



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. 79/2016

Μεταξύ:

CYFIELD DEVELOPMENT PUBLIC LTD

Αιτούντων

v.

ΔΗΜΟΥ ΛΑΡΝΑΚΑΣ

Αναθέτουσας Αρχής

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

Έφη Παπαδοπούλου, Πρόεδρος
Γιώργος Αναστασίου, Μέλος
Σόλων Παπαθεοχάρους, Μέλος

Αιτητές:

CYFIELD DEVELOPMENT PUBLIC LTD

Αντιπροσωπεύτηκε από την:

1. Αλεξία Κουντουρή-Παπαευσταθίου, Δικηγόρο για Τάσος Παπαδόπουλος & Συνεργάτες ΔΕΠΕ

Αναθέτουσα Αρχή:

ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΝΑΚΑΣ

Αντιπροσωπεύτηκε από τους:

1. Δρ. Ανδρέα Π. Ποιητή, Δικηγόρο για Δρ. Ανδρέας Ποιητής & Σία Δ.Ε.Π.Ε.
2. Ελένη Χωματένου, Λειτουργό Τεχνικής Υπηρεσίας

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης.: 14 Ιουνίου, 2017

Α Π Ο Φ Α Σ Η

Αντικείμενο της παρούσας Προσφυγής είναι η απόφαση του Δήμου Λάρνακας («Αναθέτουσα Αρχή») να αποκλείσει την προσφορά των Αιτητών από το Διαγωνισμό αρ. 28/2016 και τίτλο «*Συντήρηση Δρόμων της Λάρνακας*» και να κατακυρώσει το διαγωνισμό στην εταιρεία FAP CONSTRUCTION LTD.

Συγκεκριμένα η προσφορά των Αιτητών αποκλείστηκε επειδή δεν ικανοποιεί όλες τις απαιτήσεις του όρου 5.6(ζ)(ii) του Τόμου Α των εγγράφων του Διαγωνισμού αφού:

- (α) η άδεια διαχείρισης αποβλήτων του άλλου φορέα στον οποίο οι Αιτητές στηρίχθηκαν για την συλλογή και μεταφορά των αποβλήτων δεν καλύπτει τη συλλογή και μεταφορά των κατηγοριών αποβλήτων με κωδικούς 170101, 170102, 170107 και 170504 που είναι το σκυρόδεμα, τα τούβλα, τα μείγματα σκυροδέματος και τούβλων, και τα μπάζα εκσκαφών που θα προκύψουν από την ανύψωση των καλυμμάτων φρεατίων του ΣΑΛ (εργασία (ε), Παράρτημα 3, Μέρος II του Τόμου Α, εργασία 2.5 στον Τόμο Γ των εγγράφων του Διαγωνισμού).
- (β) οι Αιτητές δεν υπέβαλαν εν ισχύ άδεια Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Αποβλήτων Εκσκαφών Κατασκευών και Κατεδαφίσεων (Α.Ε.Κ.Κ.) του άλλου φορέα ή εν ισχύ άδεια εγγραφής

του άλλου φορέα σε Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων (Σ.Ε.Σ.Δ.Α.).

Στο Διαγωνισμό ο οποίος προκηρύχθηκε στις 29.7.2016 με τελευταία ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 5.9.2016 και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, υποβλήθηκαν συνολικά τέσσερις (4) προσφορές μεταξύ των οποίων και η προσφορά των Αιτητών. Κατά το στάδιο της αξιολόγησης των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή με επιστολή της ημερομηνίας 12.10.2016, για ότι εδώ ενδιαφέρει, ζήτησε από τους Αιτητές όπως παρουσιάσουν:

- (α) *«το αντίγραφο της στο (ζ)(i) εν ισχύ Άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων, για τη συλλογή και μεταφορά των κατηγοριών αποβλήτων που θα προκύψουν από όλες τις εργασίες του έργου, του Άλλου Φορέα»* σύμφωνα με τα απαιτούμενα του όρου 5.6(ζ)(ii) των εγγράφων του Διαγωνισμού. Συγκεκριμένα στην επιστολή αναφέρεται ότι καθώς διαπιστώθηκε η άδεια του άλλου φορέα για τη συλλογή και μεταφορά των κατηγοριών αποβλήτων που θα προκύψουν από όλες τις εργασίες του έργου δεν εκάλυπτε τους κωδικούς που έχουμε αναφέρει πιο πάνω.
- (β) το αντίγραφο της στο (ζ)(iii), εν ισχύ άδειας Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Αποβλήτων Εκσκαφών, Κατασκευών και Κατεδαφίσεων (Α.Ε.Κ.Κ.) του Άλλου Φορέα ή το αντίγραφο της το (ζ)(iv), εν ισχύ ετήσιας Άδειας Εγγραφής του σε Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα

Διαχείρισης Αποβλήτων (Σ.Ε.Σ.Δ.Α.), για έργα τουλάχιστον τάξης Γ ως η τάξη του έργου σύμφωνα με τα απαιτούμενα στον όρο 5.6(ζ)(ii) των εγγράφων του Διαγωνισμού.

