αρχής γνώριζε την ανάλυση τεχνικού αντικειμένου σύμβασης ανά ομάδα εργασίας, κατά το αναλυτικό συνημμένο στη

διακήρυξη ΤΙΜΟΛΟΓΙΟ, την ανά ομάδα εργασιών αλλά και ανά εργασία εντός κάθε ομάδας εκτιμώμενη αξία της διακήρυξης, σύμφωνα με το συνημμένο στη διακήρυξη τεύχος Προϋπολογισμού, όπως και εκ της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, γνώριζε την ανά αυτοτελή ομάδα ειδική έκπτωση του παρεμβαίνοντος και άρα και την αξία της προσφοράς του τελευταίου ανά έκαστη ομάδα εργασιών, ενώ επιπλέον γνώριζε ή όφειλε να γνωρίζει τις αντιστοιχούσες σε εργατικό προσωπικό ανάγκες του έργου και των επιμέρους ομάδων του, ως και κατ' αποτέλεσμα, τα οικεία ελάχιστα νόμιμα εργατικά και ασφαλιστικά κόστη που απαιτούνταν για την εκτέλεση της σύμβασης, αλλά και ειδικότερα ανά ομάδα εργασιών, αφού τα κόστη αυτά προκύπτουν εκ της οικείας νομοθεσίας. Είχε ούτως τη δυνατότητα αντιπαραβολής των οικείων ποσών της προσφοράς του παρεμβαίνοντος με τα εύλογα κόστη για την εκτέλεση της σύμβασης, αλλά και των επιμέρους ομάδων αυτής, αφού γνώριζε τις εργασίες, τα υλικά που απαιτούνταν, τις ποσότητες αυτών, δύνατο να συνάγει το ελάχιστο απαιτούμενο προσωπικό και ώρες, άρα και κόστος απασχόλησης, ενώ εν τέλει εκ της Έκθεσης Αξιολόγησης έμαθε και το έμμεσο κόστος του παρεμβαίνοντος, ως και το συνολικό κέρδος αυτού. Πλην όμως, ο προσφεύγων δεν προβάλλει οτιδήποτε σχετικά με αδυναμία ή πιθανολόγηση ιδιαίτερης δυσχέρειας μιας προσφοράς ύψους ως αυτή του παρεμβαίνοντος να καλύψει τα ως άνω κόστη σε συνολικό ή ακόμη και σε επίπεδο ορισμένης εκ των 7 ομάδων εργασιών της σύμβασης. Ουδόλως, ο προσφεύγων εξάλλου, προβάλλει δε οιονδήποτε και δη ορισμένο ισχυρισμό περί της ορθότητας της κρίσης περί νομίμου προσφοράς του παρεμβαίνοντος ούτε περί τυχόν αδικαιολογήτου ύψους της οικονομικής προσφοράς του. Επιπλέον, ο προσφεύγων στην προσφυγή του επικαλείται την αιτιολογία της Έκθεσης Αξιολόγησης όχι για να καταδείξει τυχόν ότι εκ των επιμέρους κρίσεων της και των επιμέρους στοιχείων κόστους που αναφέρει ως προς την προσφορά του παρεμβαίνοντος, δεν προκύπτει το συμπέρασμα αυτής περί εύλογης και δικαιολογημένης τελευταίας αυτής προσφοράς, αλλά αποκλειστικά για να ισχυριστεί ότι άνευ του Τεύχους Αιτιολόγησης του παρεμβαίνοντος και των συνημμένων σε αυτό εγγράφων, δεν δύναται να γνωρίζει αν οι ως άνω



