



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. 56/2015

Μεταξύ:

ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑΣ «Α. ΛΑΟΥΡΙΣ CONSTRUCTIONS COMPANY LTD &
ΑΛΕΞΗΣ ΓΚΟΥΓΚΟΥΡΗΣ (ΧΩΜΑΤΟΥΡΓΙΚΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΛΤΔ)»

Αιτητών

v.

ΑΡΧΗΣ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΟΥ

Αναθέτοντος Φορέα

**Αναθεωρητική Αρχή
Προσφορών:**

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

Αιτητές:

ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑ «Α. ΛΑΟΥΡΙΣ CONSTRUCTIONS COMPANY LTD
& ΑΛΕΞΗΣ ΓΚΟΥΓΚΟΥΡΗΣ (ΧΩΜΑΤΟΥΡΓΙΚΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ
ΛΤΔ)»

Αντιπροσωπεύθηκε από τους:

1. Παύλο Αγγελίδη, Δικηγόρο, για Π. Αγγελίδη & Σία Δ.Ε.Π.Ε.
2. Γιώργο Τρίγγα, Δικηγόρο, για Π. Αγγελίδη & Σία Δ.Ε.Π.Ε.
3. Αλέξη Γκουγκούρη, Εκπρόσωπο αιτούσας Κοινοπραξίας
4. Ανδρέα Λαούρη, Εκπρόσωπο αιτούσας Κοινοπραξίας

Αναθέτων Φορέας:

ΑΡΧΗ ΗΛΕΚΤΡΙΣΜΟΥ ΚΥΠΡΟΥ

Αντιπροσωπεύθηκε από την:

Άννα Χρίστου, Δικηγόρο για Ιωαννίδης, Δημητρίου Δ.Ε.Π.Ε.

Ημερομηνία έκδοσης Απόφασης Π.Μ.: 15 Δεκεμβρίου, 2015.

ΑΠΟΦΑΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΧΟΡΗΓΗΣΗ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΜΕΤΡΩΝ ΓΙΑ ΑΝΑΣΤΟΛΗ ΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ ΑΝΑΘΕΣΗΣ Ή ΤΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΠΡΑΞΗΣ Ή ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΗΣ ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑΣ ΑΡΧΗΣ Ή ΤΗΣ ΥΠΟΓΡΑΦΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΣΤΗΝ ΠΡΟΣΦΥΓΗ ΑΡ. 56/2015.

Η παρούσα διαδικασία αφορά την εξέταση χορήγησης προσωρινών μέτρων για αναστολή της διαδικασίας ανάθεσης ή της εκτέλεσης πράξης ή απόφασης του Αναθέτοντος Φορέα ή της υπογραφής της σύμβασης, στην Προσφυγή με αριθμό 56/2015 αναφορικά με το Διαγωνισμό αρ. 073/2015 με τίτλο «*Εκσκαφή σκαμμάτων και άλλων συναφών εργασιών για την τοποθέτηση υπόγειων καλωδίων χαμηλής (XT) και μέσης τάσης (MT).*»

Με την έναρξη της διαδικασίας η δικηγόρος της Αρχής Ηλεκτρισμού Κύπρου (ΑΗΚ) έθεσε ζήτημα δικαιοδοσίας της Αναθεωρητικής Αρχής Προσφορών να επιληφθεί της Προσφυγής για το λόγο ότι το νομοθετικό πλαίσιο, ο περί του Συντονισμού των Διαδικασιών Σύναψης Συμβάσεων Προμηθειών, Έργων και Υπηρεσιών στους Τομείς του Ύδατος, της Ενέργειας, των Μεταφορών και των Ταχυδρομικών Υπηρεσιών και για Συναφή Θέματα Νόμος του 2006, Ν.11(Ι)/2006, που διέπει το συγκεκριμένο διαγωνισμό δεν της παρέχει δικαιοδοσία.

Το αντικείμενο του διαγωνισμού «*Εκσκαφή σκαμμάτων και άλλων συναφών εργασιών για την τοποθέτηση υπόγειων καλωδίων χαμηλής τάση (XT) και μέσης τάσης (MT)*» εντάσσεται στην κατηγορία των έργων για τα οποία σύμφωνα με την εγκύκλιο Γ.Λ./ΑΑΔΣ 63 ημερ. 16.12.2013, από 1.1.2014 μέχρι 31.12.2016 η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών για να έχει δικαιοδοσία θα πρέπει το ποσό της

