



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, Web: www.tra.gov.cy

Προσφυγή Αρ. 6/2014

Μεταξύ: **GCC COMPUTERS LTD**

Αιτούντων

v.

ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΟΔΙΚΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΩΝ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Βασίλης Πάλμας, Μέλος

Αιτητές:

GCC COMPUTERS LTD

Αντιπροσωπεύθηκε από τον:

1. Αχιλλέα Αιμιλιανίδη, Δικηγόρο
2. Γιώργο Κωνσταντίνου, Εκπρόσωπο αιτούσας Εταιρείας
3. Αντρέα Νικολάου, Εκπρόσωπο αιτούσας Εταιρείας

Αναθέτουσα Αρχή: ΤΜΗΜΑ ΟΔΙΚΩΝ ΜΕΤΑΦΟΡΩΝ

Αντιπροσωπεύτηκε από τους:

1. Ειρήνη Νεοφύτου, Δικηγόρο της Δημοκρατίας
2. Γιώργο Λουκά, Λειτουργό Τμήματος Οδικών Μεταφορών
3. Πέτρο Ξενοφώντος, Αναπληρωτή Διευθυντή Τμήματος Οδικών Μεταφορών

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης.: 26 Ιουνίου, 2014

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Στις 2.5.2013 το Τμήμα Οδικών Μεταφορών του Υπουργείου Συγκοινωνιών και Έργων («η Αναθέτουσα Αρχή») προκήρυξε το διαγωνισμό «*παροχή υπηρεσιών προσωποποίησης και παράδοσης στο Τμήμα Οδικών Μεταφορών πολυανθρακικών καρτών άδειας οδηγού και άλλων αδειών που εκδίδονται από το Τμήμα Οδικών Μεταφορών*» με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών όπως παρατάθηκε τη 18.7.2013.

Για τον πιο πάνω Διαγωνισμό υποβλήθηκαν συνολικά 12 προσφορές οι οποίες αποσφραγίστηκαν στις 19.7.2013. Οι φάκελοι των προσφορών, διαχωρίστηκαν στους οικονομικούς και τους τεχνικούς. Οι τελευταίοι αξιολογήθηκαν από την Επιτροπή Αξιολόγησης η οποία απέστειλε τις εισηγήσεις της στο Συμβούλιο Προσφορών, το οποίο με επιστολή του ημερ. 18.10.2013 ζήτησε από την Επιτροπή Αξιολόγησης διευκρινίσεις σχετικά με την αξιολόγηση ενός Οικονομικού Φορέα.

Το Συμβούλιο Προσφορών αφού έλαβε τη συμπληρωματική έκθεση αξιολόγησης ενέκρινε το άνοιγμα των οικονομικών φακέλων. Ακολούθως η Επιτροπή Αξιολόγησης προχώρησε στην αξιολόγηση των οικονομικών

προσφορών και υπέβαλε την έκθεση της στο Συμβούλιο Προσφορών το οποίο αποφάσισε την κατακύρωση του διαγωνισμού στον επιτυχόντα προσφοροδότη. Το αποτέλεσμα του διαγωνισμού γνωστοποιήθηκε στους Αιτητές με επιστολή της Αναθέτουσας Αρχής ημερ. 9.1.2014 στην οποία μεταξύ άλλων αναφέρονται τα εξής:

«Σημειώνεται επιπρόσθετα ότι η προσφορά σας κρίθηκε ότι δεν πληροί τις Τεχνικές Προδιαγραφές αφού δεν έχετε επισυνάψει τους λογαριασμούς για το έτος 2012 όπως αναφέρεται στο Μέρος Α. Οδηγίες Προς Οικονομικούς φορείς, Παρ.6.2.2.»

