

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Του Πρακτικού αριθ. 32/2020 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ΑΜΘ.

Αριθ. Απόφασης 522/2020

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Εισήγηση για την έγκριση του 1^{ου} πρακτικού της επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την υλοποίηση του υποέργου 1: «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης», συνολικού προϋπολογισμού 2.480.124,00 ευρώ με Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, στο πλαίσιο της Πράξης με τίτλο: «Τουριστική Προβολή Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης» η οποία έχει ενταχθεί στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανατολική Μακεδονία Θράκη 2014-2020», με κωδικό ΟΠΣ 5042070.

Στην Κομοτηνή σήμερα στις **31 Αυγούστου 2020** ημέρα **Δευτέρα** και ώρα **11:30 π.μ.**, έγινε δια περιφοράς σύμφωνα με την από 11-3-2020 Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ55/Α΄/2020) Άρθρο 10 (Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης των αρνητικών συνεπειών της εμφάνισης του κορωνοϊού COVID-19 και της ανάγκης περιορισμού της διάδοσής του), η **τακτική** συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης, ύστερα από την **Δ.Δ.οικ. 3096/26-8-2020** έγγραφη πρόσκληση του προέδρου αυτής, που επιδόθηκε σε κάθε μέλος χωριστά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 177 του Ν. 3852/2010.

Παρόντες ήταν: οι κ.κ.:1) **Πέτροβιτς Δημήτριος** Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 2) **Πολίτης Αλέξιος** Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 3) **Παπαδόπουλος Γεώργιος** Αντιπεριφερειάρχης Δράμας μέλος, 4) **Δελησταμάτης Βασίλειος** μέλος, 5) **Μουλατζά Ταρκάν** μέλος, 6) **Ιμάμογλου Τζιχάν** μέλος, 7) **Μωυσιάδης Αριστείδης** μέλος, 8) **Ταπατζάς Εμμανουήλ** μέλος, 9) **Χατζηπέμου Χρήστος** μέλος και 10) **Γρανάς Αρχέλαος** μέλος.

Απόντες ήταν: οι κ.κ.: 1) **Ευφραιμίδης Νικόλαος** Αντιπεριφερειάρχης Ξάνθης, ο οποίος απουσίαζε αν και κλήθηκε νόμιμα.

Καθήκοντα Γραμματέα άσκησε η υπάλληλος της Περιφέρειας Γκουτζέρη Αγγελική.

Αφού διαπιστώθηκε απαρτία σε σύνολο έντεκα μελών, ήταν παρόντα τα δέκα μέλη, ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής έθεσε υπόψη των μελών τα θέματα εκτός και ημερήσιας διάταξης.

ΑΠΟΦΑΣΗ 522: Εισηγούμενη το εικοστό πρώτο θέμα ημερήσιας διάταξης η Δ/ση δια βίου μάθησης, απασχόλησης, εμπορίου και τουρισμού της Π.Α.Μ.Θ. με το υπ' αριθμ. οικ. 414/17-8-2020 έγγραφό της, έθεσε υπόψη των μελών της επιτροπής τα εξής:

Έχοντας υπόψη:

1. Το Ν.4412/2016 (Α' 147) "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)" όπως τροποποιήθηκε και ισχύει
2. Το Ν. 4270/2014 (Α' 143) «Αρχές δημοσιονομικής διαχείρισης και εποπτείας (ενσωμάτωση της Οδηγίας 2011/85/ΕΕ) – δημόσιο λογιστικό και άλλες διατάξεις»,
3. Το Ν.4250/2014 (Α' 74) «Διοικητικές Απλουστεύσεις - Καταργήσεις, Συγχωνεύσεις Νομικών Προσώπων και Υπηρεσιών του Δημοσίου Τομέα-Τροποποίηση Διατάξεων του π.δ. 318/1992 (Α'161) και λοιπές ρυθμίσεις» και ειδικότερα τις διατάξεις του άρθρου 1,
4. Τη παρ. Ζ του Ν. 4152/2013 (Α' 107) «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στην Οδηγία 2011/7 της 16.2.2011 για την καταπολέμηση των καθυστερήσεων πληρωμών στις εμπορικές συναλλαγές»,
5. Το Ν. 3886/2010 (Α' 173) «Δικαστική προστασία κατά τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων Εναρμόνιση της ελληνικής νομοθεσίας με την Οδηγία 89/665/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 21γς Ιουνίου 1989 (L 395) και την Οδηγία 92/13/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 25ης Φεβρουαρίου 1992 (L 76), όπως τροποποιήθηκαν με την Οδηγία 2007/66/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 11ης Δεκεμβρίου 2007 (L335)»,(μέχρι τις 31/03/2017),
6. Το Ν. 4013/2011 (Α' 204) «Σύσταση ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων και Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων...»,