ενδιάμεσες κρίσεις της και επιμέρους ποσά κόστους, προκύπτουν από το Τεύχος αυτό και το συνημμένο υλικό του. Περαιτέρω, ο προσφεύγων δεν προβάλλει κανένα ισχυρισμό ότι είναι μη εύλογο ή ιδιαίτερα χαμηλό το έμμεσο κόστος ή το άμεσο κόστος σε σχέση με τις ανάγκες του κόστους εκτέλεσης των οικείων εργασιών ή ότι είναι τυχόν ιδιαίτερα χαμηλό για τα δεδομένα της σύμβασης, το αναφερόμενο κέρδος. Ο δε προσφεύγων σχετικά, προβάλλει αποκλειστικά ότι μόνο του το ποσοστό έκπτωσης που παρείχε ο παρεμβαίνων σε σχέση με αυτό των λοιπών μετεχόντων και του ίδιου ως δεύτερου, συνιστά ένδειξη αδικαιολόγητα χαμηλής προσφοράς. Πλην όμως, ο ως άνω ισχυρισμός εκτός του ότι απαραδέκτως προβάλλεται διότι ο προσφεύγων ούτως ή άλλως δεν προσέβαλε ποτέ την πράξη αποδοχής της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, είναι και αβάσιμος, καθώς μόνο του το ποσοστό έκπτωσης και δη σε 52,64% κατά την οικονομική προσφορά του παρεμβαίνοντος ουδόλως συνιστά τέτοια ένδειξη, πολλώ δε μάλλον όταν μια τέτοια έκπτωση είναι κατά την κοινή πείρα λίαν εύλογη και συνήθης στο πλαίσιο των διαγωνισμών ανάθεσης δημοσίων έργων, με συχνές πολύ μεγαλύτερες εκπτώσεις από τους αναδόχους. Εξάλλου, στον διαγωνισμό μετείχαν συνολικά 12 ακόμη προσφέροντες πλην του προσφεύγοντος και του παρεμβαίνοντος, εκ των οποίων οι 6 προσέφεραν 7 μονάδες και πλέον μικρότερη έκπτωση από τον προσφεύγοντα και από αυτούς οι 4 προσέφεραν έκπτωση μικρότερη κατά 10 και πλέον ποσοστιαίες μονάδες σε σχέση με αυτή του προσφεύγοντος (που προσέφερε έκπτωση 42,26%) και εξ αυτών ένας προσέφερε περί τις 20 μονάδες ποσοστιαία έκπτωση μικρότερη από αυτή του προσφεύγοντος και ένας προσέφερε 41 περίπου ποσοστιαίες μονάδες λιγότερες σε σχέση με τον προσφεύγοντα. Η δε μέση προσφερθείσα έκπτωση του συνόλου των μετεχόντων ανήλθε σε 34,46% (δηλαδή 7,8% μικρότερη από την έκπτωση του προσφεύγοντος) περιλαμβανομένου και του παρεμβαίνοντος και πρώτου μειοδότη, σε 33,06% (δηλαδή 9,2% μικρότερη από την έκπτωση του προσφεύγοντος) μη περιλαμβανομένου του παρεμβαίνοντος και σε 32,29% (δηλαδή 9,96% μικρότερη από την έκπτωση του προσφεύγοντος)μη περιλαμβανομένου του προσφεύγοντος και του παρεμβαίνοντος. Δηλαδή, η

μέση προσφερθείσα έκπτωση των λοιπών μετεχόντων απέχει από την έκπτωση του προσφεύγοντος σχεδόν όσο απέχει και η δική του έκπτωση σε σχέση με αυτή του παρεμβαίνοντος. Ακόμη δε και αν δεν υπολογιστεί η τελευταία σε μειοδοσία προσφορά (με έκπτωση 1%) και πάλι η προσφορά του προσφεύγοντος είναι κατά 6,5% μεγαλύτερη από τη μέση έκπτωση των υπολοίπων, περιλαμβανόμενου και του παρεμβαίνοντος και κατά 5,23% μεγαλύτερη από τη μέση έκπτωση των υπολοίπων χωρίς τον παρεμβαίνοντα, ενώ μάλιστα, η μέση έκπτωση των λοιπών μετεχόντων χωρίς τον προσφεύγοντα, τον παρεμβαίνοντα, αλλά και τον τελευταίο μειοδότη, είναι 7,12% μικρότερη από την έκπτωση του προσφεύγοντος. Επομένως, η διαφορά έκπτωσης μεταξύ προσφεύγοντα και παρεμβαίνοντα, ήτοι πρώτου και δεύτερου μειοδότη, ουδόλως συνεπάγεται αδικαιολόγητα χαμηλή προσφορά του παρεμβαίνοντος, πολλώ δε μάλλον έναντι τυχόν δικαιολογημένης και εύλογης προσφοράς του προσφεύγοντος, αφού κατά τα ανωτέρω, η απόσταση της έκπτωσης του προσφεύγοντος από τη μέση έκπτωση των λοιπών μετεχόντων και μάλιστα, ακόμα και αν δεν ληφθεί υπόψη η μικρότερη σχετική έκπτωση του τελευταίου σε κατάσταση, είναι αντίστοιχη και εγγύτατη στη διαφορά έκπτωσης μεταξύ προσφεύγοντος και παρεμβαίνοντος. Εξάλλου, ουδόλως ο προσφεύγων προβάλλει στην προσφυγή ή το υπόμνημά του ακόμα, ότι η δική του έκπτωση ήταν η μέγιστη δυνατή ή έστω ότι προσέγγιζε το μέγιστο δυνατό, με αποτέλεσμα κάθε μικρότερη προσφορά και δη μια έκπτωση κατά 10% μεγαλύτερη από τη δική του, να καθίσταται ή να πιθανολογείται ως αδικαιολόγητα χαμηλή. Κανένα δε στοιχείο κόστους δεν προβάλλει, ώστε εξ αυτού να συνάγεται ότι προσφορά με 52,64% είναι μη εύλογη ή τουλάχιστον δύναται να πιθανολογηθεί καταρχήν ως αδικαιολόγητα χαμηλή, σε σχέση με τις ανάγκες του υπό ανάθεση έργου, με αποτέλεσμα οι οικείοι ισχυρισμοί του να είναι αόριστοι. Ομοίως αλυσίτελως και αορίστως, ο προσφεύγων προβάλλει την τάξη ΜΕΕΠ του παρεμβαίνοντος σε σχέση με το ύψος της προσφοράς του, αφού ουδόλως η τάξη ΜΕΕΠ συνιστά ένδειξη χαμηλού ή υψηλού κόστους εκτέλεσης έργου που μάλιστα εμπίπτει στο ύψος αξίας της τάξης αυτής, πολλώ δε μάλλον ενώ ο προσφεύγων, επιχείρηση 6ης τάξης ΜΕΕΠ υπέβαλε χαμηλότερη προσφορά από άλλους