Στην επιστολή σημειώνεται ότι οι πιο άνω άδειες, θα έπρεπε να ήταν σε ισχύ πριν την λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών.

Οι Αιτητές με επιστολή τους ημερ. 13.10.2016 σε σχέση με την άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων του άλλου φορέα, ανέφεραν, ότι αυτή λήγει στις 4.11.2019, δεν καλύπτει όμως τους κωδικούς 170101, 170102, 170107 και 170504, οι οποίοι καλύπτονται από το Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων (ΚΟΔΑ) που έχουν οι ίδιοι και το οποίο έχουν υποβάλει με την προσφορά τους.

Σε ότι αφορά το αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Αποβλήτων Εκσκαφών, Κατασκευών και Κατεδαφίσεων (Α.Ε.Κ.Κ.) του άλλου φορέα ή το αντίγραφο της εν ισχύ ετήσιας άδειας εγγραφής του άλλου φορέα σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. ανέφεραν ότι η άδεια διαχείρισης αποβλήτων του άλλου φορέα λήγει στις 4.11.2019 και το Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων (ΚΟΔΑ) των ιδίων λήγει στις 31.12.2016.

Με τη λήψη της απάντησης των Αιτητών η Επιτροπή Αξιολόγησης σε έκθεση της ημερ. 13.10.2016 εισηγήθηκε απόρριψη της προσφοράς των Αιτητών βασιζόμενη στις προφορικές εξηγήσεις που έλαβε από το Τμήμα Περιβάλλοντος σε σχέση τις

άδειες που απαιτούνταν από τη σχετική νομοθεσία. Η Επιτροπή Προσφορών στην οποία υποβλήθηκε η Έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης συμφώνησε με την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης υπό την προϋπόθεση όπως οι απόψεις του Τμήματος Περιβάλλοντος θα δοθούν γραπτώς.

Το Συμβούλιο Προσφορών στις 14.10.2016 ενέκρινε ομόφωνα τις εισηγήσεις της Επιτροπής Προσφορών υπό την προϋπόθεση και πάλι όπως ζητηθούν γραπτώς (είχαν δοθεί προφορικά προς την Επιτροπή Αξιολόγησης) οι απόψεις του Τμήματος Περιβάλλοντος για τα ζητήματα που η Επιτροπή Αξιολόγησης διαπίστωσε στην έκθεση της ημερ. 13.10.2016 σε σχέση με την προσφορά των Αιτητών και τα οποία αφορούσαν παραλείψεις που εξακολουθούσαν να υπάρχουν και μετά τις απαντήσεις που δόθηκαν με την επιστολή των Αιτητών ημερ. 13.10.2016 πιο πάνω.

Η Επιτροπή Αξιολόγησης σε νέα έκθεση της ημερ. 11.11.2016 και αφού εξέτασε όσα το Τμήμα Περιβάλλοντος ανέφερε στην επιστολή του ημερ. 20.10.2016 και όσα οι Αιτητές πρόβαλαν με την επιστολή των δικηγόρων τους ημερ. 19.10.2016 διαπίστωσε ότι οι παραλείψεις παρέμεναν και δεν υπήρχε συμμόρφωση με τα έγγραφα του Διαγωνισμού. Σε σχέση με τον αποκλεισμό της προσφοράς των Αιτητών η θέση της δεν διαφοροποιήθηκε όπως δεν διαφοροποιήθηκε και η θέση της Επιτροπής Προσφορών η οποία εξέτασε την έκθεση της Επιτροπής Αξιολόγησης σε συνεδρία της ημερ. 15.11.2016. Ακολούθως το Συμβούλιο Προσφορών σε συνεδρία του ημερ. 12.12.2016 αποφάσισε ομόφωνα να εμείνει στην απόφαση του ημερ. 14.10.2016 για απόρριψη της προσφοράς των Αιτητών αφού το Τμήμα

Περιβάλλοντος επιβεβαίωσε με επιστολή του όσα τηλεφωνικώς είχε αναφέρει στην Επιτροπή Αξιολόγησης.

