



ΑΝΑΘΕΩΡΗΤΙΚΗ ΑΡΧΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ
TENDERS REVIEW AUTHORITY

Λεωφ. Γρίβα Διγενή 81-83, 2ο όροφο, Τ.Θ. 24820, 1304 Λευκωσία
Τηλ. 22445100, Φαξ 22445107, Email tra@aap.gov.cy

Ιεραρχική Προσφυγή Αρ. 1/2005

Μεταξύ:

ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑ JBR HELLAS ΕΠΕ – MKR MANSYSTEMS BUSINESS
CONSULTANTS LIMITED – SYMMETRON MRCI LIMITED

Αιτητών

v.

Κυπριακού Οργανισμού Τουρισμού

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

κ. Ιωάννης Π. Πογιατζής, Πρόεδρος
κ. Μιχαλάκης Χριστοφόρου, Μέλος
κ. Πέτρος Φρακάλας, Μέλος
κ. Άγγελος Αγγελίδης, Μέλος
κ. Χριστόφορος Χριστοφίδης, Μέλος

Αιτητές:

ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑ JBR HELLAS ΕΠΕ – MKR MANSYSTEMS
BUSINESS CONSULTANTS LIMITED – SYMMETRON
MRCI LIMITED.

Αντιπροσωπεύθηκε από την:

1. κα Ιφιγένεια Στυλιανίδου, Δικηγόρο

Αναθέτουσα Αρχή:

Κυπριακός Οργανισμός Τουρισμού

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. κο Χρίστο Τριανταφυλλίδη, Δικηγόρο
2. κα Νίκη Κλεάνθους, Δικηγόρο
3. κο Φίλιππο Πάτσαλο, Διοικητικό Λειτουργό ΚΟΤ

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 16 Φεβρουαρίου, 2005

ΑΠΟΦΑΣΗ

Με την παρούσα Ιεραρχική Προσφυγή οι Αιτητές προσβάλλουν την απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής που λήφθηκε στο διαγωνισμό 6/2004 και γνωστοποιήθηκε στους Αιτητές την 16.12.2004 και σύμφωνα με την οποία η ανάθεση της σύμβασης έγινε στον οίκο A.S. Cyprus College Ltd.

Ο πιο πάνω διαγωνισμός αφορούσε την παροχή υπηρεσιών για την εκπόνηση μελέτης για την ανάπτυξη των ειδικών προϊόντων “WELLBEING ΚΑΙ PAMPERING” από την εφαρμογή των στόχων του στρατηγικού σχεδίου Τουρισμού 2003-2010.

Ο λόγος της απόρριψης της προσφοράς των Αιτητών, όπως αναφέρεται στη σχετική γνωστοποίηση των αποτελεσμάτων ημερομηνίας 16.12.2004 είναι ότι η μια εκ των τριών εταιρειών που απαρτίζουν την Κοινοπραξία MKR MANSYSTEMS BUSINESS CONSULTANTS LTD δεν απέδειξε συμμόρφωση προς σχετικό όρο του διαγωνισμού αναφορικά με τον ετήσιο κύκλο εργασιών των τελευταίων τριών χρόνων.

1. Οι επικαλούμενοι από τους Αιτητές λόγοι οι οποίοι συνιστούν παράβαση του ισχύοντος δικαίου, όσον αφορά την κατακύρωση της προσφοράς, συνοψίζονται βασικά ως ακολούθως:

- (α) Η Αναθέτουσα Αρχή παρέλειψε να διασαφηνίσει τους όρους των προσφορών όσον αφορά το δικαίωμα νομικών προσώπων να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό ως μέλη κοινοπραξίας εφόσον δεν υφίσταντο τρία έτη προς της υποβολής της προσφοράς και επιπρόσθετα ο όρος 4 των προσφορών ήταν παραπλανητικός γιατί προέβλεπε ότι «για να δικαιούται κάποιο πρόσωπο να συμμετάσχει στο διαγωνισμό θα πρέπει, συν άλλοις, να έχει ετήσιο όγκο εργασιών, κατά μέσο όρο, τα τελευταία τρία χρόνια τουλάχιστο £90,000.00» και περαιτέρω ότι «νοείται ότι σε περίπτωση κοινοπραξίας προσώπων, για τα πιο πάνω κριτήρια θα λαμβάνεται υπόψη η ποσοστιαία συνεισφορά του κάθε μέλους, ανάλογα με το ποσοστό συμμετοχής κάθε μέλους της κοινοπραξίας». Συνακόλουθα οι

Αιτητές ισχυρίζονται ότι λανθασμένα η Αναθέτουσα Αρχή δεν έλαβε υπόψη ότι η μία εκ των συμμετεχουσών στην κοινοπραξία εταιρειών η MKR MANSYSTEMS BUSINESS CONSULTANTS LTD παρότι ενεγράφη την 19.11.2003 είχε το έτος 2004 κύκλο εργασιών πέραν των £90,000.00 και ότι η άλλη μετέχουσα στην κοινοπραξία εταιρεία JBR HELLAS ΕΠΕ είχε κατά τα τελευταία τρία χρόνια κύκλο εργασιών που υπερκάλυπτε το ποσό των £90,000.00.

- (β) Υπάρχει παράβαση των όρων της προσφοράς διότι δεν έγινε επιλογή της συμφερότερης προσφοράς νοουμένου ότι πληροί τους όρους των προδιαγραφών, αφού τέτοια προσφορά ήταν εκείνη των Αιτητών.
- (γ) Υπήρξε παράβαση της αρχής του ελεύθερου ανταγωνισμού και παράβαση του περί Γενικών Αρχών του Διοικητικού Δικαίου Νόμου (Ν. 158(Ι)/99) όπως και παράβαση της αρχής της ισότητας, της νομιμότητας και της χρηστής διοίκησης όπως και της αρχής της αναλογικότητας. Επίσης λήφθηκε καθ' υπέρβαση ή κατάχρηση εξουσίας και δεν είναι δεόντως αιτιολογημένη.
- (δ) Εσφαλμένα θεωρήθηκε από την Αναθέτουσα Αρχή ότι η προσφορά της A.S. CYPRUS COLLEGE LTD, στην οποία ανατέθηκε η σύμβαση, πληρούσε τους ουσιώδεις όρους των εγγράφων της προσφοράς. Επί του θέματος αυτού η Δικηγόρος των Αιτητών ανέπτυξε εκτενή επιχειρηματολογία. Υποστήριξε ότι άλλοτε μεν η πιο πάνω εταιρεία παρουσιάζεται ως η μόνη προσφοροδότης και άλλοτε ως μέλος κοινοπραξίας. Τούτο, κατά τους ισχυρισμούς της Δικηγόρου των Αιτητών, είχε σαν συνέπεια τη μη συμμόρφωση προς αρκετούς όρους των εγγράφων του διαγωνισμού όπως η μη υποβολή αντιγράφου πιστοποιητικού εγγραφής εκτός μόνο από την εταιρεία A.S. Cyprus College Ltd, όπως επίσης και των οικονομικών στοιχείων που απαιτούντο για όλους τους μετέχοντες στην κοινοπραξία και χωρίς να υπάρχουν οι αναγκαίες δηλώσεις συνεργασίας κλπ.

2. Η Αναθέτουσα Αρχή, τόσο στη γραπτή απάντησή της όσο και στην επιχειρηματολογία του Δικηγόρου της κατά την ακρόαση της προσφυγής, υποστήριξε ότι ο αποκλεισμός των Αιτητών για τους λόγους που αναφέρονται στην πιο πάνω αναφερόμενη γνωστοποίηση τους προς τους Αιτητές, ημερ. 16.12.2004, ήταν ορθός γιατί δεν υπήρξε προς τούτο συμμόρφωση με τους όρους των προσφορών. Απέρριψαν όλες τις αιτιάσεις των Αιτητών και υποστήριξαν ότι η προσφορά της εταιρείας A.S. Cyprus College Ltd έγινε μόνο από αυτή και σε συνεργασία με τους οίκους Cyprus College και Αναπτυξιακός Οργανισμός ΤΑΛΩΣ και δεν ήταν κοινοπραξία.

3. Από τη μελέτη των επιχειρημάτων τόσο των Αιτητών όσο και της Αναθέτουσας Αρχής όσο και από τη μελέτη των στοιχείων των Διοικητικών Φακέλων έχουμε καταλήξει στα ακόλουθα συμπεράσματα:

3.1. Δεν συμφωνούμε με τους ισχυρισμούς των Αιτητών όπως εκτίθενται στην παράγρ. 1 (α),(β) και (γ) πιο πάνω. Η Αναθέτουσα Αρχή εδικαιούτο να καθορίσει κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με το Νόμο. Ως εκ τούτου δεν ήταν παράνομος ο όρος που προέβλεπε υποβολή στοιχείων σχετικά με τον κύκλο εργασιών τους τα τελευταία τρία χρόνια. Συνεπώς ήταν νόμιμος ο αποκλεισμός των Αιτητών εφόσον η μία συμμετέχουσα στην κοινοπραξία εταιρεία, η MKR MANSYSTEMS BUSINESS CONSULTANTS LTD, η οποία ενεγράφη την 19.12.2003 δεν επληρούσε το κριτήριο για κύκλο εργασιών κατά τα τρία προηγούμενα οικονομικά έτη. Σχετικές με τη νομιμότητα του όρου αυτού είναι και οι πρόνοιες του άρθρου 42(1)(γ) του Νόμου 101(Ι)/2003. Δεν μπορούν επίσης να γίνουν δεκτοί οι ισχυρισμοί των Αιτητών για παραπλανητικότητα του σχετικού όρου για δύο λόγους. Πρώτον γιατί μπορούσαν, εάν ήθελαν να ζητήσουν διευκρινίσεις, πράγμα που δεν έπραξαν και δεύτερον γιατί η άνευ όρων συμμετοχή τους στο διαγωνισμό τους αποκλείει να προβάλουν εκ των υστέρων αιτιάσεις για νομιμότητα των όρων του διαγωνισμού. Εξάλλου είχαν το δικαίωμα να προσβάλουν, τον κατάλληλο χρόνο, τη νομιμότητα των όρων του διαγωνισμού, πράγμα που δεν έπραξαν. Σαν αποτέλεσμα, όλες οι πιο πάνω αναφερόμενες αιτιάσεις των Αιτητών απορρίπτονται.

3.2. Όσον αφορά τους ισχυρισμούς για παράνομη κατακύρωση της προσφοράς στην εταιρεία A.S.Cyprus College Ltd λόγω του ότι δεν υπήρχε συμμόρφωσή της στους όρους των προσφορών έχουμε να παρατηρήσουμε τα ακόλουθα:

- (α) Παρότι η Αναθέτουσα Αρχή ισχυρίζεται ότι η προσφορά υπεβλήθη μόνο από την εταιρεία A.S. Cyprus College Ltd και ότι το Cyprus College, το οποίο προφανώς είναι άλλη νομική οντότητα και ο Αναπτυξιακός Οργανισμός ΤΑΛΩΣ είναι συνεργαζόμενοι οίκοι, τούτο δεν φαίνεται από τα στοιχεία των Διοικητικών Φακέλων να είναι ξεκάθαρο. Τουναντίον, η προσεκτική μελέτη των στοιχείων δείχνει ότι πρόκειται για Κοινοπραξία της εταιρείας A.S. Cyprus College Ltd με το Cyprus College και τον Αναπτυξιακό Οργανισμό ΤΑΛΩΣ (ο οποίος σε κάποια έγγραφα παρουσιάζεται με το όνομα αυτό και σε άλλα με το όνομα R.T.D. TALOS LIMITED) και πιθανώς και της Dr. Eveline Kaufmann, η οποία περιγράφεται είτε ως συνεργάτης της R.T.D. TALOS LIMITED είτε ως προσφέρουσα υπηρεσίες στο Cyprus College για σκοπούς του συγκεκριμένου έργου. Είναι χαρακτηριστικό ότι το Cyprus College παρουσίασε και καταχώρησε στα υποβληθέντα έγγραφα «*Letter of Intent*» ημερομηνίας 14.9.2004 μεταξύ αυτού και της εταιρείας στην οποία είναι διευθυντής η κα Kaufmann, το οποίο έχει επί λέξει ως ακολούθως:

«LETTER OF INTENT

Between

*Cyprus College, 6 Diogenes Street, 22006, Engomi, Nicosia, 1516 –
Cyprus*

And

*Dr. Lanz Kaufmann GmbH, Director: Dr. Eveline Lanz Kaufmann,
Stockhornweg 7, CH- 4562 Biberist, Switzerland, Tel: +41 32 672 44 23*

*The Parties intend to submit a proposal for the development of special
interest products “Wellbeing and Pampering” and to implement the project
in case of an acceptance by the Cyprus Tourism Organisation.*

Switzerland 14.9.2004

Dr. Eveline Lanz Kaufmann

Director

Dr. Lanz Kaufmann GmbH».