συνδιαγωνιζόμενους 7ης τάξης ΜΕΕΠ. Επιπλέον, το έργο αναλύεται κατά τη διακήρυξη σε 7 αυτοτελείς ομάδες εργασιών, στις οποίες οι προσφέροντες όφειλαν στην προσφορά τους να αναφέρουν συγκεκριμένο επιμέρους ποσοστό έκπτωσης, έκαστη δε εκ των ως άνω 7 ομάδων, αναλυόμενη κατά τη διακήρυξη σε επιμέρους συγκεκριμένες εργασίες, σύμφωνα με το συνημμένο στη διακήρυξη Τιμολόγιο, που προδήλως τελούν σε γνώση κάθε μετέχοντος στη διαδικασία, ως και του προσφεύγοντος. Ο δε παρεμβαίνων στο έγγραφο αναλυτικής οικονομικής προσφοράς της προσφοράς του και αυτός αναφέρει τη συγκεκριμένη ανά καθεμία εκ των ως άνω 7 ομάδων εργασιών έκπτωση του σε σχέση με την αυτοτελή (ανά ομάδα) καταρχήν εκτιμώμενη αξία της. Ο προσφεύγων όμως δεν αναφέρει απολύτως τίποτα περί τυχόν αδικαιολόγητα μεγάλης έκπτωσης επί οιασδήποτε ομάδας εκ των ως άνω 7 ούτε τυχόν δυσχέρεια οικονομικής απόκρισης της ανά ομάδα προσφερόμενης τιμής (ως προκύπτει εκ της έκπτωσης) σε σχέση με το αντικείμενο εργασιών της ανά περίπτωση ομάδας και ενώ μάλιστα, για το ορισμένο των ισχυρισμών του περί αμφισβήτησης του ευλόγου της προσφοράς του παρεμβαίνοντος θα έπρεπε, ακριβώς επειδή το έργο αναλυόταν σε ομάδες σαφούς τεχνικού περιεχομένου και σαφούς αυτοτελούς εκτιμώμενης αξίας, οι όποιοι οικείοι ισχυρισμοί του να αφορούν το ύψος της εκπτώσεως του παρεμβαίνοντος σε έστω και μία ομάδα εκ των ως άνω, κατά συσχέτιση με το τεχνικό της αντικείμενο, ώστε να τύχει επίκλησης ότι η προσφορά του οικονομικά δεν φαίνεται έστω δυνατό ή εύλογο να καλύπτει το αντικείμενο έστω και μίας εξ αυτών των ομάδων. Επομένως, και προς τούτο το σύνολο των ως άνω ισχυρισμών του προσφεύγοντος περί του ποσοστού έκπτωσης του παρεμβαίνοντος είναι αόριστοι και τούτο πέραν του ότι εξάλλου, δεν συσχετίζονται και με κανένα αίτημα ακύρωσης αυτής καθαυτής της αποδοχής του. Εξάλλου, το δικαίωμα του προσφεύγοντος να λάβει γνώση των εγγράφων διευκρινίσεων και εξηγήσεων συνδιαγωνιζομένων του ενώπιον της αναθέτουσας συναρτάται, όπως εξάλλου και ο ίδιος ισχυρίζεται, όχι με κάποιο αυτό καθαυτό έννομο συμφέρον του ειδικώς προς την κτήση των εγγράφων αυτών, αλλά με την κατ' άρ. 345, 346 και 360 επ. Ν. 4412/2016 προστασία του δικαιώματος του να αναλάβει τη σύμβαση, το οποίο τυχόν θίγεται από την