κατακύρωσης του διαγωνισμού να είναι μεγαλύτερο των €5.186.000. Το ποσό της κατακύρωσης στον υπό εξέταση διαγωνισμό είναι μόνο €2.619.460, συνεπώς η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών δεν μπορεί να εξετάσει την υπόθεση. Περαιτέρω σύμφωνα με τα έγγραφα του διαγωνισμού και ειδικότερα το Μέρος Α - Οδηγίες προς Οικονομικούς Φορείς είναι ξεκάθαρο ότι το αντικείμενο του διαγωνισμού αποτελεί έργο. Σύμφωνα με τις ερμηνευτικές διατάξεις του Νόμου «*συμβάσεις έργων σημαίνει τις συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο είτε την εκτέλεση είτε ταυτόχρονα τη μελέτη και την εκτέλεση των εργασιών που αφορούν μια από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα ΙΙΙ*». Στο Παράρτημα ΙΙΙ υπό τον τίτλο «*Κατάλογος των επαγγελματικών δραστηριοτήτων που ορίζονται στο άρθρο 2*» για την τάξη 45.11 υπό στοιχείο «*Περιγραφή*» αναφέρεται «*Κατεδάφιση κτιρίων και εκτέλεση χωματουργικών εργασιών*». Στις σημειώσεις καταγράφεται ότι η τάξη 45.11 περιλαμβάνει μεταξύ άλλων χωματουργικά έργα: εκσκαφές, επιχωματώσεις κλπ. Υπέδειξε επίσης πως, το ότι πρόκειται για τη σύναψη «*σύμβασης έργων*» προκύπτει τόσο από την προκήρυξη όσο και από τους όρους του διαγωνισμού. Περαιτέρω, προς υποστήριξη της θέσης της αναφέρθηκε στις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες που θα έπρεπε να πληρούν οι οικονομικοί φορείς. Συγκεκριμένα, υπέδειξε, πρέπει να είναι κάτοχοι ετήσιας άδειας δυνάμει του περί Εγγραφής και Ελέγχου Εργοληπτών Οικοδομικών και Τεχνικών Έργων Νόμου του 2001 (Ν. 29(Ι)/2001 όπως τροποποιήθηκε).

Εκ διαμέτρου αντίθετη είναι η θέση των Αιτητών οι οποίοι υποστήριξαν με αναφορά σε σημεία των εγγράφων του διαγωνισμού όπου κατ' επανάληψη αναφέρεται «να παρέχει υπηρεσίες εκσκαφής χανδάκων και άλλων συναφών εργασιών...», «σκοπός της Σύμβασης είναι η προσφορά υπηρεσιών εκσκαφής χανδάκων για...», ότι η φύση των εργασιών του αντικείμενου του διαγωνισμού δεν το εντάσσει στην έννοια του έργου ώστε να μην έχει δικαιοδοσία η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών. Πρόκειται, ανέφερε, για παροχή υπηρεσιών εκσκαφής με σκοπό την εγκατάσταση υπόγειων καλωδίων όταν αυτό θα κρίνεται αναγκαίο. Με αναφορά στο αντικείμενο της σύμβασης στο οποίο αναφέρεται ότι με την παρούσα σύμβαση «ο ανάδοχος αναλαμβάνει να παρέχει υπηρεσίες εκσκαφής» υποστήριξε ότι δεν πρόκειται για παροχή ολοκληρωμένου έργου ώστε να μην έχει δικαιοδοσία η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών. Δεν πρόκειται ανέφερε για project/έργο, το οποίο έχει αρχή και τέλος. Το αντικείμενο του διαγωνισμού δεν έχει αρχή και τέλος αφού είναι άγνωστο πότε και πόσες φορές θα κληθούν οι Αιτητές κατά την περίοδο της σύμβασης να εκτελέσουν υπηρεσίες. Ο διαγωνισμός, ανέφερε, είναι για περίοδο δύο χρόνων και εφόσον προκύπτουν ανάγκες σύμφωνα με τους όρους του διαγωνισμού. Δεν πρόκειται για project/έργο το οποίο έχει αρχή και τέλος.

Μας απασχόλησε κατά πόσο θα έπρεπε να εξετάσουμε το ζήτημα της δικαιοδοσίας στο παρόν στάδιο, καταλήξαμε όμως και δεδομένου ότι δόθηκε στα μέρη η ευκαιρία να αναπτύξουν τις θέσεις τους ότι παρέχεται τέτοια δυνατότητα.

Το πρώτο ερώτημα που πρέπει να απαντηθεί είναι το κατά πόσο το αντικείμενο του διαγωνισμού εντάσσεται στην έννοια/ορισμό του έργου ή της παροχής υπηρεσιών.

Αντικείμενο του διαγωνισμού όπως αυτό καθορίστηκε με την προκήρυξη και τα έγγραφα του διαγωνισμού είναι εκσκαφή σκαμμάτων και άλλων συναφών εργασιών για την τοποθέτηση υπόγειων καλωδίων. Ότι το Νομοθετικό πλαίσιο που διέπει τον συγκεκριμένο διαγωνισμό είναι ο Ν.11(Ι)/2006, δεν έχει αμφισβητηθεί και ορθά αφού το αντικείμενο εμπίπτει στον τομέα της ενέργειας.