Είναι φανερό κατά την άποψή μας ότι στο πιο πάνω έγγραφο εκφράζεται η πρόθεση για συνεργασία υπό μορφή Κοινοπραξίας και όχι ως προσφορά υπηρεσιών. Είναι επίσης χαρακτηριστικό ότι στο Παράρτημα ΙΧ της προσφοράς

παρουσιάζονται διάφορες εργασίες που έγιναν από την Δρ. Eveline Kaufmann η οποία περιγράφεται ως συνεργάτης της R.T.D. TALOS LIMITED. Αλλά δεν υπάρχει οποιοδήποτε έγγραφο που να αποδεικνύει τη συνεργασία αυτή παρότι τούτο απαιτείται από τους όρους του Διαγωνισμού.

- (β) Από τα εν γένει στοιχεία γίνεται φανερό ότι η Αναθέτουσα Αρχή δεν είχε αποκρυσταλλώσει άποψη ποιος ήταν πράγματι ο προσφοροδότης. Είναι χαρακτηριστικό ότι η ίδια η προσφορά υπεβλήθη από το Cyrgus College. Στο Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς το οποίο είναι σφραγισμένο με σφραγίδα του Cyrgus College και υπογράφεται από τον Πρόεδρό του αναφέρονται στο έντυπο τα ακόλουθα:

Στοιχεία προσφέροντος ή συμμετέχοντος σε κοινοπραξία (να διαγραφεί ότι δεν ισχύει)

Όνομα: Cyrgus College

Δεν έχει γίνει οποιαδήποτε διαγραφή για να υποδηλωθεί εάν πρόκειται για προσφέροντα ή μετέχοντα σε Κοινοπραξία.

Η ίδια τακτική ακολουθείται και για την Υπεύθυνη Δήλωση που συνοδεύει το Έντυπο Τεχνικής Προσφοράς. Υπεύθυνη δήλωση μόνο υπέβαλε και ο Αναπτυξιακός Οργανισμός ΤΑΛΩΣ (RTD Talos Ltd) χωρίς να διευκρινίζει εάν είναι προσφέρων ή συμμετέχων σε κοινοπραξία. Σημειώνουμε επιπρόσθετα ότι δεν έχει υποβληθεί πιστοποιητικό σύστασης της εταιρείας RTD TALOS LTD.

- (γ) Η Αναθέτουσα Αρχή σε επιστολή της ημερομηνίας 24.9.2004 προς τον κ. Ευρυπίδη Πολυκάρπου, A.S. Cyrgus College Ltd, τον καλεί όπως μέχρι τις 27.9.2004 υποβάλει πρόσθετες διευκρινίσεις για τα στοιχεία που είχε υποβάλει και συγκεκριμένα ζητούσε τα ακόλουθα όπως επί λέξει αναφέρεται στην επιστολή:

«(1) Στο υποβληθέν Παράρτημα ΙΧ δεν περιλαμβάνονται μόνο οι συμβάσεις που διεξήγαγε ο προσφέρων οίκος A.S. Cyrgus College Ltd. Συγκεκριμένα και σύμφωνα με τα στοιχεία που υποβάλατε στον Οργανισμό,

οι συμβάσεις με A/A 1,2,5 και 6 έχουν διεξαχθεί από την εταιρεία Dr Lanz Kaufmann GmbH ενώ οι συμβάσεις με A/A 8 και 9 έχουν διεξαχθεί από την εταιρεία RTD Talos Ltd. Επιπλέον, σύμφωνα με τα στοιχεία του Οργανισμού, το A.S. Cyprus College Ltd δεν αποτελεί μέλος της κοινοπραξίας που έχει αναλάβει την εκπόνηση της μελέτης με A/A 10. Σε περίπτωση που υπάρχει δική σας συμμετοχή στα υπό αναφορά έργα καλείστε όπως υποβάλετε σχετικά αποδεικτικά στοιχεία όπως είναι αντίγραφο συμβολαίου ή ανάθεσης εργασίας ή απόδειξη πληρωμής του έργου κ.α. για να είναι δυνατή η εξέταση της προσφοράς σας».

Σε απάντηση της πιο πάνω επιστολής, ο κ. Ευρυπίδης Πολυκάρπου με επιστολή του προς την Αναθέτουσα Αρχή ημερομηνίας 27 Σεπτεμβρίου, 2004 αναφέρει, συν άλλους, τα ακόλουθα επί λέξει:

«..... Πιστεύουμε ότι η πρόσκληση για υποβολή προτάσεων καλούσε για συμμετοχή και κοινοπραξίες φορέων. Στη δική μας περίπτωση η Κοινοπραξία μας έχει την ακαδημαϊκή γνώση, τις πρακτικές εμπειρίες αλλά και την απαραίτητη συμπληρωματικότητα για να καλύψει με επιτυχία τις ανάγκες του έργου. Η θέση μας σε ότι αφορά το σημείο (1) της επιστολής σας είναι ότι τα έργα τα οποία παρουσιάζονται στο Παράρτημα ΙΧ, το οποίο σας έχει υποβληθεί αποτελούν έργα της κοινοπραξίας, δηλαδή του προσφέροντος υποψηφίου εργολάβου (για σκοπούς του παρόντος διαγωνισμού). Άλλωστε σε τηλεφωνική επικοινωνία που είχε ο επιστημονικός υπεύθυνος της πρότασης Δρ Θεοχάρους με τον ΚΟΤ προ της παράδοσης της προσφοράς, του είχε διευκρινιστεί ότι στο Παράρτημα ΙΧ σε περίπτωση κοινοπραξίας θα μπορούσαν να μπουν οι συμβάσεις που έχουν συνάψει τα συνεργαζόμενα μέρη».

- (δ) Η πιο πάνω αναφερόμενη εταιρεία A.S. Cyprus College Ltd παρέδωσε τραπεζική εγγύηση η οποία αναφέρεται σε κοινοπραξία χωρίς να αναγράφονται τα μέλη της κοινοπραξίας όπως απαιτούν οι όροι του διαγωνισμού.
- (ε) Η Αναθέτουσα Αρχή με επιστολή της ημερομηνίας 10 Σεπτεμβρίου, 2004 εξήτησε από τους A.S. Cyprus College Ltd να υποβάλουν διάφορα στοιχεία/διευκρινίσεις που αφορούσαν την προσφορά τους. Μεταξύ των στοιχείων αυτών εξητείτο να υποβληθεί υπεύθυνη δήλωση από το μέλος της Ομάδας Έργου Δρ. Kaufmann ότι υπάρχει συμφωνία συνεργασίας του με τον Προσφέροντα A.S. Cyprus College Ltd. Αντ' αυτής έχει υποβληθεί η δήλωση που αναφέρεται στην παράγρ. 3.2 πιο πάνω.

3.3. Με βάση όλα τα πιο πάνω είμαστε πεπεισμένοι ότι ο πραγματικός προσφέρων στον αναφερόμενο διαγωνισμό ήταν Κοινοπραξία μεταξύ των πιο πάνω αναφερομένων προσώπων ή οργανισμών και λόγω μη συμμόρφωσης με τους όρους του διαγωνισμού που αφορούσαν κυρίως την υποβολή των απαιτούμενων στοιχείων έγινε προσπάθεια για να φανεί σαν ο μοναδικός προσφοροδότης η εταιρεία A.S. Cyprus College Ltd. Τούτο συνιστά παράβαση του ισχύοντος δικαίου και κατάφωρη παράβαση της αρχής της ισότητας των προσφοροδοτών όπως επίσης και των αρχών της χρηστής διοίκησης.

Δεν θα επεκταθούμε σε όλες τις παρατηρηθείσες παρατυπίες της προσφοράς της επιτυχούσης εταιρείας αλλά υπό το φως των πιο πάνω ευρημάτων μας θεωρούμε ότι υπήρξε καταφανής παράβαση του ισχύοντος δικαίου.

Σαν συνέπεια όλων των πιο πάνω ευρημάτων μας, αποφασίζουμε ότι η παρούσα Ιεραρχική Προσφυγή αποτυγχάνει και απορρίπτεται για τους λόγους που εκτίθενται στην παράγραφο 3.1 πιο πάνω, αλλά ταυτόχρονα αποφασίζουμε για τους ως άνω εκτιθέμενους λόγους ότι η απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής παραβιάζει το ισχύον δίκαιο και ως εκ τούτου ακυρώνεται.