



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

Μεταξύ:

Προσφυγή Αρ. 41/2018

Ν. ΓΑΒΡΙΗΛ & ΥΙΟΙ ΛΤΔ

Αιτητών

και

ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟΥ ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟΥ ΚΥΠΡΟΥ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Λοΐζος Κάππας, Μέλος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος
Δήμος Θωμά, Μέλος

Αιτητές:

Ν. ΓΑΒΡΙΗΛ & ΥΙΟΙ ΛΤΔ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Άννα Κ. Χρίστου, Δικηγόρο
2. Άννα Π. Χρίστου, Δικηγόρο
3. Ηλιάνα Νικολαΐδου, Δικηγόρος για δικηγορικό γραφείο Ιωαννίδης Δημητρίου ΔΕΠΕ

Αναθέτουσα Αρχή:

ΤΕΧΝΟΛΟΓΙΚΟ ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟ ΚΥΠΡΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Κωσταντίνο Μιχαήλ, Δικηγόρο
2. Σοφία Ευαγγέλου, Δικηγόρος για δικηγορικό γραφείο Προύντζος & Προύντζος Δ.Ε.Π.Ε

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης: 20 Δεκεμβρίου, 2018

ΕΝΔΙΑΜΕΣΗ ΑΠΟΦΑΣΗ

Αντικείμενο της παρούσας Προσφυγής είναι η απόφαση του Τεχνολογικού Πανεπιστημίου Κύπρου («η Αναθέτουσα Αρχή») να αποκλείσει τη προσφορά της εταιρείας Ν. Γαβριήλ & Υιοί Λτδ («οι Αιτητές») από τον διαγωνισμό ΥΔΠ (2)/005/2018 ο οποίος αφορούσε την «Ανακαίνιση/ Αναδιαρρύθμιση Διατηρητέου Κτιρίου σε γραφειακούς χώρους και ανέγερση Νέου Κτιρίου κοινοχρήστων αιθουσών διδασκαλίας για το Τεχνολογικό Πανεπιστήμιο Κύπρου» («ο Διαγωνισμός»).

Ο διαγωνισμός δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Δημοκρατίας και αναρτήθηκε στις 31.05.2018 στο ηλεκτρονικό σύστημα e-procurement με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών μετά από παράταση την 23.07.2018. Λόγω τεχνικού προβλήματος στο ηλεκτρονικό σύστημα οι υποψήφιοι προσφοροδότες ενημερώθηκαν με γραπτή επιστολή ότι έπρεπε να υποβάλουν τις προσφορές τους στο κιβώτιο προσφορών του Τεχνολογικού Πανεπιστημίου Κύπρου μέχρι της 12.00 το μεσημέρι της 23/07/2018. Οι προσφορές υποβλήθηκαν σε ένα φάκελο.

Στις 12.55μ.μ. πραγματοποιήθηκε το άνοιγμα / καταγραφή των προσφορών από άτομα του Γραφείου Προσφορών. Υποβλήθηκαν συνολικά 3 προσφορές μεταξύ των οποίων και η προσφορά των Αιτητών οι οποίες εστάλησαν στην Επιτροπή Προσφορών και Αγορών και στη συνέχεια στην Επιτροπή Αξιολόγησης.

Μεσούσης της διαδικασίας η Επιτροπή Προσφορών και Αγορών έλαβε επιστολή από ένα από τους προσφοροδότες το περιεχόμενο της οποίας αφορούσε στο εκπρόθεσμο της προσφοράς άλλου προσφοροδότη. Η Επιτροπή Προσφορών και Αγορών αφού εξέτασε την αναφορά αυτή αποφάσισε όπως μην προχωρήσει περαιτέρω η

αξιολόγηση της εταιρείας Ν. Γαβριήλ & Υιοί Λτδ και όπως η προσφορά του εν λόγω προσφοροδότη απορριφθεί ως εκπρόθεσμη, ενημερώνοντας σχετικά την επιτροπή αξιολόγησης.

Ο διαγωνισμός κατακυρώθηκε στην συνέχεια στην εταιρεία Zemco Constructions Ltd και οι Αιτητές ενημερώθηκαν γραπτώς με επιστολή ημερομηνίας 18/9/2018 για τα αποτελέσματα του διαγωνισμού και την απόρριψη της προσφοράς τους. Οι Αιτητές καταχώρησαν στην συνέχεια την παρούσα προσφυγή με την οποία αιτούνται όπως κηρυχθεί παράνομη, άκυρη και στερούμενη αποτελέσματος η απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής με την οποία αποκλείστηκαν από τον Διαγωνισμό και ακολούθως να αναθέσει το έργο σε άλλο προσφοροδότη.