Σύμφωνα με το άρθρο 2 του Νόμου *««έργο» σημαίνει το αποτέλεσμα ενός συνόλου οικοδομικών εργασιών ή εργασιών πολιτικού μηχανικού που προορίζεται να πληρεί αυτό καθαυτό μια οικονομική ή τεχνική λειτουργία.»*

««συμβάσεις έργων» σημαίνει τις συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο είτε την εκτέλεση είτε ταυτόχρονα τη μελέτη και την εκτέλεση εργασιών που αφορούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα ΙΙΙ ή ενός έργου, είτε ακόμη

την πραγματοποίηση, με οποιαδήποτε μέσα, ενός έργου, το οποίο ανταποκρίνεται στις επακριβώς οριζόμενες από τον αναθέτοντα φορές ανάγκες».

Στο Παράρτημα III στο οποίο παραπέμπει η ερμηνεία της πιο πάνω φράσης αναφέρεται ρητά ότι στην τάξη 45.11 περιλαμβάνονται χωματουργικά έργα: εκσκαφές.

Είναι σαφές από τα πιο πάνω ότι ο νομοθέτης τα χωματουργικά έργα τα εξειδικεύει ότι είναι εκσκαφές όπως ακριβώς είναι και το αντικείμενο του διαγωνισμού. Εξετάζοντας τον κατάλογο των επαγγελματικών δραστηριοτήτων που ορίζονται στο άρθρο 2 του Νόμου (Παράρτημα III) παρατηρούμε ότι ο κωδικός αριθμός 45110000 που προσδιορίζει το αντικείμενο της σύμβασης ταυτίζεται με τον αριθμό που αναφέρεται στην προκήρυξη και τα έγγραφα του διαγωνισμού από τα οποία είναι φανερό ότι πρόκειται για σύμβαση έργου. Ότι δεν πρόκειται για project, όπως οι Αιτητές εισηγήθηκαν συμφωνούμε, όμως στην έννοια της «σύμβασης έργου» όπως αυτή δίδεται στο Νόμο δεν περιλαμβάνει μόνο project/έργο αλλά και εκτέλεση εργασιών που αφορούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρεται στο Παράρτημα III του Νόμου.

Με την κατάληξη μας ότι το αντικείμενο του διαγωνισμού εμπίπτει στην έννοια του έργου προχωρούμε να εξετάσουμε εάν στη βάση του Ν. 104(I)/2010 έχουμε εξουσία να επιληφθούμε της υπόθεσης.

Σύμφωνα με το άρθρο 3 του Ν. 104(I)/2010

«(1) Ο παρών Νόμος εφαρμόζεται:

- (α) σε σχέση με τις συμβάσεις που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Νόμου 11(I)/2006, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 15 του εν λόγω Νόμου·*
- (β)*
- (γ)*
- (δ)».*

Το άρθρο 15 προβλέπει ως κατώτατο όριο για εφαρμογή του Νόμου για συμβάσεις έργων συγκεκριμένο ποσό όπως αυτό αναθεωρείται σύμφωνα με το άρθρο 77¹ του Ν. 11(I)/2006. Στις 13.12.2013 δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης ο ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ (ΕΕ) αρ. 1336/2013 ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ο οποίος καθόρισε ως κατώτατο όριο για τις συμβάσεις έργων το ποσό των €5.186.000.

Στη βάση του πιο πάνω Κανονισμού το Γενικό Λογιστήριο της Δημοκρατίας ως Αρμόδια Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων εξέδωσε στις 16.12.2013 την Εγκύκλιο με

¹ 77.-(1) Τα κατώτατα όρια τα οποία αναφέρονται στα άρθρα 15, 16, 41, 63 του παρόντος Νόμου ισχύουν όπως εκάστοτε αναθεωρούνται τα αντίστοιχα κατώτατα όρια που καθορίζονται στην Οδηγία 2004/17/EK, εφόσον τα όρια αυτά αναθεωρούνται από την Επιτροπή με Κοινοτικό Κανονισμό που εκδίδεται δυνάμει του άρθρου 69 της ίδιας Οδηγίας.

(2) Η Αρμόδια Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων ενημερώνει τους αναθέτοντες φορείς για την εκάστοτε αναθεώρηση των κατωτάτων ορίων που καθορίζονται στην Οδηγία 2004/17/EK που πραγματοποιείται κατά τα διαλαμβανόμενα στο εδάφιο (1).

αρ. ΓΛ/ΑΑΔΣ 63 υιοθετώντας τα καθορισθέντα στον πιο πάνω Ευρωπαϊκό Κανονισμό.

Ενόψει των πιο πάνω είναι σαφές ότι αρμοδιότητα η Αναθεωρητική Αρχή Προσφορών για συμβάσεις έργων έχει εφόσον η αξία της σύμβασης υπερβαίνει το κατώτατο όριο. Δεδομένης της αξίας της σύμβασης η οποία ανέρχεται σύμφωνα με την επιστολή γνωστοποίησης των αποτελεσμάτων ημερ. 30.11.2015 στο ποσό των €2.619.460 καταλήγουμε ότι δεν έχουμε δικαιοδοσία να επιληφθούμε της παρούσας Προσφυγής η οποία κατά συνέπεια ομόφωνα απορρίπτεται.

Ενόψει της πιο πάνω κατάληξης μας είναι πρόδηλο ότι δεν τίθεται ζήτημα εξέτασης για χορήγηση προσωρινών μέτρων.