7. Το Ν.3861/2010 (Α' 112) «Ενίσχυση της διαφάνειας με την υποχρεωτική ανάρτηση νόμων και πράξεων των κυβερνητικών, διοικητικών και αυτοδιοικητικών οργάνων στο διαδίκτυο "Πρόγραμμα Διαύγεια» και άλλες διατάξεις»,
8. Το Π.Δ.80/2016 (ΦΕΚ145Α) «Ανάληψη υποχρεώσεων από τους Διατάκτες»,
9. Τις διατάξεις του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ87/Α'/07-06-2010), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει
10. Το Π.Δ. υπ' αριθμ. 144/2010 «Οργανισμός της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης» που δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ 237/Α'/27-12-2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει
11. Τη Κ.Υ.Α. Π1 2380/2012 (ΦΕΚ3400Β) «Ρύθμιση των ειδικότερων θεμάτων λειτουργίας και διαχείρισης του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων του Υπουργείου Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων»,
12. Την υπ' αριθ. 6106 /17-12-2019 έγκριση διακήρυξης για το Υπόεργο 1 της πράξης "ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΠΡΟΒΟΛΗ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ -ΘΡΑΚΗΣ" (κωδικός ΟΠΣ 5042070) της Ειδικής Υπηρεσίας Διαχείρισης Ε.Π Περιφέρειας Α.Μ.Θ
13. Την με ΑΔΑ: 6ΡΒΗ7ΛΒ-19Λ και ΑΔΑΜ 20PROC006188152/ 2020-01-23 περίληψη διακήρυξης για την επιλογή αναδόχου του υποέργου 1: **«Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης»** στο πλαίσιο της πράξης με τίτλο: «Τουριστική Προβολή Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης» (α/α ΕΣΗΔΗΣ 83584) και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις 19 Μαρτίου 2020 ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.00'.

ΠΡΑΚΤΙΚΟ Ι

(αποσφράγισης προσφορών – άρσης εμπιστευτικότητας)

αναφορικά με τον διαγωνισμό του έργου «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης» (α/α ΕΣΗΔΗΣ: 83584, ΑΔΑΜ Διακήρυξης: 20PROC006188176/2020-01-23), προϋπολογισμού 2.480.124,00€ συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ 24%, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, στο πλαίσιο της Πράξης με τίτλο: «Τουριστική Προβολή Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης» η οποία έχει ενταχθεί στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανατολική Μακεδονία Θράκη 2014-2020» (κωδικός ΟΠΣ 5042070).

Στις 19 Μαρτίου 2020, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00, οι κάτωθι υπογεγραμμένοι:

1. Κοντόπουλος Φώτης, του κλάδου ΠΕ Πληροφορικής, με βαθμό Α'
2. Δρίνης Ιωάννης, του κλάδου ΠΕ Μηχανικών /Αγρονόμων Τοπογράφων, με βαθμό Α'
3. Σγούρος Γεώργιος, του κλάδου ΠΕ Πληροφορικής με βαθμό Α'

που αποτελούν τακτικά μέλη της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Προσφορών Διαγωνισμού, σύμφωνα με την αριθμ. 990/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Α.Μ.Θ, συνεδρίασαν για την αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του προαναφερθέντος διαγωνισμού.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο οικείο τεύχος Διακήρυξης, η Επιτροπή προέβη στην ηλεκτρονική (μέσω ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ) αποσφράγιση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» των κάτωθι τεσσάρων (4) οικονομικών φορέων:

1. CLOUDPRINT DIGITAL AND DISPLAY PRODUCTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ (αριθμός προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ: 166955 - για συντομία εφεξής: **Cloudprint ΙΚΕ**)
2. ADMINΕ 3 0 ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ (αριθμός προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ: 164813 - για συντομία εφεξής: **Adminε ΑΕ**)
3. CHOOSE ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ (αριθμός προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ: 166394 - για συντομία εφεξής: **Choose ΑΕ**)
4. DENTSU AEGIS NETWORK HELLAS - ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ (αριθμός προσφοράς ΕΣΗΔΗΣ: 166906 - για συντομία εφεξής: **Dentsu ΑΕ**)

Η Επιτροπή, προτού προβεί σε αξιολόγηση των δικαιολογητικών καθώς και των τεχνικών προσφορών των οικονομικών φορέων, προέβη αρχικά σε συνοπτικό έλεγχο των υποβληθέντων γενικών φακέλων των οικονομικών φορέων.

Διαπίστωσε δε ότι μέσω του από 12.03.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένου και μέσω ΕΣΗΔΗΣ υποβληθέντος εγγράφου του οικονομικού φορέα Choose ΑΕ, **το σύνολο του υποφακέλου τεχνικής προσφοράς του εν λόγω οικονομικού φορέα, χαρακτηρίζεται ως εμπιστευτικό λόγω ύπαρξης πνευματικών δικαιωμάτων**, καθώς, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο έγγραφο «...περιέχει δημιουργίες / εικαστικά όπως δημιουργικό τουριστικής πύλης.»

Δεδομένων των απαιτήσεων εχεμύθειας αλλά και διαφάνειας που διέπουν την διαδικασία αξιολόγησης, η Επιτροπή έλεγξε κατά πόσο βάσιμη ήταν η σχετική δήλωση εμπιστευτικότητας. Επί του θέματος και μετά

από σειρά συνεδριάσεων, η επιτροπή διαγωνισμού έκρινε ότι η τεχνική προσφορά της εταιρείας **Choose AE** χρίζει άρσης της εμπιστευτικότητάς της για τους εξής λόγους:

1. Σύμφωνα με την ενότητα «Γενικοί Κανόνες», άρθρο 21 «Εχεμύθεια» παράγραφος 3 του Ν.4412/2016:
«Εφόσον ένας οικονομικός φορέας χαρακτηρίζει πληροφορίες ως εμπιστευτικές, λόγω ύπαρξης τεχνικού ή εμπορικού απορρήτου, στη σχετική δήλωση του, αναφέρει ρητά όλες τις σχετικές διατάξεις νόμου ή διοικητικές πράξεις που επιβάλλουν την εμπιστευτικότητα της συγκεκριμένης πληροφορίας.»
 Επί του ανωτέρω, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι πέραν της γενικής αναφοράς του άρθρου 21 του Ν.4412/2016, απουσιάζει οποιαδήποτε επίκληση σε διάταξη ή διοικητική πράξη η οποία κατοχυρώνει τυχόν πνευματικά δικαιώματα πάνω στο σύνολο ή σε μέρος της υποβληθείσας τεχνικής προσφοράς
2. Εξάλλου, σύμφωνα με την παράγραφο 4 του ίδιου άρθρου:
«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 αξιολόγηση της.»
 Επί του ανωτέρω, η Επιτροπή κρίνει ότι η δηλούμενη εμπιστευτικότητα σαφώς παραβιάζει το εδάφιο που αφορά στοιχεία της τεχνικής προσφοράς που χρησιμοποιούνται για την αξιολόγησή της, καθώς οι δημιουργίες, τα εικαστικά και το δημιουργικό τουριστικής πύλης υπόκεινται σε αξιολόγηση σύμφωνα με το άρθρο 2.3.1 «Κριτήρια ανάθεσης και συντελεστές βαρύτητας» και ειδικότερα το κριτήριο Κ2 «Δημιουργική προσέγγιση έργου» της οικείας Διακήρυξης.
3. Επιπροσθέτως η Επιτροπή ανατρέχοντας στην τεχνική προσφορά του εν λόγω οικονομικού φορέα, δεν διέκρινε επιπλέον περιπτώσεις υποβληθέντων στοιχείων που θα δικαιολογούσαν χαρακτηρισμό αυτών ή του συνόλου της προσφοράς ως εμπιστευτικής
4. Τέλος η Επιτροπή κρίνει ότι τυχόν διατήρηση της εμπιστευτικότητας στερεί αυθαίρετα το δικαίωμα άσκησης ενδίκων μέσων από τους λοιπούς υποψηφίους οικονομικούς φορείς παραβιάζοντας τις δικονομικές αρχές της ισότητας των όπλων, καθώς και της προηγούμενης ακρόασης.