Οι Αιτητές τον αποκλεισμό της προσφοράς τους τον θεωρούν αποτέλεσμα πεπλανημένης κρίσης της Αναθέτουσας Αρχής. Ουσιαστικά αναφέρουν, η τελευταία προέβη σε εκ των υστέρων τροποποίηση των εγγράφων του Διαγωνισμού προσθέτοντας απαιτήσεις που δεν υπήρχαν κατά το στάδιο υποβολής των προσφορών. Ο αποκλεισμός της προσφοράς τους έγινε με αναφορά σε απόβλητα συγκεκριμένου είδους. Ειδικότερα η Αναθέτουσα Αρχή έκρινε ότι οι άδειες που υποβλήθηκαν με την προσφορά τους δεν καλύπτουν τα απόβλητα που θα δημιουργηθούν από την ανύψωση των φρεατίων, κρίση που είναι παντελώς πεπλανημένη. Ο τρίτος φορέας τον οποίο δήλωσαν, NEMESIS ASPHALT CO. LTD, κατέχει άδεια διαχείρισης αποβλήτων που αφορά τη συλλογή και μεταφορά Α.Ε.Κ.Κ. που περιλαμβάνονται στην Κατηγορία 17 του Καταλόγου Αποβλήτων. Αναφέρουν ότι *«Κατείχε επίσης ετήσια άδεια εγγραφής στο Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων Σ.Ε.Σ.Δ.Α. (αρ. άδειας 0008/22/14) όπως επίσης και το πιστοποιητικό εγγραφής εργολήπτη/παραγωγού ως μέλος στο Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων (Σ.Ε.Σ.Δ.Α.)»*. Επομένως ισχυρίζονται είναι σαφές ότι ο τρίτος φορέας κατείχε άδεια για τη συλλογή και μεταφορά των συγκεκριμένων κατηγοριών αποβλήτων. Επιπλέον *«τόσο οι Αιτητές όσο και ο τρίτος φορέας κατείχαν άδειες εγγραφής σε Αδειοδοτημένο Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων»* με αποτέλεσμα η προσφορά τους να πληροί τις προϋποθέσεις των

εδαφίων (β) και (δ) αντίστοιχα του όρου 3.3.6. του Μέρους Α των εγγράφων του Διαγωνισμού.

Με βάση τα έγγραφα του Διαγωνισμού εξήγησαν κατά την εργασία ανύψωσης φρεατίων δεν υπάρχει αντικείμενο που χρήζει διαχείρισης ως απόβλητο. Στον Τόμο Γ, Τεχνικοί Όροι των εγγράφων του Διαγωνισμού όπου γίνεται η περιγραφή της συγκεκριμένης εργασίας δεν φαίνεται να προκύπτει η ύπαρξη αποβλήτων, ώστε να δικαιολογείται η εκ των υστέρων αναζήτηση από την Αναθέτουσα Αρχή των συγκεκριμένων αποβλήτων. Σε κανένα σημείο της περιγραφής του τρόπου των εργασιών για ανύψωση των καλυμμάτων των φρεατίων δεν γίνεται αναφορά σε μπετόν που θα αφαιρεθεί ή σε άλλα απόβλητα που θα δημιουργηθούν. Η διαφοροποίηση της παραγράφου 2.5 από τις παραγράφους 2.1. και 2.2. όπου προβλέπεται η δημιουργία και διαχείριση αποβλήτων είναι σαφής. Οι Αιτητές, αναφέρουν, υπέβαλαν την προσφορά τους λαμβάνοντας υπόψη ότι η συγκεκριμένη εργασία δεν θα δημιουργήσει απόβλητα αφού δεν αφαιρείται τούβλο, πλακάκι, μπετόν. Διαζευκτικά καταλήγουν και αν ακόμη γίνει δεκτό ότι θα δημιουργηθούν τα απόβλητα που ισχυρίζεται η Αναθέτουσα Αρχή η ποσότητα τους θα είναι αμελητέα και υποδεικνύουν ότι οι εργασίες ανύψωσης των φρεατίων είναι το 1% του συνολικού ποσού της προσφοράς και έχει κοστολογηθεί από τους Αιτητές σε €8.500.

Εκ διαμέτρου αντίθετη είναι η θέση της Αναθέτουσας Αρχής η οποία υποστηρίζει ότι με την επιστολή της ημερ. 12.10.2016 εκείνο το οποίο ζήτησε από τους Αιτητές είναι αντίγραφο της εν ισχύ άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων για την συλλογή και μεταφορά