Οι Αιτητές καταχώρησαν εμπρόθεσμα την παρούσα Προσφυγή με την οποία ζητούν όπως κηρυχθεί άκυρη και χωρίς νομικό αποτέλεσμα η απόφαση αποκλεισμού τους. Οι Αιτητές αποδεχόμενοι ότι δεν υπέβαλαν αντίγραφα των ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων για τα έτη 2010, 2011, 2012 υπέβαλαν για τα έτη 2009, 2010, 2011, ισχυρίζονται ότι ο όρος 6.2.2 «Οικονομική και Χρηματοοικονομική Επάρκεια», του Μέρους Α, των εγγράφων του διαγωνισμού στη βάση του οποίου κρίθηκε ότι δεν πληρούσαν τους όρους του διαγωνισμού, δεν προβλέπει ότι απαιτείται η επισύναψη λογαριασμών. Η απαίτηση για υποβολή ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων των τριών

τελευταίων ετών, ανέφεραν, προβλέπεται από άλλο όρο των εγγράφων του διαγωνισμού, τον όρο 8.3.1.4.

Η εκ παραδρομής μη υποβολή οικονομικών καταστάσεων, εισηγήθηκαν, ενός μόνο από τα τρία προβλεπόμενα έτη αποτελεί επουσιώδη παράλειψη και θα έπρεπε να δοθεί η δυνατότητα στους Αιτητές να τη διορθώσουν μέσω διευκρινίσεων. Υποστήριξαν επίσης ότι το λάθος τους δεν έπρεπε να θεωρηθεί ως σημαντική απόκλιση καθότι δεν επηρεάζει την έκταση του αντικειμένου της Σύμβασης ή την ποιότητα εκτέλεσης του, ούτε περιορίζει ουσιαστικά τα δικαιώματα της Αναθέτουσας Αρχής ή τις υποχρεώσεις του Ανάδοχου και δεν θίγει την αρχή της ίσης μεταχείρισης των προσφερόντων.

Εκ διαμέτρου αντίθετη είναι η θέση της Αναθέτουσας Αρχής η οποία ισχυρίστηκε ότι δεν παρέχεται δυνατότητα να δοθεί η ευκαιρία στους Αιτητές να διορθώσουν το λάθος τους μέσω διευκρινίσεων. Δεν ετίθετο θέμα ασάφειας ή έστω οποιασδήποτε διαφοράς μεταξύ του Εντύπου 3 και των σχετικών δικαιολογητικών που προσκομίστηκαν ώστε να ζητηθούν διευκρινίσεις. Οι Αιτητές δεν συμπλήρωσαν ορθά το Έντυπο 3 και δεν υπέβαλαν οικονομικές καταστάσεις για τα τρία τελευταία οικονομικά έτη. Με άλλα λόγια η προσφορά τους ως προς τους ελεγμένους οικονομικούς λογαριασμούς ήταν ελλιπής. Εάν

ζητούνταν διευκρινίσεις ουσιαστικά θα έδιδαν την ευκαιρία στους Αιτητές να συμπληρώσουν άκυρη προσφορά παραβιάζοντας την αρχή της ίσης μεταχείρισης των προσφοροδοτών.

Η Αναθέτουσα Αρχή σε σχέση με τον ισχυρισμό των Αιτητών ότι η παράλειψη τους ήταν επουσιώδης, επεσήμανε ότι ο όρος 6.2.2 των εγγράφων του Διαγωνισμού, ο οποίος συνδέεται άμεσα με τον όρο 8.3.1.4, στοχεύει στον έλεγχο της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας των προσφοροδοτών και ως εκ τούτου, αποτελεί ουσιώδη όρο του διαγωνισμού.

Προτού εξετάσουμε τις θέσεις των δύο πλευρών κρίνουμε σκόπιμο να παραθέσουμε αυτούσιους τους όρους του διαγωνισμού 6.2.2 και 8.3.1.4.

Όρος 6.2.2, Μέρος Α, των εγγράφων του διαγωνισμού.

«Για τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό, οι Ενδιαφερόμενοι Οικονομικοί Φορείς πρέπει να πληρούν υποχρεωτικά τις παρακάτω προϋποθέσεις που αφορούν στην οικονομική και χρηματοοικονομική τους επάρκεια:

1. να έχουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών, για τα τρία (3) τελευταία οικονομικά έτη, τουλάχιστον ίσο με το 200% του ετήσιου Προϋπολογισμού της Σύμβασης που ανέρχεται κατά μέσο όρο σε περίπου τετρακόσιες χιλιάδες ευρώ (€400.000).