αποδοχή ως προηγούμενου του ίδιου μειοδότη με ζημιογόνο ή κατώτερη του νομίμου και αναγκαίου για την εκτέλεση της σύμβασης κόστους, προσφερόμενο τίμημα. Πλην όμως, ο προσφεύγων αφενός δεν αιτήθηκε καν την ακύρωση της αποδοχής του παρεμβαίνοντος, αφετέρου δεν προέβαλε καν ισχυρισμούς και δη ορισμένους κατά τους οποίους προκύπτει εκ της προσφοράς του τελευταίου και από τα στοιχεία που ήταν σε κάθε περίπτωση διαθέσιμα στον προσφεύγοντα και του επέτρεπαν την καταρχήν διατύπωση οικείων ισχυρισμών και αιτιάσεων, ότι η προσφορά του παρεμβαίνοντος ήταν ανεπαρκής ως προς το συμβατικό αντικείμενο και το προδιαγραφόμενο περιεχόμενο έστω μίας ομάδας εργασιών, ζημιογόνος, ανεπαρκούς και μη ευλόγου κατά τα κοινώς κρατούντα για τέτοιες συμβάσεις κέρδους ή ελλιπούς εργατικού κόστους, άμεσου κόστους ή έμμεσου κόστους, ενώ δεν επικαλείται καν ο προσφεύγων ότι το εύλογο κόστος εκτέλεσης ανέρχεται σε συγκεκριμένο όριο η υπέρβαση προς το χαμηλότερο, του οποίου, εκ της προσφοράς του παρεμβαίνοντος, καθιστά ή έστω πιθανολογεί σοβαρά αυτή ως ιδιαίτερα χαμηλή. Εξάλλου, κατά την κλήση του παρεμβαίνοντος στις κατ' άρ. 88 παρ. 2 εξηγήσεις/αιτιολόγηση δια του από 17-1-2020 εγγράφου της αναθέτουσας, δεν προκύπτει κάποια αιτιολογία της τελευταίας ή κάποιο πραγματικό έρεισμα επί του οποίου τυχόν κρίθηκε ότι η προσφορά αυτού καταρχήν εμφανίζεται ως αδικαιολόγητα χαμηλή, ώστε τυχόν ο προσφεύγων να επικαλεστεί απλώς ότι βάσει των στοιχείων της (απαραδέκτως εξάλλου, αυτοτελώς προσβαλλόμενης, βλ. σκ. 3 ανωτέρω) Έκθεσης Αξιολόγησης δεν προκύπτει η άρση των οικείων αμφιβολιών ή ότι επιβεβαιώνεται η καταρχήν τυχόν ένδειξη περί αδικαιολόγητα χαμηλής προσφοράς, ισχυρισμούς που εξάλλου ουδόλως ο προσφεύγων διατυπώνει και στοιχειοθετεί. Κατ' αποτέλεσμα δε της αοριστίας και της κατά τα λοιπά έλλειψης ισχυρισμών περί του αδικαιολόγητα χαμηλού της οικονομικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος, ως εξάλλου και αιτητικού κατά της αποδοχής της οικονομικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος και αυτό το νυν αιτητικό του στρεφόμενο κατά της μη χορήγησης σε αυτόν των στοιχείων του Τεύχους Αιτιολόγησης οικονομικής προσφοράς του παρεμβαίνοντος, αορίστως και άνευ εννόμου συμφέροντος και άρα και προς τούτο απαραδέκτως προβάλλεται το οικείο

αίτημα της προσφυγής του και τούτο ασχέτως ότι εν τέλει έλαβε γνώση των οικείων εγγράφων περί ων η προσφυγή, σύμφωνα με την αμέσως προηγούμενη σκέψη και τον εκεί αναφερόμενο αυτοτελή των ανωτέρω, λόγο απαραδέκτου.

6. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω πρέπει να απορριφθεί η Προσφυγή, κατά το σύνολο των ισχυρισμών και κατά κάθε αιτητικό της. Να γίνει δεκτή η Παρέμβαση.

7. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει να καταπέσει το παράβολο με αρ. .... και ποσού 15.000,00 ευρώ.

#### **ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ**

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή.

Δέχεται την Παρέμβαση.

Ορίζει την κατάπτωση του παραβόλου με αρ. .... και ποσού 15.000,00 ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27-4-2020 και εκδόθηκε στις 15-5-2020.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**

**ΜΙΣΟΚΕΦΑΛΟΥ ΕΛΕΝΗ**