κατηγορίας αποβλήτων που θα προκύψουν από όλες τις εργασίες του έργου στις οποίες περιλαμβάνονται και τα απόβλητα που αφορούν το σκυρόδεμα, τα τούβλα, τα μείγματα σκυροδεμάτων και τούβλων, και τα μάζα εκσκαφών που θα προκύψουν από την ανύψωση των καλυμμάτων των φρεατίων του ΣΑΛ. Οι Αιτητές, υποδεικνύει, με την επιστολή τους ημερομηνίας 13.10.2016 δέχθηκαν ότι η άδεια διαχείρισης αποβλήτων του άλλου φορέα δεν κάλυπτε τα συγκεκριμένα απόβλητα, χωρίς να ισχυρίζονται ότι από την ανύψωση των καλυμμάτων των φρεατίων δεν θα υπάρξουν τα συγκεκριμένα απόβλητα. Απλά πρόβαλαν ότι οι ίδιοι επειδή είναι εγγεγραμμένοι σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. και συγκεκριμένα στον Κυπριακό Οργανισμό Διαχείρισης Αποβλήτων (Κ.Ο.Δ.Α.) καλύπτονται. Σε κανένα σημείο της επιστολής τους δεν ανέφεραν ότι δεν θα προκύψουν απόβλητα από την ανύψωση των φρεατίων ή ότι ο τρίτος φορέας εκαλύπτετο από την άδεια του. Με την προσφορά τους οι Αιτητές υπέβαλαν μόνο τη δήλωση του άλλου φορέα στον οποίο θα στηριχθούν για τη συλλογή και μεταφορά των αποβλήτων του έργου και το αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων για τη συλλογή των κατηγοριών που αναφέρονται σ' αυτή. Δεν υπέβαλαν το αντίγραφο της εν ισχύ άδειας λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. του άλλου Φορέα ή την εν ισχύ άδειας εγγραφής αυτού του άλλου Φορέα σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. Ο άλλος Φορέας σύμφωνα με τις απαιτήσεις του όρου 5.6(δ) οφείλει να κατέχει μία από τις πιο πάνω άδειες.

Η Αναθέτουσα Αρχή απέρριψε ως εσφαλμένους και τους ισχυρισμούς που προβλήθηκαν με την επιστολή ημερ. 19.10.2016 των δικηγόρων των Αιτητών οι

οποίοι εξετάστηκαν από την Αναθέτουσα Αρχή αλλά δεν οδήγησαν σε μεταβολή της θέσης της. Ενώ, αναφέρει, αρχικά οι Αιτητές με την επιστολή τους ημερ. 13.10.2016 δεν αρνούνται ότι θα προκύψουν απόβλητα από την ανύψωση των φρεατίων αργότερα με την επιστολή των δικηγόρων τους ισχυρίζονται ότι δεν θα προκύψουν, αλλά και εάν προκύψουν αυτά θα ανακυκλώνονται στο αδειοδοτημένο λατομείο της NEMESIS ASPHALT CO. LTD που ανήκει στον ίδιο όμιλο εταιρειών με τους Αιτητές χωρίς όμως να παρέχεται με την επιστολή οποιοδήποτε στοιχείο που να δείχνει ότι η NEMESIS ASPHALT CO. LTD έχει την ισχυριζόμενη άδεια.

Ούτε ο ισχυρισμός με αναφορά στον όρο 2.5 του Τόμου Γ ότι δεν απαιτείται ο προσφοροδότης ή ο τρίτος φορέας να κατέχει άδεια για την απόρριψη των συγκεκριμένων αποβλήτων ευσταθεί. Ο όρος 5.6 ρητά απαιτεί είτε αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων για τη συλλογή και μεταφορά των κατηγοριών αποβλήτων που θα προκύψουν από όλες τις εργασίες του έργου, είτε το αντίγραφο της Άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων του άλλου φορέα στον οποίο θα στηριχθεί ο προσφέρων για τη συλλογή και μεταφορά των αποβλήτων που θα προκύψουν και επιπλέον αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. ή το αντίγραφο της εν ισχύ ετήσιας άδειας εγγραφής του σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. όσο και το αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων αυτού του συλλογικού συστήματος το οποίο συμμετέχει ως μέλος.

Οι Αιτητές δεν υπέβαλαν τις απαιτούμενες άδειες, ούτε με την προσφορά τους αλλά ούτε και με την απαντητική επιστολή τους ημερ. 19.10.2016. Το γεγονός ότι οι

Αιτητές είναι εγγεγραμμένοι στον Κ.Ο.Δ.Α., όπως ισχυρίζονται, δεν αρκεί. Θα πρέπει να ικανοποιούν και τις προϋποθέσεις του όρου.