2. *Ο Ενδιαφερόμενος Οικονομικός Φορέας, για τα τελευταία τρία (3) χρόνια, να ήταν δρώσα και οικονομικά εύρωστη επιχειρηματική μονάδα, σύμφωνα με τις ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις καθώς και τις εκθέσεις των ελεγκτών που τις συνοδεύουν.*

3. *Ειδικότερα:*

- *Ο μέσος όρος των ετήσιων αποτελεσμάτων εργασιών των τελευταίων τριών (3) ετών θα πρέπει να είναι θετικός.»*

Όρος 8.3.1.4, Μέρος Α, των εγγράφων του Διαγωνισμού.

«Ο Υποφάκελος «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ» περιλαμβάνει τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής τα οποία αφορούν στα νομιμοποιητικά στοιχεία που πιστοποιούν το δικαίωμα του Ενδιαφερόμενου Οικονομικού Φορέα να υποβάλει Προσφορά σύμφωνα με το άρθρο 6 του παρόντος Μέρους Α των Εγγράφων Διαγωνισμού και συγκεκριμένα απαρτίζονται από [...]

4. *Για την πιστοποίηση της Οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του Προσφέροντα, της παραγράφου 6.2.2, συμπληρωμένο το*

σχετικό πίνακα, υπόδειγμα του οποίου (Έντυπο 3) περιλαμβάνεται στο Προσάρτημα των Εγγράφων Διαγωνισμού, συνοδευόμενο από αντίγραφα ή αποσπάσματα ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων των τελευταίων τριών (3) οικονομικών ετών, σε περίπτωση που ο Προσφέρων υποχρεούται στην έκδοση ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων (στις περιπτώσεις όπου η δημοσίευση ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων απαιτείται σύμφωνα με την εταιρική νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο Προσφέρων) ή Δήλωση του συνολικού ύψους των αντίστοιχων ζητούμενων στοιχείων του σε περίπτωση που δεν υποχρεούται στην έκδοση ελεγμένων οικονομικών καταστάσεων.»

Σε σχέση με την προσφορά των Αιτητών στο πρακτικό της συνεδρίας της Επιτροπής Αξιολόγησης ημερομηνίας 5.9.2013 αναφέρονται τα πιο κάτω:

«1. Αξιολόγηση προσφοράς εταιρίες *GCC COMPUTERS LTD*

- Ελέγχθηκαν τα έντυπα όπως καθορίζεται και επίσης οι ισολογισμοί.
- Εντοπίστηκαν κάποια θέματα σχετικά με τους ισολογισμούς του 2012
- Θα ακολουθήσει και δεύτερος έλεγχος τελικός.»

Στην έκθεση αξιολόγησης ημερομηνίας 19.9.2013 η Επιτροπής Αξιολόγησης αναφέρει ότι:

«Η Επιτροπή Αξιολόγησης, μετά από λεπτομερή μελέτη των στοιχείων στα Έντυπα που έχουν υποβληθεί με την προσφορά όπως περιγράφεται 4.1-4.13, κατά το στάδιο της Αξιολόγησης και τα οποία έχουν ληφθεί υπόψη, έχει αποφασίσει ότι η προσφορά δεν ικανοποιεί τις απαιτήσεις των εγγράφων του διαγωνισμού:

- *Δεν έχουν προσκομίσει τους λογαριασμούς για το έτος 2012 όπως αναφέρεται στο Μέρος Α: Οδηγίες Προς Οικονομικούς Φορείς, Παρ. 6.2.2.»*

Τόσο από τους όρους των εγγράφων του Διαγωνισμού (όρος 9.4, Μέρος Α) όσο και από τη Νομολογία προκύπτει ότι διευκρινίσεις από την Αναθέτουσα Αρχή ζητούνται όταν στα έγγραφα που υποβλήθηκαν με την προσφορά προκύπτουν αμφιβολίες ή ασάφειες. Στην παρούσα περίπτωση, δεδομένης της παραδοχής των Αιτητών ότι δεν υπέβαλαν ελεγμένες οικονομικές καταστάσεις δεν βλέπουμε πώς είναι δυνατό να γίνεται λόγος για ασάφεια ή αντίφαση. Χωρίς να αποκλείσουμε ότι η παράλειψη αυτή των Αιτητών ενδεχόμενα να οφείλεται σε

καλόπιστο λάθος ή αβλεψία, δεν συμφωνούμε ότι παρεχόταν έδαφος για αναζήτηση διευκρινίσεων. Κάτι τέτοιο θα συνιστούσε ευνοϊκή μεταχείριση των Αιτητών έναντι των υπολοίπων προσφοροδοτών και κατ' επέκταση παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης. Ως εκ τούτου ο σχετικός ισχυρισμός των Αιτητών δεν μπορεί να γίνει αποδεκτός.