Στις 3/10/2018 η ΑΑΠ στα πλαίσια της διαδικασίας της παρούσας προσφυγής και σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24 του Ν.104(Ι)/2010 εξέδωσε ομόφωνη απόφαση χορήγησης προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης, στο διαγωνισμό με αρ. ΥΔΠ(2)/005/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 41/2018.

Κατά την ενώπιον μας διαδικασία στις 10 Δεκεμβρίου 2018, ημερομηνία εξέτασης της προσφυγής, ο δικηγόρος της Αναθέτουσας Αρχής δήλωσε ότι η Αναθέτουσα Αρχή ανακάλεσε την απόφαση κατακύρωσης του διαγωνισμού. Η δικηγόρος των Αιτητών δήλωσε ότι δεν προτίθεται να αποσύρει την Προσφυγή. Καταρχήν υπάρχουν σε ισχύ προσωρινά μέτρα τα οποία εξέδωσε η ΑΑΠ στις 3.10.2018 και οι Αιτητές έχουν υποστεί ζημία από τον αποκλεισμό της προσφοράς τους. Ταυτόχρονα έθεσε δε θέμα

κατά πόσο η Αναθέτουσα Αρχή μπορούσε να προβεί σε τέτοια ενέργεια λαμβανομένου υπόψη ότι εκκρεμούσαν προσωρινά μέτρα.

Η Αναθέτουσα Αρχή δήλωσε ότι η απόφαση για ανάκληση της ανάθεσης εδράζεται σε ένα από τους λόγους ακυρότητας που θέτουν οι Αιτητές και θεωρεί ότι ορθά έπραξε εκφράζοντας την αντίθεση της με όσα ισχυρίζονται οι Αιτητές.

Μετά την διαφωνία αυτή η ΑΑΠ ζήτησε την καταχώρηση γραπτών αγορεύσεων για το κατά πόσο η Αναθέτουσα Αρχή μπορούσε να προχωρήσει στην λήψη απόφασης ενώ ήταν σε ισχύ τα προσωρινά μέτρα και το ζήτημα ακούστηκε στις 14.12.2018.

Οι Αιτητές ανέφεραν ότι έλαβαν επιστολή από την Αναθέτουσα Αρχή ημερομηνίας 3.12.2018, με την οποία τους κοινοποιείτο η απόφαση της Επιτροπής Προσφορών και Αγορών, στη συνεδρία της ημερομηνίας 26.11.2018, για ανάκληση της κατακύρωσης του διαγωνισμού στην εταιρεία ZEMCO CONSTRUCTION LTD.

Ακολούθως στις 5.12.2018 έλαβαν νέα επιστολή από την Αναθέτουσα Αρχή με την οποία τους ενημέρωνε ότι: *«η Επιτροπή Προσφορών και Αγορών κατά την 259^η (20^η) της συνεδρία, η οποία πραγματοποιήθηκε στις 28.11.2018, ομόφωνα αποφάσισε να μην κάνει αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας καθότι αυτή υποβλήθηκε εκπρόθεσμα (Μέρος Α, παράγραφος 6.3: «Δεν λαμβάνονται υπόψη και θεωρούνται εκπρόθεσμες, Προσφορές που υποβλήθηκαν μετά την καθορισμένη ημερομηνία και ώρα»).*

Σύμφωνα με τους Αιτητές υπάρχει καταφανής παράβαση του περί Διαδικασιών Προσφυγής στον Τομέα της Σύναψης των Δημοσίων Συμβάσεων Νόμος του 2010 Ν. 104(Ι)/2010 και της απόφασης χορήγησης προσωρινών μέτρων της Αναθεωρητικής

Αρχής Προσφορών ημερομηνίας 3.10.2018. Συγκεκριμένα υποστήριξαν παραβιάζεται το άρθρο 15 του Ν. 104(Ι)/2010 το οποίο αναφέρει ότι:

«(2) Οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς γνωστοποιούν εγγράφως στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, εντός εύλογου υπό τις περιστάσεις χρόνου, τα ληφθέντα μέτρα προς συμμόρφωση με κάθε απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών.»

Στην προκειμένη περίπτωση συνέχισαν η Αναθέτουσα Αρχή όχι μόνο δεν γνωστοποίησε στην Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών τα μέτρα που έλαβε προς συμμόρφωση με την απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ημερομηνίας 3.10.2018 αλλά της γνωστοποίησε ότι την παραβίασε με την απόφαση της ημερομηνίας 26.11.2018.

Είναι επίσης θέση των Αιτητών ότι με την ανάκληση της κατακύρωσης παραβιάζεται κατάφωρα η απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ημερομηνίας 3.10.2018.

Παράλληλα οι Αιτητές ανέφεραν ότι η προσβαλλόμενη απόφαση αφορά τον αποκλεισμό της προσφοράς τους από τον Διαγωνισμό και οι ζημιογόνες συνέπειες για αυτούς εξακολουθούν να υφίστανται. Αυτό που καλείται να εξετάσει η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών στην υπό εξέταση περίπτωση είναι ο αποκλεισμός της προσφοράς των Αιτητών και όχι η νομιμότητα της κατακύρωσης του Διαγωνισμού σε άλλο προσφοροδότη, απόφαση η οποία έχει ανακληθεί. Τονίζεται επίσης ότι οι Αιτητές μέχρι και σήμερα δεν γνωρίζουν επίσημα τον λόγο ανάκλησης της κατακύρωσης του διαγωνισμού σε άλλο προσφοροδότη.

Είναι η θέση των Αιτητών ότι, η παρούσα περίπτωση διαφοροποιείται από οποιαδήποτε άλλη προσφυγή η οποία ίσως να καθίσταται άνευ αντικειμένου λόγω ανάκλησης της προσβαλλόμενης απόφασης. Στην υπό εξέταση περίπτωση δεν ανακλήθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση αλλά η κατακύρωση σε άλλο προσφοροδότη, δεν εξετάστηκε σε κανένα στάδιο η νομιμότητα του αποκλεισμού της προσφοράς των Αιτητών, και εκδόθηκε νέα πράξη ιδίου περιεχομένου με τον αποκλεισμό των Αιτητών κατά παράβαση του Νόμου και της απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών ημερομηνίας 3.10.2018, χωρίς να παύσουν οι αρνητικές συνέπειες για τους Αιτητές.

Παράλληλα οι Αιτητές υποστήριξαν ότι εγείρεται ζήτημα και κατά πόσο η Αναθέτουσα Αρχή μπορούσε να ανακαλέσει την απόφαση της για λόγους πάσχουσας συγκρότησης και/ή σύνθεσης του συλλογικού οργάνου που εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση, χωρίς να εξεταστεί η νομιμότητα του αποκλεισμού της προσφοράς των Αιτητών, ζήτημα το οποίο προηγείται εξέτασης οποιουδήποτε άλλου λόγου εκκρεμούσης της Προσφυγής. Είναι ανεπίτρεπτο ισχυρίζεται η Αναθέτουσα Αρχή, τις δικές της παραλείψεις να τις προσδίδει στους Αιτητές και να προχωρεί σε ανάκληση άλλης πράξης, ισχυριζόμενη ότι θα πρέπει να αποσυρθεί η παρούσα προσφυγή. Οι Αιτητές συνέχισαν, αποδεικνύεται ότι έχουν εκ πρώτης όψεως ζημιά και αυτό που καλείται να εξετάσει η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών είναι κατά πόσο παραβιάστηκε ο Νόμος και η απόφαση της ημερομηνίας 3.10.2018.

Από την πλευρά της η Αναθέτουσα Αρχή υποστήριξε ότι είχε την δυνατότητα να ανακαλέσει την προσβαλλόμενη απόφαση και ότι νόμιμα ανακάλεσε την προσβαλλόμενη απόφαση αφού σε καμία περίπτωση δεν παραβιάζεται ο νόμος και η διαδικασία που προβλέπεται σε σχέση με την έκδοση προσωρινών μέτρων και

υπενθύμισε ότι ο λόγος για τον οποίο ανακλήθηκε η προσβαλλόμενη απόφαση εδράζεται σε ένα από τους λόγους ακυρότητας που ήγειραν οι ίδιοι οι Αιτητές στην παρούσα Προσφυγή. Συγκεκριμένα, ο λόγος για κακή σύνθεση και/ή συγκρότηση της Επιτροπής Προσφορών.

Η Αναθέτουσα Αρχή αναγνωρίζοντας ότι υπήρχε θέμα παράνομης συγκρότησης της Επιτροπής Προσφορών στις συνεδρίες της, κατά τις οποίες αποφασίστηκε η απόρριψη της προσφοράς των Αιτητών (κενωθείσα θέση δεν αναπληρώθηκε), αποφάσισε όπως προχωρήσει σε ανάκληση της προσβαλλόμενης απόφασης, η οποία είχε ληφθεί παράνομα και παράτυπα και γνωστοποίησε στους Αιτητές την απόφαση της με επιστολή της ημερομηνίας 03.12.2018. Με την ανάκληση της προσβαλλόμενης απόφασης συνέχισε, ο σκοπός που επεδίωκαν οι Αιτητές δηλαδή την εξαφάνιση της προσβαλλόμενης απόφασης η οποία ήταν δυσμενής για τους Αιτητές καθότι τους έθετε εκτός Διαγωνισμού απορρίπτοντας την προσφορά του ως εκπρόθεσμη, επιτεύχθη ενώ το αποτέλεσμα είναι ευνοϊκό για τα συμφέροντα των Αιτητών. Η ανάκληση ανέφερε επανάφερε τα πράγματα στην κατάσταση πριν την λήψη της απόφασης της Επιτροπής (υπό παράνομη συγκρότηση) για απόρριψη της προσφοράς των Αιτητών ως εκπρόθεσμης και υποστήριξε ότι οι Αιτητές δεν έχουν έννομο συμφέρον να προσβάλουν την απόφαση ανάκλησης της προσβαλλόμενης απόφασης, αλλά μόνο τυχόν μεταγενέστερη πράξη με την οποία θα δημιουργείτο, ενδεχομένως, ζημία στα συμφέροντα τους σε τυχόν νέα απόρριψη της προσφοράς τους από το πλέον νόμιμα συγκροτημένο όργανο και ενδεχόμενη κατακύρωση σε άλλο προσφέροντα.

Είναι περαιτέρω η θέση της Αναθέτουσας Αρχής ότι, διαχρονικά και σε σωρεία υποθέσεων ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών, ενώ υπήρχαν σε ισχύ προσωρινά μέτρα ανακλήθηκαν αποφάσεις χωρίς να τεθεί τέτοιο ζήτημα και

παρέπεμψε στην Προσφυγή. αρ. 9/2018 της Αναθεωρητικής Αρχής κατά την οποία έγινε ανάκληση της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής και η Δικηγόρος των Αιτητών συμφώνησε ότι η προσφυγή κατέστη χωρίς αντικείμενο και την απέσυρε.

Όσον αφορά τον ισχυρισμό των Αιτητών ότι εσφαλμένα η Αναθέτουσα Αρχή προέβη σε ανάκληση της προσβαλλόμενης απόφασης, χωρίς προηγουμένως να αιτηθεί άρση των προσωρινών μέτρων δηλώνοντας τους λόγους για τους οποίους ζητά την άρση τους ανέφερε ότι δεν υπάρχει τέτοια υποχρέωση καθότι η ανάκληση παράνομης πράξης επιτρέπεται και δεν εξαρτάται από το εάν την αποδέχεται ή όχι ο εκάστοτε Αιτητής.

Με αναφορά στο λεκτικό του Νόμου και την απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής ημερ. 3.10.2018 με την οποία εκδόθηκαν τα προσωρινά μέτρα υποστηρίζει ότι αυτά αναστέλλουν την διαδικασία ανάθεσης, ενδεχόμενη εκτέλεση πράξης ή εκτέλεση απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής και την διαδικασία υπογραφής της Σύμβασης. Στην παρούσα περίπτωση όμως τα πιο πάνω δεν εφαρμόζονται εφόσον με την απόφαση της ανάκλησης της κατακύρωσης του διαγωνισμού επιτυγχάνεται η επιδίωξη των Αιτητών για ακύρωση της προσβαλλόμενης πράξης/απόφασης και η επαναφορά της κατάστασης στην πρότερη της μορφή.

Με την ανάκληση της προσβαλλόμενης πράξης/απόφασης καταλήγει δεν πλήττεται ανεπανόρθωτα οποιοδήποτε συμφέρον των Αιτητών ή δημιουργούνται τετελεσμένα γεγονότα, ή μη αναστρέψιμη κατάσταση με δυσμενή αποτελέσματα για τους Αιτητές.

Ανεξάρτητα των θέσεων των δυο μερών, ορισμένες από τις οποίες άπτονται της ουσίας της προσφυγής, αυτό που έχουμε να εξετάσουμε και να αποφασίσουμε είναι οι χειρισμοί της Αναθέτουσας Αρχής ενώ βρίσκονταν σε ισχύ Προσωρινά Μέτρα.

Το άρθρο 24(1) του Ν104(Ι)/2010 αναφέρει σχετικά με την διαδικασία εξέτασης λήψης προσωρινών Μέτρων:

«24.-(1) Τηρουμένων των διατάξεων του άρθρου 20, η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών, μέσα σε προθεσμία δύο (2) εργασίμων ημερών από την καταχώριση της προσφυγής, κοινοποιεί στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα την προσφυγή και ζητά από αυτήν ή αυτόν -

(α) να παρουσιαστεί ενώπιόν της εντός δύο (2) εργασίμων ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης της προσφυγής στην αναθέτουσα αρχή ή στον αναθέτοντα φορέα, για να εκθέσει τις απόψεις της/του για το ενδεχόμενο λήψης προσωρινού μέτρου για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της αναθέτουσας αρχής ή του αναθέτοντος φορέα ή της υπογραφής της σύμβασης....»

Στην απόφαση μας για έκδοση Προσωρινών Μέτρων, στις 3 Οκτωβρίου 2018, αναφέρεται μεταξύ άλλων:

«...Ως εκ τούτου αποφασίζουμε ομόφωνα την χορήγηση προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής ή της υπογραφής της σύμβασης, στο διαγωνισμό με αρ. ΥΔΠ(2)/005/2018 μέχρι την έκδοση τελικής απόφασης της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών επί της Προσφυγής 41/2018.»

Είναι σαφές τόσο από τη νομοθεσία όσο και από τη συγκεκριμένη απόφαση ότι, όταν υπάρχουν προσωρινά μέτρα οι Αναθέτουσες Αρχές εμποδίζονται να προχωρούν σε οποιαδήποτε ενέργεια σε σχέση με τον διαγωνισμό αντικείμενο της προσφυγής η

οποία θα επιφέρει μεταβολή της κατάστασης όπως αυτή ήταν κατά την άσκηση της προσφυγής, προτού αιτηθούν άρση των προσωρινών μέτρων.

Ο δικηγόρος της Αναθέτουσας Αρχής επικαλέστηκε προσφυγές ενώπιον της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών όπου Αναθέτουσες Αρχές ανακάλεσαν αποφάσεις τους χωρίς να αιτηθούν άρση των προσωρινών μέτρων και η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών αποδέχτηκε την ανάκληση τους χωρίς να θέσει θέμα ύπαρξης Προσωρινών Μέτρων.

Δεν μας βρίσκουν σύμφωνους τα επιχειρήματα του δικηγόρου της Αναθέτουσας Αρχής. Πέραν από τη γενική αρχή ότι κάθε περίπτωση εξετάζεται με τα δικά της δεδομένα, οι περιπτώσεις στις οποίες γίνεται αναφορά από τον δικηγόρο της Αναθέτουσας Αρχής αφορούσαν προσφυγές όπου η επιδίωξη των Αιτητών επιτυγχάνετο με την ανάκληση.

Σ' ότι αφορά την Προσφυγή 9/2018, ESCO A.H.K. LTD v ΔΗΜΟΣ ΛΕΥΚΩΣΙΑΣ, στην οποία αναφέρθηκε ειδικά η Αναθέτουσα Αρχή σημειώνουμε ότι εκεί οι Αιτητές όχι μόνο δεν έθεσαν ζήτημα αλλά και συμφώνησαν ότι η προσφυγή τους κατέστη χωρίς αντικείμενο αφού έτσι ικανοποιήθηκε ο σκοπός της προσφυγής τους.

Στην παρούσα περίπτωση οι Αιτητές άσκησαν την προσφυγή τους, στις 28.09.2018, αμφισβητώντας τη νομιμότητα της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, ημερομηνίας 03.09.2018, να μην κάνει αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας τους καθότι αυτή υποβλήθηκε εκπρόθεσμα.

Η Αναθέτουσα Αρχή μέσω της γραπτής Αγόρευσης του δικηγόρου της αναφέρει ότι διαπιστώθηκε κακή και/ή παράνομη συγκρότηση του οργάνου που έλαβε τις αποφάσεις στις συνεδρίες 03.09.2018 και 13.09.20185 και ως αποτέλεσμα αυτές οι αποφάσεις ανακλήθηκαν και με νέες συνεδρίες νόμιμα συγκροτηθέντων οργάνων πάρθηκαν νέες αποφάσεις για « ... αποκατάσταση της νομιμότητας ...»

Οι συνεδρίες για αποκατάσταση της νομιμότητας, όπως τις χαρακτήρισε η Αναθέτουσα Αρχή, έγιναν στις 26.11.2018 και 28.11.2018 και τα αποφασισθέντα κοινοποιήθηκαν στους Αιτητές στις 03.12.2018 και 05.12.2018 αντίστοιχα, σε χρόνο δηλαδή που βρίσκονταν σε ισχύ τα Προσωρινά Μέτρα. Αφορούν δε ανάκληση της απόφασης ανάθεσης, συνεδρία 26.11.2018, και απόφαση για απόρριψη ως εκπρόθεσμης της προσφοράς των Αιτητών, συνεδρία 28.11.2018.

Το πως και γιατί με την ανάκληση της κατακύρωσης του διαγωνισμού επιτυγχάνεται ο σκοπός που επεδίωκαν με την προσφυγή τους οι Αιτητές, δηλαδή η ακύρωση του αποκλεισμού της προσφοράς τους η οποία ήταν δυσμενής για αυτούς δεν το αντιλαμβανόμαστε.

Από τα ενώπιον μας τεθέντα που είναι μόνο οι επιστολές που στάληκαν στους Αιτητές, η Αναθέτουσα Αρχή δεν έχει παρουσιάσει τα σχετικά πρακτικά, προκύπτει ότι στις 26.11.2018 αποφασίστηκε ανάκληση της απόφασης ανάθεσης. Ο λόγος δεν αναφέρεται. Ακολούθως, με νέα επιστολή προς τους Αιτητές ημερ. 5.12.2018 τους πληροφόρησαν ότι στις 28.11.2018 αποφασίστηκε η μη αποδοχή της προσφοράς τους ως εκπρόθεσμης. Είναι φανερό ότι τα όσα ισχυρίστηκε η Αναθέτουσα Αρχή για ικανοποίηση του αιτήματος των Αιτητών δεν ευσταθούν ώστε να μπορεί να εξαχθεί συμπέρασμα ότι η Προσφυγή κατέστη χωρίς αντικείμενο. Οι ενέργειες της

Αναθέτουσας Αρχής διαρκούσης της ισχύος των προσωρινών μέτρων ημερ. 3.10.2018 όπως τα έχουμε πιο πάνω παραθέσει εμποδίζουν την Αναθέτουσα Αρχή να προχωρήσει στη λήψη οποιασδήποτε απόφασης σε σχέση με τον παρόντα διαγωνισμό. Συνεπώς, η προσφυγή δεν έχει απωλέσει το αντικείμενο της. Ως εκ τούτου ορίζεται για προγραμματισμό στις 21.1.2019. Η απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών για χορήγηση των Προσωρινών Μέτρων, ημερομηνίας 03.10.2018 παραμένει σε ισχύ μέχρι να εκδικαστεί η ουσία της προσφυγής και εκδοθεί η απόφαση της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών.

Κρίνουμε σκόπιμο στο σημείο αυτό, για λόγους καθοδήγησης στο μέλλον να επισημάνουμε ότι, όταν υπάρχουν σε ισχύ προσωρινά μέτρα οι Αναθέτουσες Αρχές οφείλουν να μην προχωρούν σε οποιαδήποτε πράξη ή απόφαση σε σχέση με τον διαγωνισμό προς αποφυγή ανεπιθύμητων καταστάσεων και καθυστερήσεων στην ολοκλήρωση του διαγωνισμού ούτε να προχωρούν στη λήψη νέας απόφασης, γεγονός που αντίκειται στην εφαρμογή των εν ισχύ προσωρινών μέτρων.