Ο όρος 3.3 Δικαίωμα και Προϋποθέσεις Συμμετοχής στο Διαγωνισμό, Μέρος Ι, Τόμος Α Οδηγίες προς Οικονομικούς Φορείς προβλέπει ότι:

«β. Επιπρόσθετα επίσης, για να δικαιούται οποιοδήποτε φυσικό ή νομικό πρόσωπο ή οποιαδήποτε κοινοπραξία φυσικών ή και νομικών προσώπων, να συμμετάσχει στο Διαγωνισμό, πρέπει να πληροί και μία από τις (α) ή (β) και επιπλέον¹ και μία από τις (γ) ή (δ) πιο κάτω προϋποθέσεις συμμετοχής:

(α) πρέπει να κατέχει εν ισχύ Άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων, η οποία εκδίδεται δυνάμει του περί Αποβλήτων Νόμου του 2011 [Ν.185(Ι)/2011], όπως τυχόν κατά περίπτωση έχει τροποποιηθεί, για τη συλλογή και μεταφορά των κατηγοριών αποβλήτων που θα προκύψουν από τις εργασίες του Έργου ή

(β) πρέπει να στηριχθεί στις δυνατότητες Άλλου Φορέα, για τη συλλογή και μεταφορά των πιο πάνω κατηγοριών αποβλήτων ο οποίος πρέπει να κατέχει τόσον την πιο πάνω άδεια, όσον και μία από τις στο (γ) ή (δ) πιο κάτω άδειες και επιπλέον:

(γ) πρέπει να κατέχει εν ισχύ ετήσια άδεια Ατομικού Συστήματος διαχείρισης Αποβλήτων από Εκσκαφές, Κατασκευές και Κατεδαφίσεις (Α.Ε.Κ.Κ.), η οποία εκδίδεται δυνάμει του στο (α) πιο πάνω Νόμου και των Περί Αποβλήτων (Διαχείριση Α.Ε.Κ.Κ.) Κανονισμών του 2011 και 2013 (Κ.Δ.Π. 159/2011 και 220/2013), όπως τυχόν κατά περίπτωση έχουν τροποποιηθεί, για την εκτέλεση έργων τουλάχιστον της Τάξης του Έργου που καθορίζεται στην παράγραφο 3.1. ή

(δ) πρέπει να κατέχει εν ισχύ ετήσια άδεια εγγραφής του σε αδειοδοτημένο Συλλογικό Εναλλακτικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων (Σ.Ε.Σ.Δ.Α.), η οποία εκδίδεται και αυτή δυνάμει του στο (α) πιο πάνω Νόμου και των στο (γ) πιο πάνω Κανονισμών, για την εκτέλεση έργων τουλάχιστον της στο (γ) πιο πάνω Τάξης του Έργου.»

¹ Η υπογράμμιση δική μας

Ο όρος 5.6 Περιεχόμενο Φακέλου Προσφορών Μέρος I, Τόμος Α Οδηγίες προς Οικονομικούς Φορείς προβλέπει ότι:

«Ο κάθε Προσφέρων, οφείλει να υποβάλει εντός του φακέλου ή του περιβλήματος της Προσφοράς του, τα ακόλουθα έγγραφα:

(α) [...]

(ζ) Αναφορικά με την εκπλήρωση μίας από τις (α) ή (β), καθώς και μίας από τις (γ) ή (δ) προϋποθέσεις συμμετοχής της υποπαραγράφου 3.3.6, ο Προσφέρων οφείλει να υποβάλει ένα από τα (i) ή (ii) και επιπλέον ένα από τα (iii) ή (iv), ακόλουθα έγγραφα:

(i) Αναφορικά με την εκπλήρωση της (α) προϋπόθεσης συμμετοχής της υποπαραγράφου 3.3.6, ο Προσφέρων οφείλει να υποβάλει το αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων, η οποία εκδίδεται δυνάμει του περί Αποβλήτων Νόμου του 2011 [Ν.185(Ι)/2011], όπως τυχόν κατά περίπτωση έχει τροποποιηθεί, για τη συλλογή και μεταφορά των κατηγοριών αποβλήτων που θα προκύψουν από όλες τις εργασίες του Έργου ή

(ii) Αναφορικά με την εκπλήρωση της (β) προϋπόθεσης συμμετοχής της υποπαραγράφου 3.3.6, ο Προσφέρων οφείλει να υποβάλει, τόσο το αντίγραφο της πιο πάνω Άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων του Άλλου Φορέα στον οποίο θα στηριχθεί, για τη συλλογή και μεταφορά των πιο πάνω κατηγοριών αποβλήτων, όσον και το αντίγραφο μίας από τις στο (iii) ή (iv) πιο κάτω άδειες του Άλλου Φορέα, αλλά και τη Δήλωση του Άλλου Φορέα που επισυνάπτεται ως Παράρτημα 6 στο Μέρος II του Τόμου Α, δεόντως συμπληρωμένη και υπογραμμένη από τον Άλλο Φορέα ή τον Εκπρόσωπο του και επιπλέον:

(iii) Αναφορικά με την εκπλήρωση της (γ) προϋπόθεσης συμμετοχής της υποπαραγράφου 3.3.6, ο Προσφέρων οφείλει να υποβάλει το αντίγραφο της εν ισχύ ετήσιας άδειας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Αποβλήτων από Εκσκαφές, Κατασκευές και Κατεδαφίσεις (Α.Ε.Κ.Κ.), η οποία εκδίδεται δυνάμει του στο (i) πιο πάνω Νόμου και των περί Αποβλήτων (Διαχείριση Α.Ε.Κ.Κ.) Κανονισμών του 2011 και 2013 (Κ.Δ.Π. 159/2011 και 220/2013), όπως τυχόν κατά περίπτωση έχουν τροποποιηθεί, για έργα τουλάχιστον της Τάξης του Έργου που καθορίζεται στην παράγραφο 3.1. ή

- (iv) Αναφορικά με την εκπλήρωση της (δ) προϋπόθεσης συμμετοχής της υποπαραγράφου 3.3.6, ο Προσφέρων οφείλει να υποβάλει, τόσο το αντίγραφο της εν ισχύ ετήσιας άδειας εγγραφής του σε Εναλλακτικό Συλλογικό Σύστημα Διαχείρισης Αποβλήτων (Σ.Ε.Σ.Δ.Α.), η οποία εκδίδεται και αυτή δυνάμει του στο (i) πιο πάνω Νόμου και των στο (iii) πιο πάνω Κανονισμών, για έργα τουλάχιστον της στο (iii) πιο πάνω Τάξης του Έργου, όσον και την στο (i) πιο πάνω Άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων αυτού του Συλλογικού Συστήματος, στο οποίο συμμετέχει ως μέλος».

Η Επιτροπή Αξιολόγησης στο Πρακτικό της ημερ. 13.10.2016 το οποίο οδήγησε στον αποκλεισμό της προσφοράς των Αιτητών, εξετάζοντας το περιεχόμενο της επιστολής των Αιτητών ημερ. 13.10.2016 σε απάντηση της επιστολής της ημερ. 12.10.2016, αναφέρει τα εξής:

«(β) Σχετικά με το υπ' αρ. 3 πιο πάνω απαιτούμενο έγγραφο, σύμφωνα με μία από τις απαιτήσεις στο (ζ)(ii) της πιο πάνω παραγράφου 5.6, δηλώθηκε από τον 1^ο Προσφέροντα ο ισχυρισμός του, ότι παρά το ότι η υποβληθείσα με την Προσφορά του Άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων του Άλλου Φορέα (NEMESIS ASPHALT CO. LTD) στον οποίο θα στηριχθεί για τη συλλογή και μεταφορά των αποβλήτων του έργου, δεν καλύπτει αυτόν τον Άλλο Φορέα για τη συλλογή και μεταφορά των κατηγοριών αποβλήτων με τους αναφερόμενους στην πιο πάνω επιστολή του Δήμου κωδικούς, η συλλογή και μεταφορά τους καλύπτονται από το Σ.Ε.Σ.Δ.Α. (Κ.Ο.Δ.Α.) στο οποίο ο ίδιος έχει εγγραφεί ως μέλος, σύμφωνα με την υποβληθείσα με την Προσφορά του Άδεια Εγγραφής του σε αυτό το Σ.Ε.Σ.Δ.Α.

Επισημαίνεται όμως, ότι ο πιο πάνω ισχυρισμός του 1^{ου} Προσφέροντος δεν τεκμηριώνεται ούτε από την πιο πάνω Άδεια Εγγραφής του στο πιο πάνω Σ.Ε.Σ.Δ.Α., αλλά ούτε και από την υποβληθείσα με την πιο πάνω επιστολή του Άδεια Λειτουργίας αυτού του Σ.Ε.Σ.Δ.Α., αφού σε αυτές τις Άδειες δεν γίνεται καμία αναφορά ούτε για συλλογή και μεταφορά αποβλήτων, αλλά ούτε και για κωδικούς κατηγοριών αποβλήτων.

Επισημαίνεται επίσης, ότι ο πιο πάνω ισχυρισμός του 1^{ου} Προσφέροντος, δεν γίνεται αποδεκτός από την Επιτροπή Αξιολόγησης της πιο πάνω Προσφοράς,

τόσο για τον πιο πάνω λόγο, όσον και από την τηλεφωνική ενημέρωση της τόσο από τον Κ.Ο.Δ.Α. / από τον Αρμόδιο Λειτουργό του κ. Παντελή Τζιαλλή στο τηλ. 99689328, όσον και από το Τμήμα Περιβάλλοντος / από τον Αρμόδιο Λειτουργό του κ. Ευγένιο Ευγενίου στο τηλ. 99881555, ότι σύμφωνα με τους περί Αποβλήτων Νόμους και Κανονισμούς, ο κάθε Προσφέρων / ο κάθε Άλλος Φορέας στον οποίο θα στηριχθεί οποιοσδήποτε Προσφέρων για τη συλλογή και μεταφορά των αποβλήτων του έργου, οφείλει να κατέχει εν ισχύ Άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων για τη συλλογή και μεταφορά Α.Ε.Κ.Κ. και επιπλέον οφείλει να κατέχει και εν ισχύ Άδεια Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. ή να συμμετέχει σε αδειοδοτημένο Σ.Ε.Σ.Δ.Α.