Προχωρούμε στη συνέχεια να εξετάσουμε το ουσιώδες ή μη του όρου 6.2.2 των εγγράφων του Διαγωνισμού, στη βάση του οποίου αποκλείστηκαν οι Αιτητές. Ο εν λόγω όρος αφορά τις προϋποθέσεις που πρέπει υποχρεωτικά να πληρούν οι οικονομικοί φορείς για τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό σε σχέση με την οικονομική και χρηματοοικονομική τους επάρκεια. Αν και ο όρος χωρίζεται σε 5 υποπαραγράφους η Αναθέτουσα Αρχή δεν προσδιορίζει τι ακριβώς είναι η παράλειψη των Αιτητών. Ο όρος 8.3.1.4 των εγγράφων του Διαγωνισμού αφορά τα δικαιολογητικά συμμετοχής για την πιστοποίηση του όρου 6.2.2 των εγγράφων του Διαγωνισμού έτσι που οι δύο όροι είναι άρρηκτα συνδεδεμένοι. Συνεπώς το ερώτημα είναι αν από τα υποβληθέντα έγγραφα σε σχέση με τον όρο 8.3.1.4 προκύπτει η πλήρωση των προϋποθέσεων του όρου 6.2.2 των εγγράφων του Διαγωνισμού.

Ο όρος 6.2.2.1 των εγγράφων του Διαγωνισμού προϋποθέτει οι οικονομικοί φορείς να έχουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών, για τα τρία τελευταία οικονομικά έτη, τουλάχιστον ίσο με το 200% του ετήσιου Προϋπολογισμού της Σύμβασης. Προσθέτοντας τα ποσά που αναγράφονται στο Έντυπο 3 για τον ετήσιο κύκλο εργασιών των Αιτητών για τα έτη 2010 και 2011 και διαιρώντας τα διά τρία (μέσος όρος τριών τελευταίων ετών) φαίνεται ότι το αποτέλεσμα ξεπερνά το 200% του ετήσιου προϋπολογισμού της Σύμβασης. Συνεπώς ο όρος 6.2.2.1 πληρούται από τους Αιτητές.

Ο όρος 6.2.2.3 προβλέπει ότι *«Ο μέσος όρος των ετήσιων αποτελεσμάτων εργασιών των τελευταίων τριών (3) ετών θα πρέπει να είναι θετικός»*. Στο Έντυπο της προσφοράς του Αιτητή καταγράφονται τα ετήσια αποτελέσματα εργασιών για τα έτη 2010 και 2011 με θετικό πρόσημο. Ελλείπει όμως στοιχεία για το 2012 δεν μπορεί να ικανοποιηθεί η απαίτηση του όρου εφόσον τα αποτελέσματα για το έτος 2012 ενδεχομένως να έχουν τέτοιο αρνητικό πρόσημο που να καθιστά τα μέσα ετήσια λειτουργικά αποτελέσματα των Αιτητών αρνητικά, κάτι που η Αναθέτουσα Αρχή με τα ενώπιον της στοιχεία δεν μπορούσε να εξακριβώσει.

Με βάση τα πιο πάνω και την κατ' επανάληψη νομολογία ότι, οι όροι που σχετίζονται με την χρηματοοικονομική ικανότητα του προσφοροδότη είναι ουσιώδεις καθότι συνδέονται με την ικανότητα του προσφοροδότη να εκτελέσει το έργο, αποφασίζουμε ομόφωνα ότι η παρούσα Προσφυγή απορρίπτεται και η προσβαλλόμενη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής επικυρώνεται.

Δεν επιδικάζονται έξοδα.