Όσον αφορά το διαδικαστικό θέμα άρσης της εμπιστευτικότητας, ζητήθηκε η συνδρομή της Νομικής Υπηρεσίας Περιφέρειας ΑΜΘ μέσω του από 07.05.2020 ψηφιακά υπογεγραμμένου αιτήματος νομικής υποστήριξης το οποίο έχει ως εξής:

ΑΠΟ: Επιτροπή Διαγωνισμού του Έργου «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος ΠΑΜΘ»

ΠΡΟΣ: Νομική Υπηρεσία Περιφέρειας ΑΜΘ

Θέμα: Παροχή νομικής υποστήριξης αναφορικά με τον ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του έργου: «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης»

Αναφορικά με τον διαγωνισμό του έργου «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης» (α/α ΕΣΗΔΗΣ: 83584, ΑΔΑΜ Διακήρυξης: 20PROC006188176/2020-01-23), η επιτροπή μας έχει εντοπίσει τεχνική προσφορά, η οποία σύμφωνα με την κρίση της, είναι αδικαιολογήτως χαρακτηρισμένη ως εμπιστευτική.

Θεωρώντας τον αποχαρακτηρισμό της εν λόγω προσφοράς ως ουσιώδη για την συνέχιση της διαδικασίας αξιολόγησης, αιτούμεθα την νομική σας υποστήριξη αναφορικά με τον ενδεδειγμένο τρόπο αποχαρακτηρισμού της, ώστε αφενός να διασφαλίζονται τα δικαιώματα του προσφέροντα (πχ δικαίωμα έκφρασης αντιρρήσεων, άσκησης ένστασης κ.ο.κ.), αφετέρου δε να τηρείται η κείμενη Εθνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία, διασφαλίζοντας έτσι την εγκυρότητα της σχετικής διαδικασίας.

Με εκτίμηση

Τα μέλη της επιτροπής

(τέλος εγγράφου)

και ελήφθη η αριθμ. οικ3458/31.07.2020 απάντηση της νομικής υπηρεσίας:

ΑΠΟ: Νομική Υπηρεσία Περιφέρειας ΑΜΘ

ΠΡΟΣ: 1. Διεύθυνση Αναπτυξιακού Προγραμματισμού

2. Επιτροπή Διαγωνισμού του Έργου «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος ΠΑΜΘ»

ΚΟΙΝ: Σγούρο Γεώργιο, Κοντόπουλο Φώτιο, Δρίνη Ιωάννη

ΘΕΜΑ: Γνωμοδότηση Νομικής Υπηρεσίας ΠΑΜΘ περί αιτήματος παροχής νομικής υποστήριξης στην αρμόδια επιτροπή αναφορικά με την άρση εμπιστευτικότητας σχετικά με τον ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό του έργου 2020: «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης»

Σχετ.: το με ημερομηνία 07.05.2020 έγγραφο της επιτροπής Κοντόπουλου Δρίνη ,Σγούρου περί παροχής νομικής υποστήριξης (μεσω mail).

- 1) η 23/22.01.2020 Διακήρυξη ΠΑΜΘ
- 2) η ΑΠΟΦΑΣΗ ΤΟΥ ΠΡΟΕΔΡΕΙΟΥ ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ της 15ης Απριλίου 2013 σχετικά με τους κανόνες που διέπουν την επεξεργασία των εμπιστευτικών πληροφοριών από το Ευρωπαϊκό Κοινοβούλιο (2014/C 96/01)
- 3) ο Ν. 4412/2016
- 4) η 565/2018 απόφαση Αρχής εξέτασης προδικαστικών προσφυγών (ΑΕΠΠ)
- 5) η 1023/2018 απόφαση Αρχής εξέτασης προδικαστικών προσφυγών (ΑΕΠΠ)
- 6) η 250/2018 απόφαση Αρχής εξέτασης προδικαστικών προσφυγών (ΑΕΠΠ)
- 7) η 462/2018 απόφαση Αρχής εξέτασης προδικαστικών προσφυγών (ΑΕΠΠ)

A. Ιστορικό.

Αναφορικά με τον διαγωνισμό του έργου «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης» (α/α ΕΣΗΔΗΣ: 83584, ΑΔΑΜ Διακήρυξης: 20PROC006188176/2020-01-23), η επιτροπή έχει εντοπίσει τεχνική προσφορά, η οποία σύμφωνα με την κρίση της είναι αδικαιολογήτως χαρακτηρισμένη ως εμπιστευτική.

Θεωρώντας τον αποχαρκτηρισμό της εν λόγω προσφοράς ως ουσιώδη για την συνέχιση της διαδικασίας αξιολόγησης, η επιτροπή, αιτήθηκε νομική υποστήριξη αναφορικά με τον ενδεδειγμένο τρόπο αποχαρκτηρισμού της, ώστε αφενός να διασφαλίζονται τα δικαιώματα του προσφέροντα (πχ δικαίωμα έκφρασης αντιρρήσεων, άσκησης ένστασης κ.ο.κ.), αφετέρου δε να τηρείται η κείμενη Εθνική και Ευρωπαϊκή νομοθεσία, διασφαλίζοντας έτσι την εγκυρότητα της σχετικής διαδικασίας.

B. Νομοθετικό πλαίσιο

Από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 102 και 70 παρ. 3 του Ν. 4412/2016 και της ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΟΥ ΠΡΟΕΔΡΕΙΟΥ ΤΟΥ ΕΥΡΩΠΑΪΚΟΥ ΚΟΙΝΟΒΟΥΛΙΟΥ της 15ης Απριλίου 2013 σχετικά με τους κανόνες που διέπουν την επεξεργασία των εμπιστευτικών πληροφοριών από το Ευρωπαϊκό Κοινοβούλιο (2014/C 96/01) προκύπτει ότι ο χαρακτηρισμός ορισμένων πληροφοριών εκ μέρους οικονομικού φορέα και άρα και των εγγράφων στα οποία αυτές περιέχονται ως εμπιστευτικών κατά παράβαση των σχετικών διατάξεων περί εμπιστευτικών πληροφοριών, δεν δεσμεύει την επιτροπή, στην οποία σε κάθε περίπτωση ανήκει και η τελική κρίση και η ευθύνη να άρει τον εμπιστευτικό χαρακτήρα των πληροφοριών των εγγράφων ενός υποψηφίου οικονομικού φορέα και να καταστήσει αυτές προσιτές στους υπόλοιπους συνδιαγωνιζόμενούς του, προκειμένου να λάβουν γνώση. Συνεπώς, ανήκει στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας, η δυνατότητα να δεχτεί ή όχι τη διαβάθμιση ενός εγγράφου από έναν συμμετέχοντα στον διαγωνισμό οικονομικό φορέα, ως εμπιστευτικού ή αντίθετα να αποφασίσει να το αποχαρκτηρίσει παρέχοντας πλήρη πρόσβαση στο περιεχόμενο αυτού και στους υπόλοιπους υποψήφιους οικονομικούς φορείς. Έτι περαιτέρω, είναι σαφές ότι η αναθέτουσα μπορεί να καλεί τον οικονομικό φορέα, να προσκομίσει επαρκείς αποδείξεις που να θεμελιώνουν βάσιμα και πέραν πάσης αμφιβολίας τον χαρακτηρισμό των πληροφοριών ως εμπιστευτικών από αυτόν και ότι σε κάθε περίπτωση που ο φορέας δεν συμμορφωθεί με αυτή την πρόσκληση ή αποτύχει να επικαλεστεί επαρκή τεκμήρια, παραμένει αταλάντευτη η προαναφερθείσα μονομερής δυνατότητα της αναθέτουσας. Όπως άλλωστε προκύπτει και από την υπ' αριθμ. 462/2007 γνωμοδότηση του ΝΣΚ: «δεν είναι νοητός ο γενικός χαρακτηρισμός της τεχνικής προσφοράς ως εμπιστευτικός, καθότι ανακύπτει ζήτημα ως προς την διαδικασία αποτελεσματικής παροχής διοικητικής ή δικαστικής προστασίας σε κάθε συμμετέχοντα, η οποία δεν θα είναι δυνατή αν δεν είναι σε θέση να γνωρίζει τα στοιχεία των τεχνικών προδιαγραφών των άλλων προσφορών, η δε υποχρέωση εχεμύθειας της αναθέτουσας αρχής τελεί υπό την επιφύλαξη των διατάξεων που αφορούν την ενημέρωση των υποψηφίων και των προσφερόντων, και επιβάλλουν την υποχρέωση στην αναθέτουσα αρχή αφ' ενός της περιγραφής των αντικειμενικών χαρακτηριστικών της τεχνικής προσφοράς, αφ' ετέρου την υποχρέωση ενημέρωσης κάθε προσφέροντα που έχει υποβάλλει παραδεκτή προσφορά για τα χαρακτηριστικά και τα σχετικά πλεονεκτήματα της επιλεγείσας προσφοράς. Η δε αναθέτουσα αρχή δεν θα προβεί σε περαιτέρω αξιολόγηση της προσφοράς της εταιρίας και θα την αποκλείσει της περαιτέρω διαδικασίας, εφ' όσον αυτή, μετά προηγούμενη πρόσκλησή της εμμένει στον χαρακτηρισμό του συνόλου της προσφοράς της, ως απορρήτου, καθόσον η υπό τον ρητό αυτό όρο υποβαλλομένη προσφορά της αντίκειται στον νόμο και στην διακήρυξη», γεγονός που συνάδει με τη διαπίστωση ότι λόγο αποκλεισμού της προσφοράς ενός υποψηφίου οικονομικού φορέα, θα συνιστούσε η εμμονή του στον χαρακτηρισμό των υποβληθέντων εγγράφων ως εμπιστευτικών και η άρνησή του να συμμορφωθεί με τις υποδείξεις της αναθέτουσας, σχετικά με την προσκόμιση επαρκών αποδείξεων για τη στήριξη της εμπιστευτικότητας των περιεχομένων στα υποβληθέντα με την προσφορά έγγραφα, πληροφοριών.

Γ. Ερμηνεία - Απάντηση

Από τις προαναφερόμενες διατάξεις ερμηνευόμενες αυτοτελώς αλλά και σε συνδυασμό μεταξύ τους, εν όψει και του όλου νομικού πλαισίου εντός του οποίου εντάσσονται, του σκοπού που υπηρετούν και την υπαγωγή σ αυτές των πραγματικών περιστατικών που τέθηκαν υπόψη, **συνάγεται ότι μπορούν τα σχετικά έγγραφα-προσφορά να αποχαρακτηριστούν από εμπιστευτικά ασχέτως της άρνησής του διαγωνιζόμενου να συμμορφωθεί με τις υποδείξεις της επιτροπής.**

Διαφορετικά στερείται αυθαίρετα το δικαίωμα άσκησης ενδίκων μέσων από τους άλλους υποψηφίους. Σε περίπτωση που κάποιος θέλει να προστατέψει με χαρακτηρισμό απορρήτου το έργο του θα πρέπει να προηγηθεί η κατοχύρωση αυτής της προστασίας, ως πνευματική ιδιοκτησία, στην αρμόδια Αρχή. Αυτή η κατοχύρωση θα πρέπει να προσκομιστεί στην επιτροπή η οποία και πάλι θα αποφασίσει ανάλογα αφού επιβάλλει συμφωνία εχεμύθειας στους συμμετέχοντες.