(γ) Σχετικά με το υπ' αρ. 4 πιο πάνω απαιτούμενο έγγραφο, σύμφωνα με μία από τις απαιτήσεις στο (ζ) (ii) της πιο πάνω παραγράφου 5.6, δηλώθηκε από τον 1^ο Προσφέροντα ότι η υποβληθείσα με την Προσφορά του Άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων του πιο πάνω Άλλου Φορέα λήγει στις 4/11/19 και ότι η υποβληθείσα επίσης με την Προσφορά του Άδεια Εγγραφής του στο πιο κάτω Σ.Ε.Σ.Δ.Α. λήγει στις 31/12/16.

Επισημαίνεται, ότι ισχύουν τα πιο πάνω, όμως δεν έχουν καμία σχέση με το πιο πάνω έγγραφο, το οποίο είναι η εν ισχύ Άδεια Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. του πιο πάνω Άλλου Φορέα ή η εν ισχύ ετήσια Άδεια Εγγραφής αυτού του Άλλου Φορέα σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. και το οποίο εξακολουθεί να μην έχει υποβληθεί.

Επισημαίνεται επίσης ότι ο πιο πάνω Άλλος Φορέας, οφείλει να κατέχει τη μία από τις δύο πιο πάνω Άδειες, σύμφωνα τόσο με την πιο πάνω απαίτηση, όσον και με την αναφερόμενη στο (β) πιο πάνω τηλεφωνική ενημέρωση της Επιτροπής Αξιολόγησης».

Επανερχόμενοι στα γεγονότα της παρούσας και εξετάζοντας το περιεχόμενο των διοικητικών φακέλων διαπιστώνουμε και εμείς ότι μεταξύ των υποβληθέντων από τους Αιτητές εγγράφων είναι:

- (α) Πιστοποιητικό εγγραφής μέλους της εταιρείας των Αιτητών (Cyfield Development Public Ltd) στο Μητρώο Μελών του Συλλογικού Συστήματος

Εναλλακτικής Διαχείρισης Αποβλήτων του Κυπριακού Οργανισμού Διαχείρισης Αποβλήτων (Κ.Ο.Δ.Α),

- (β) Ετήσια Άδεια Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. για σκοπούς υποβολής προσφοράς της εταιρείας των Αιτητών (Cyfield Development Public Ltd) από τον Κ.Ο.Δ.Α. με ισχύ από 22.12.2015 μέχρι 31.12.2016.
- (γ) Άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων του άλλου φορέα (NEMESIS ASPHALT CO. LTD) από το Υπουργείο Εσωτερικών με ημερ. λήξης την 4.11.2019 για συγκεκριμένες κατηγορίες αποβλήτων.

Δεν μας έχει υποδειχθεί ούτε επισυνάπτεται στη γραπτή Αγόρευση των Αιτητών αλλά ούτε και έχουμε εντοπίσει στην προσφορά τους ή στους διοικητικούς φακέλους την άδεια εγγραφής του άλλου φορέα σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α., όπως δεν έχουμε εντοπίσει το πιστοποιητικό εγγραφής εργολήπτη παραγωγών ως μέλους στο Σ.Ε.Σ.Δ.Α. όπως οι Αιτητές ισχυρίζονται στη γραπτή τους αγόρευση ότι κατέχει τόσο ο τρίτος φορέας όσο και οι ίδιοι.

Με άλλα λόγια φαίνεται ότι ο τρίτος φορέας στον οποίο θα στηριχθούν οι Αιτητές αναφορικά με την εκπλήρωση της (β) προϋπόθεσης συμμετοχής του όρου 3.3.6 έχει υποβάλει αντίγραφο της άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων που εκδίδεται από το Υπουργείο Εσωτερικών του άλλου φορέα για τη συλλογή και μεταφορά αποβλήτων που θα προκύψουν, όχι όμως εν ισχύ άδεια Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος

Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. ή εν ισχύ ετήσια Άδεια Εγγραφής του άλλου φορέα σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. όπως ρητά απαιτείται στον όρο 5.6(ζ)(ii).