Η μη άρση της εμπιστευτικότητας παραβιάζει τις δικονομικές αρχές της **ισότητας των όπλων** και της **προηγούμενης ακρόασης**.

Η αρχή της ισότητας των όπλων δηλώνει ότι κάθε διάδικος οφείλει να διαθέτει ουσιαδώς όμοιες δυνατότητες έκφρασης των απόψεών του και αντίκρουσης των απόψεων του αντιδίκου του -κατά συνέπεια, καταρχήν ισοδύναμα μέσα επίθεσης και άμυνας- ενώπιον ενός αντικειμενικού και αμερόληπτου τρίτου κριτή. Ο διάδικος οφείλει να διαθέτει μία λογική δυνατότητα να εκθέτει τις απόψεις του σε, υπό συνθήκες, που δεν τον θέτουν σε ουσιαδώς μειονεκτική θέση έναντι του αντιδίκου του. Υπό την έννοια αυτή η ισότητα των όπλων αποτελεί μία ελάχιστη (βασική) προϋπόθεση δίκαιης κρίσης και δεν καλύπτει οπωσδήποτε την δυνατότητα προβολής ισχυρισμών.

Το δικαίωμα προηγούμενης ακρόασης, που κατοχυρώνεται στο άρθρο 20 παρ. 2 του Συντάγματος, το οποίο, στο πλαίσιο αρκετά ευρείας διατύπωσης, προβλέπει ότι «[τ]ο δικαίωμα της προηγούμενης ακρόασης του ενδιαφερομένου ισχύει και για κάθε διοικητική ενέργεια ή μέτρο που λαμβάνεται σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του». Πρόκειται για ένα ατομικό διαδικαστικό δικαίωμα, αντικείμενο του οποίου είναι η αποχή του κράτους από κάθε μέτρο, οποιασδήποτε φύσης, σε βάρος των δικαιωμάτων ή συμφερόντων του διοικουμένου πριν ο τελευταίος εκφράσει τις απόψεις του συναφώς. Η διάταξη του άρθρου 20 παρ. 2 του Συντάγματος είναι άμεσης εφαρμογής, πράγμα που σημαίνει ότι δεν χρειάζεται η νομοθετική διαμεσολάβηση για την άσκηση του οικείου δικαιώματος, ενώ στις περιπτώσεις που αυτό δεν προβλέπεται νομοθετικά ή που ο νομοθέτης αποκλείει την άσκησή του, πρέπει να γίνει δεκτό ότι, ήδη, η συνταγματική διάταξη επιβάλλει την τήρησή του από τη διοίκησης.

Ο Προϊστάμενος Νομικής Υπηρεσίας

Νικόλαος Α. Τσακίρης

LLM Δικηγόρος Παρ Αρείω Πάγω

(τέλος εγγράφου)

Με βάση τα ανωτέρω και προκειμένου να υπάρξει η δυνατότητα συνέχισης της διαδικασίας αξιολόγησης, η Επιτροπή Διαγωνισμού **ΕΙΣΗΓΕΙΤΑΙ**

την άρση εμπιστευτικότητας αναφορικά με το σύνολο του υποφακέλου τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα Choose AE και την παροχή δυνατότητας εξέτασής του και από τους λοιπούς οικονομικούς φορείς που λαμβάνουν μέρος στον διαγωνισμό.

Επί της αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής ΠΑΜΘ που αφορά την έγκριση του εν λόγω πρακτικού προβλέπεται η κατάθεση ενστάσεων από τους οικονομικούς φορείς σύμφωνα με τα οριζόμενα στην οικεία Διακήρυξη.

Για τη διαπίστωση των ανωτέρω, συντάχθηκε το παρόν πρακτικό το οποίο βεβαιώνεται και υπογράφεται σε τέσσερα αντίγραφα. Ημερομηνία: 12.08.2020 **Τα μέλη της επιτροπής** Κοντόπουλος Φώτης, Δρίνης Ιωάννης, Σγούρος Γεώργιος

Κατόπιν όλων των ανωτέρω, η Υπηρεσία

ΕΙΣΗΓΕΙΤΑΙ

την άρση εμπιστευτικότητας αναφορικά με το σύνολο του υποφακέλου τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα Choose AE και την παροχή δυνατότητας εξέτασής του και από τους λοιπούς οικονομικούς φορείς που λαμβάνουν μέρος στον διαγωνισμό, σύμφωνα με την Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Προσφορών του Διαγωνισμού του έργου «**Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης**» (α/α ΕΣΗΔΗΣ: 83584, ΑΔΑΜ Διακήρυξης: 20PROC006188176/2020-01-23), προϋπολογισμού 2.480.124,00 € συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ 24%,.

Παρακαλούνται ο Πρόεδρος και τα μέλη της Επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, να παραστούν στη συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής κατά τη συζήτηση του εν λόγω θέματος για τυχόν διευκρινίσεις από τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής.

Η Οικονομική Επιτροπή Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης μετά από διαλογική συζήτηση και έχοντας υπόψη τις διατάξεις του άρθρου 176 του Ν. 3852/2010 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει:

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΚΑΤΑ ΠΛΕΙΟΨΗΦΙΑ
(Με ψήφους 7 υπέρ και 3 κατά)

Εγκρίνει το 1^ο πρακτικό της επιτροπής αποσφράγισης και αξιολόγησης προσφορών του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την υλοποίηση του υποέργου 1: «Ενέργειες Προώθησης Τουριστικού Προϊόντος Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης», συνολικού προϋπολογισμού 2.480.124,00 ευρώ με Φ.Π.Α., με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, στο πλαίσιο της Πράξης με τίτλο: «Τουριστική Προβολή Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης» η οποία έχει ενταχθεί στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανατολική Μακεδονία Θράκη 2014-2020», με κωδικό ΟΠΣ 5042070 και συγκεκριμένα την άρση εμπιστευτικότητας αναφορικά με το σύνολο του υποφακέλου τεχνικής προσφοράς του οικονομικού φορέα Choose AE και την παροχή δυνατότητας εξέτασής του και από τους λοιπούς οικονομικούς φορείς που λαμβάνουν μέρος στον διαγωνισμό, σύμφωνα με την Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Προσφορών του Διαγωνισμού του παραπάνω έργου.

Μειοψήφησαν τα μέλη της οικονομικής επιτροπής Ιμάμογλου Τζιχάν, Μωυσιάδης Αριστείδης και Ταπατζάς Εμμανουήλ ψηφίζοντας κατά. Συγκεκριμένα ανέφεραν τα εξής: «ψηφίζουμε αρνητικά. ψηφίζουμε αρνητικά. Η παράταξή μας είναι αρνητική σχετικά με την αντιμετώπιση της διοίκησης στο θέμα της τουριστικής προβολής της περιφέρειά μας. Το μεγάλο πλήγμα που δέχθηκε ο τουρισμός γενικότερα και ειδικότερα στην ΠΑΜΘ είναι ένα ζήτημα, που κατά την 7^η συνεδρίαση του Περιφερειακού Συμβουλίου, αναφερθήκαμε εκτενώς και εκφράστηκαν τόσο οι αντιρρήσεις όσο και οι προτάσεις μας για τον ορθό χειρισμό της κατάστασης».

Η παρούσα απόφαση έλαβε α/α 522/2020.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

ΠΕΤΡΟΒΙΤΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
ΔΕΛΗΣΤΑΜΑΤΗΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ
ΜΟΥΛΤΑΖΑ ΤΑΡΚΑΝ
ΠΟΛΙΤΗΣ ΑΛΕΞΙΟΣ
ΙΜΑΜΟΓΛΟΥ ΤΖΙΧΑΝ
ΜΩΥΣΙΑΔΗΣ ΑΡΙΣΤΕΙΔΗΣ
ΤΑΠΑΤΖΑΣ ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ
ΧΑΤΖΗΠΕΜΟΥ ΧΡΗΣΤΟΣ
ΓΡΑΝΑΣ ΑΡΧΕΛΑΟΣ**