Το γεγονός ότι οι Αιτητές κατέχουν πιστοποιητικό εγγραφής Μέλους σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. και συγκεκριμένα στον Κ.Ο.Δ.Α. δεν αρκεί αλλά ούτε και υποκαθιστά την απαιτούμενη από τον τρίτο φορέα άδεια εφόσον με την επιλογή που έκαναν οι Αιτητές να στηριχθούν στις δυνατότητες άλλου Φορέα, ο τελευταίος πρέπει να κατέχει τόσο την Άδεια Διαχείρισης Αποβλήτων η οποία εκδίδεται βάσει του Περί Αποβλήτων Νόμου 2011, Ν. 185(I)/2011, όσον και μία από τις προβλεπόμενες στον όρο 3.3.6 (γ) ή (δ) του Τόμου Α των εγγράφων του διαγωνισμού ετήσιες άδειες εν ισχύ.

Σύμφωνα με τον όρο 5.6(ζ)(ii) ο προσφέρων εκτός από το αντίγραφο της άδειας Διαχείρισης Αποβλήτων του άλλου φορέα στον οποίο θα στηριχθεί για τη συλλογή και μεταφορά των αποβλήτων που θα προκύψουν και τις εργασίες του έργου πρέπει να υποβάλει και το αντίγραφο μιας από τις προβλεπόμενες στο 5.6(ζ)(iii) ή (iv) άδειες και οι Αιτητές δεν τις έχουν υποβάλει. Η παράλειψη αυτή των Αιτητών λαμβανομένου υπόψη του ουσιώδους του όρου ο οποίος εντάσσεται στο Κεφάλαιο «Δικαίωμα και Προϋποθέσεις Συμμετοχής στο Διαγωνισμό» δεν έχει άλλωστε υποστηριχθεί αντίθετη θέση, συνιστά παράβαση ουσιώδους όρου που δικαιολογημένα οδήγησε σε αποκλεισμό της προσφοράς των Αιτητών.

Η κατάληξη μας αυτή οδηγεί σε απόρριψη και του ισχυρισμού των Αιτητών για εκ των υστέρων τροποποίηση των εγγράφων του Διαγωνισμού. Οι απαιτήσεις του όρου 3.3.6 υπήρχαν κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς. Σ' ότι αφορά δε την ενέργεια της Αναθέτουσας Αρχής να ζητήσει αντίγραφο της εν ισχύ Άδειας Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. ή αντίγραφο της εν ισχύ ετήσιας Άδειας Εγγραφής του σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α. κάθε άλλο παρά προσπάθεια για εκ των υστέρων τροποποίηση των εγγράφων αποτελεί. Η αναζήτηση των εν λόγω αδειών αποτελεί έμπρακτη εφαρμογή της αρχής ότι δεν αποκλείονται προσφορές για παραλείψεις ιστορικών στοιχείων. Η Αναθέτουσα Αρχή στην παρούσα περίπτωση ασκώντας τη δυνατότητα που είχε, ζήτησε μέσω διευκρινιστικών ερωτήσεων την παρουσίαση αντιγράφων των συγκεκριμένων αδειών όχι μόνο από τους Αιτητές αλλά και από άλλους προσφέροντες, οι προσφορές των οποίων παρουσίαζαν ελλείψεις που μπορούσαν να καλυφθούν.

Οι Αιτητές τόσο με τη γραπτή τους αγόρευση όσο και ενώπιον μας δεν αμφισβήτησαν ότι από τις εργασίες του έργου θα προκύψουν απόβλητα. Αμφισβήτησαν όμως ότι θα προκύψουν από την ανύψωση των φρεατίων τα απόβλητα για τα οποία ζητήθηκαν διευκρινίσεις. Το ζήτημα της δημιουργίας ή μη αποβλήτων των κατηγοριών που η Αναθέτουσα Αρχή ισχυρίζεται ότι θα προκύψουν από την ανύψωση των φρεατίων αποτελεί τον 1^{ον} λόγο απόρριψης της προσφοράς τους. Οι διαπιστώσεις μας όμως πιο πάνω σε σχέση με την μη πλήρωση από τους Αιτητές των απαιτήσεων του όρου 5.6(ζ)(ii) του Τόμου Α (μη υποβολή άδειας Λειτουργίας Ατομικού Συστήματος

Διαχείρισης Α.Ε.Κ.Κ. ή εν ισχύ ετήσιας άδειας Εγγραφής του άλλου Φορέα σε Σ.Ε.Σ.Δ.Α.) (2^{ος} λόγος απόρριψης της προσφοράς των Αιτητών) καθιστούν χωρίς σημασία την εξέταση του πρώτου λόγου απόρριψης της προσφοράς των Αιτητών αφού οι απαιτούμενες πιο πάνω άδειες αφορούν όλα τα απόβλητα που θα προκύψουν κατά την εκτέλεση του έργου και είναι παραδεκτό από τους Αιτητές ότι θα προκύψουν απόβλητα.

Ενόψει όλων των πιο πάνω ομόφωνα αποφασίζουμε την απόρριψη της Προσφυγής και την επικύρωση της απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής.